

Barcelona, 10 d'abril de 2019

Resolució núm.: 98/2019 (recurs N-2019-005 i N-2019-006)

Vistos els recursos especials en matèria de contractació presentats pel senyor P.U.R., en nom i per compte propi, i pel senyor F.C.P en nom i representació del BUFET VALLBÉ, S.L.P, contra l'apartat P del Quadre de Característiques integrant del plec de clàusules administratives particulars i contra l'apartat 3.1 del plec de prescripcions tècniques del contracte d'assessorament jurídic i suport legal en matèria de contractació pública, licitat per FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA i TRANSPORTS DE BARCELONA, SA –en conjunt, TMB- (expedient 15009363), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. L'anunci de licitació de referència es va publicar al perfil del contractant de FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA i TRANSPORTS DE BARCELONA, SA –en conjunt, TMB- allotjat en la plataforma de serveis de contractació de la Generalitat de Catalunya, en data de 5 de desembre de 2018, a través del qual es van posar a disposició dels interessats els plecs de clàusules administratives particulars (PCAP) i de prescripcions tècniques (PPT), entre d'altres documents contractuals.

En data de 7 de desembre de 2018, l'esmentat anunci de licitació es va publicar en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S236.

L'òrgan de contractació, en data de 20 de desembre de 2018, va publicar una esmena relativa a la traducció dels PCAP i PPT al castellà, establint que *“en caso de duda, la versión que prevalece es la catalana”*.

En data de 24 de desembre de 2018, es publicar al perfil del contractant l'enllaç relatiu a la publicació al DOUE de l'anunci de licitació de referència.

Es tracta d'un contracte de serveis, licitat mitjançant procediment obert, amb un valor estimat de 330.000 euros (IVA exclòs), subjecte a regulació harmonitzada.

SEGON. En data de 27 de desembre de 2018, el senyor P.U.R. va interposar recurs especial en matèria de contractació (N-2019-005) mitjançant el registre electrònic del Tribunal de Contractes del Sector Públic (en endavant, Tribunal), contra l'apartat P del Quadre de Característiques (en endavant, QC) integrant del PCAP i l'apartat 3.1 del PPT, sol·licitant *“(i) Declari no conforme a Dret i anul·li l'apartat P del Quadre de Característiques integrant del Plec de Clàusules Administratives Particulars i l'apartat 3.1 del Plec de Prescripcions Tècniques relatiu als criteris de solvència tècnica. (ii) Ordeni la retroacció de les actuacions al moment de l'aprovació de l'expedient per part de l'òrgan de contractació, amb la finalitat de què es tornin a fixar uns criteris de solvència adequats al principis fonamentals.”*

TERCER. En la mateixa data, mitjançant el registre electrònic del Tribunal, el senyor F.C.P. va interposar recurs especial en matèria de contractació (N-2019-006) en nom i representació de BUFET VALLBÉ, S.L.P., contra l'apartat P del QC integrant del PCAP i l'apartat 3.1 del PPT, fonamentat en què:

- L'exigència com a requisit de solvència tècnica d'un mínim de cinc anys de docència universitària establerta en l'apartat P del QC del PCAP vulnera el principi de llibertat d'accés i lliure concurrència en considerar-lo un requisit desproporcionat en relació amb l'objecte del contracte.
- L'acreditació de l'experiència per mitjà de la col·legiació com a exercent, establerta en l'apartat 3.1 del PPT, és desproporcionada i no està relacionada amb l'objecte del contracte atès que les tasques a desenvolupar en compliment de l'objecte del contracte no impliquen la representació en seu judicial de les entitats contractants, de manera que les prestacions del contracte de referència no requereixen en cap cas la col·legiació dels advocats a adscriure al contracte ni la col·legiació dels mateixos com a exercents.

I sol·licita (i) que es declari no conforme a dret i s'anul·li l'apartat P del QC integrant del PCAP i l'apartat 3.1 del PPT relatius als criteris de solvència tècnica, (ii) i que s'ordini la retroacció de les actuacions al moment de l'aprovació de l'expedient per part de l'òrgan de contractació, amb la finalitat de què es tornin a fixar uns criteris de solvència adequats al principis fonamentals de la contractació.

I, mitjançant altressí, sol·licita la mesura cautelar relativa a la suspensió del procediment de licitació de referència durant la tramitació del present recurs.

QUART. La Secretària Tècnica del Tribunal, en data de 3 de gener de 2019, va comunicar la interposició dels recursos de referència (N-2019-005 i N-2019-006) a l'òrgan de contractació i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i de l'informe corresponent, d'acord amb els articles 56.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (en endavant, LCSP), 22 del Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament (des d'ara, Decret 221/2013), i preceptes concordants del Reial decret 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual (en endavant, RD 814/2015).

CINQUÈ. En data de 8 de gener de 2019, la Secretaria Tècnica del Tribunal, va requerir d'esmena al senyor P.U.R, atès que en la presentació del recurs (N-2019-005) no va donar compliment als requisits del recurs d'acord amb el previst als articles 51.1 de la LCSP, 22.1 6è del RD 814/2015, i 17.2 del Decret 221/2013.

SISÈ. El 10 de gener de 2019, el senyor F.C.P, en nom i representació del BUFET VALLBÉ, S.L.P., va respondre al requeriment efectuat per la Secretaria Tècnica del Tribunal, adduint que en la presentació del recurs objecte de la present esmena, això és, l'interposat pel senyor P.U.R. (N-2019-005), es va produir un incident, perquè es van descuidar d'adjuntar amb la petició genèrica la documentació consistent en el formulari d'interposició i el propi recurs. Per aquest motiu, el senyor F.C.P. explica que, seguidament, ell mateix va tornar a interposar recurs (N-2019-006), en nom i

representació de BUFET VALLBÉ, S.L.P., esmenant les errades citades, i per acreditar aquest extrem adjunta com a document núm. 1 l'escriptura autoritzada davant notari en la qual consta com a conseller delegat de la societat que interposa recurs i com a document núm. 2 còpia de la petició genèrica amb signatura electrònica mitjançant la qual va interposar recurs en data de 27 de desembre de 2018.

SITÈ. En data d'11 de gener de 2019, la Secretaria Tècnica del Tribunal, va comunicar a l'òrgan de contractació, que en tràmit d'esmena dels recursos N-2019-005 i N-2019-006 es va detectar que van ser interposats per la mateixa persona jurídica.

VUITÈ. En data 14 de gener de 2019, l'òrgan de contractació, va comunicar al Tribunal que a l'empara de l'article 152.4 de la LCSP, el comitè de contractació de FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA i TRANSPORTS DE BARCELONA, SA –en conjunt, TMB- va desistir de la licitació de referència mitjançant acord, de 8 de gener de 2019, amb el contingut següent:

*“**APROVAR** el desistiment de la licitació en curs i promoure l'anul·lació d'aquesta a la plataforma de contractació per a iniciar-ne una de nova, adaptant els plecs de condicions per a minimitzar el risc de noves al·legacions.*

***COMUNICAR** al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic i **PUBLICAR** a la Plataforma de Contractació de la Generalitat de Catalunya per a coneixement dels potencials participants.”*

L'esmentat acord es va publicar al perfil del contractant en data d'11 de gener de 2019.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per pronunciar-se sobre el recurs especial en matèria de contractació presentat, d'acord amb l'article 46 de la LCSP i la disposició

adicional quarta de la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya, i el Decret 221/2013.

SEGON. El contracte de serveis de referència és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.2.a) de la LCSP, atès el seu valor estimat.

TERCER.- Els recursos s'interposen contra els PCAP i PPT, essent aquesta documentació contractual susceptible de recurs especial en matèria de contractació, de conformitat amb l'article 44.2.a) de la LCSP.

QUART.- Aquest Tribunal aprecia identitat substancial en els dos recursos presentats, respectivament, pel senyor, P.U.R, en nom i per compte propi, i pel senyor F.C.P en nom i representació del BUFET VALLBÉ, S.L.P., tenen el mateix *petitum*: (i) que es declari no conforme a dret i s'anul·li l'apartat P del QC integrant del PCAP i l'apartat 3.1 del PPT relatiu als criteris de solvència tècnica, (ii) i que s'ordini la retroacció de les actuacions al moment de l'aprovació de l'expedient per part de l'òrgan de contractació, amb la finalitat de què es tornin a fixar uns criteris de solvència adequats al principis fonamentals de la contractació.

Tot i així, cal destacar que la manca de compliment dels requisits del recurs ex article 51.1.b) de la LCSP, interposat pel senyor P.U.R., no va ser esmenada en temps i forma, motiu pel qual s'ha d'entendre desistit de la seva petició i inadmetre el recurs (N-2019-005).

Respecte al recurs interposat pel senyor F.C.P (N-2019-006), en nom i representació del BUFET VALLBÉ, S.L.P., val dir que està legitimat i ha acreditat la seva representació.

CINQUÈ. Una vegada determinada la competència d'aquest Tribunal per a la resolució i el caràcter procedent del recurs (N-2019-006), cal posar en relleu la concurrència d'una

causa obstativa a l'anàlisi de la resta dels motius d'admissió del recurs i el fons de l'assumpte, amb motiu de l'acord de l'òrgan de contractació, de 8 de gener de 2019, per la qual va decidir desistir del procediment de contractació de referència.

En efecte, d'acord amb l'article 152 de la LCSP, la decisió de desistiment del procediment d'adjudicació constitueix, com la de no adjudicar el contracte, una forma de finalització del procediment de contractació que, en seu dels recursos dirigits contra la documentació contractual de la licitació, comporta la desaparició de l'objecte del recurs per decisions posteriors que els han privat d'eficàcia, com en aquest cas, fins al punt de determinar la desaparició d'una controvèrsia real, tal com ha assenyalat la doctrina (per totes, resolucions 65/2019, 274/2018, 238/2018, 234/2018, 226/2018, 221/2018, 203/2018, 185/2018, 178/2018 i 168/2018 d'aquest Tribunal).

En conseqüència, en verificar-se aquesta circumstància en el cas examinat, concorre una causa d'inadmissió del recurs, per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, havent de finalitzar el procediment de recurs sense poder entrar a examinar la resta dels motius d'admissió ni el fons de l'assumpte (a més de les ja citades, resolucions 154/2018, 153/2018, 139/2018, 68/2018, 62/2018, 8/2018, 7/2018 i 6/2018 i del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals -TACRC- 45/2018, 67/2017, 1044/2017 i 1027/2017).

D'acord amb l'exposat i vistos els preceptes legals d'aplicació, reunit en sessió, aquest Tribunal

ACORDA

1.- Inadmetre, per manca de compliment dels requisits del recurs ex article 51.1.b) de la LCSP, el recurs especial en matèria de contractació interposat pel senyor P.U.R., en nom i per compte propi (recurs N-2019-005), contra l'apartat P del Quadre de Característiques integrant del plec de clàusules administratives particulars i contra l'apartat 3.1 del plec de prescripcions tècniques del contracte d'assessorament jurídic i suport legal en matèria de contractació pública, licitat per FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA i TRANSPORTS DE BARCELONA, SA –en conjunt, TMB- (expedient 15009363).

2.- Inadmetre, per pèrdua sobrevinguda de l'objecte del recurs, el recurs especial en matèria de contractació interposat pel senyor F.C.P en nom i representació del BUFET VALLBÉ, S.L.P (recurs N-2019-006), contra l'apartat P del Quadre de Característiques integrant del plec de clàusules administratives particulars i contra l'apartat 3.1 del plec de prescripcions tècniques del contracte d'assessorament jurídic i suport legal en matèria de contractació pública, licitat per FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA i TRANSPORTS DE BARCELONA, SA –en conjunt, TMB- (expedient 15009363).

2.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de mala fe o temeritat en la interposició del recurs, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.

3.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.

Aquesta resolució posa fi a la via administrativa i és directament executiva sense perjudici que es pugui interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos, a comptar des de l'endemà de la recepció d'aquesta notificació, de conformitat amb el disposat en els articles 10.1 k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i en l'article 59 de la LCSP.

Aprovada per unanimitat dels membres del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic assistents en la sessió de 10 d'abril de 2019.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Neus Colet i Arean
Presidenta