

Recurso nº 242/2020
Resolución nº 255/2020

**ACUERDO DEL TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE CONTRATACIÓN PÚBLICA
DE LA COMUNIDAD DE MADRID**

En Madrid, a 17 de septiembre de 2020.

VISTO el recurso especial en materia de contratación interpuesto por la representación de la empresa Oproyectos Ibérica, S.L. contra el Acuerdo de la Mesa de contratación de 27 de julio de 2020, por el que se propone la exclusión de su oferta de la licitación del contrato de “Suministro e instalación de andenes prefabricados para la mejora de la accesibilidad universal a los contenedores de residuos de carga lateral en varios distritos de Madrid”, expediente 300/2020/00077, este Tribunal ha adoptado la siguiente

RESOLUCIÓN

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Con fecha 28 de mayo 2020, se publicó en la Plataforma de Contratación del Sector Público, la convocatoria de licitación del contrato mencionado, a adjudicar por procedimiento abierto y pluralidad de criterios. El valor estimado del contrato asciende a 412.834 euros.

Segundo.- A la licitación se presentaron dos empresas, una de ellas la recurrente.

Una vez examinadas las proposiciones económicas presentadas, se identificó la oferta de Oproyectos Ibérica, S.L., como incurso en valores anormales o desproporcionados, conforme a lo establecido en el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares (en adelante PCAP), por lo que se requirió a la empresa para que procediera a justificar su oferta, lo que realizó con fecha 6 de julio de 2020.

Tras la emisión del informe técnico correspondiente, la Mesa en su reunión de 27 de julio de 2020, acuerda lo siguiente:

“- Vistos los informes técnicos y la documentación justificativa asociada por la empresa OPROYECTS IBERICA, S.L, respecto a la presunción de anormalidad de su oferta, la Mesa considera que la empresa no ha justificado razonada y detalladamente su oferta de acuerdo con los parámetros objetivos establecidos en el PCAP por lo que acuerda proponer su exclusión.”

El Acuerdo no se notificó a la empresa, si bien el Acta fue publicada en la Plataforma de Contratación del Sector Público con fecha 19 de agosto de 2020 y el informe el 10 de septiembre.

Tercero.- Con fecha 9 de septiembre de 2020, se presenta ante el Tribunal escrito de interposición de recurso especial en materia de contratación por la representación de Oproyectos Ibérica, S.L; contra el Acuerdo de la mesa. En el recurso, alega que la oferta ha sido debidamente justificada.

El 14 de septiembre de 2020, se recibió en el Tribunal el expediente administrativo, así como el informe a que se refiere el artículo 56.2 de la ley 9/2017, de 8 de noviembre de Contratos del Sector Público, por la que se transpone al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014 (en adelante LCSP).

En el informe se solicita la desestimación del recurso y además se indica que *“A fecha de hoy, la propuesta de adjudicación a favor del otro licitador, se encuentra pendiente del informe de fiscalización, y en la citada propuesta de adjudicación se recoge la exclusión por baja temeraria que, una vez fiscalizada por la intervención, se aprobará por el órgano de contratación, notificándose a todos los licitadores el resultado de la adjudicación y el acuerdo de exclusión a la recurrente. En consecuencia, la exclusión de la empresa, propuesta por la mesa de contratación, está pendiente de su aprobación por el órgano de contratación, y, por lo tanto, no se ha notificado al recurrente”*.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- De conformidad con lo establecido en el artículo 46.4 de la LCSP y el artículo 3 de la Ley 9/2010, de 23 de diciembre, de Medidas Fiscales, Administrativas y Racionalización del Sector Público, corresponde a este Tribunal la competencia para resolver el recurso.

Segundo.- Se acredita en el expediente la legitimación de Oproyects Ibérica, S.L; para interponer recurso especial de conformidad con lo dispuesto en el artículo 48 de la LCSP al tratarse de una persona jurídica licitadora al contrato: *“cuyos derechos o intereses legítimos, individuales o colectivos, se hayan visto perjudicados o puedan resultar afectados, de manera directa o indirecta, por las decisiones objeto del recurso”*.

Tercero.- El recurso se ha interpuesto contra la propuesta de exclusión de su oferta efectuada por la Mesa de contratación, al considerar que no se ha justificado la viabilidad de la oferta incurso en un supuesto de baja desproporcionada.

Los Acuerdos de la Mesa, en este caso, no son actos recurribles de acuerdo con lo establecido en el artículo 44.2.b) de la LCSP.

Como tiene manifestado el Tribunal, entre otras en la Resolución nº 271/2018 de 13 de septiembre, *“Tanto la propuesta de aceptación de la justificación de la oferta como, en su caso, el rechazo de la misma, no constituyen actos de trámite cualificado en tanto en cuanto requieren su aceptación por el órgano de contratación. De igual modo la propuesta de adjudicación tampoco es acto recurrible, siéndolo el acuerdo de adjudicación, artículo 44.2.c) LCSP.*

Podría plantearse la posibilidad de admitir el recurso por economía procedimental, sin embargo debe tenerse en cuenta que al ser la competencia para rechazar o admitir las ofertas incursas en presunción de temeridad del órgano de contratación, bien pudiera confirmar o separarse del parecer de la Mesa, ‘Si el órgano de contratación considerando la justificación efectuada por el licitador y los informes mencionados en el apartado cuarto, estimase (...) que la oferta no puede ser cumplida como consecuencia de la inclusión de valores anormales, la excluirá de la clasificación y acordara la adjudicación a favor de la mejor oferta’. De esta forma el órgano de contratación puede aceptar o no la propuesta de la Mesa, momento en el que adquiere la condición de acto administrativo recurrible.

Que el Tribunal entrase a revisar el acto del órgano auxiliar de aquél que es competente para dictarlo supondría en cierto modo hurtarle las competencias que le son propias, al condicionar su decisión al haberse pronunciado ya sobre la justificación presentada y la razonabilidad del informe que fundamenta la propuesta”.

En consecuencia, procede la inadmisión del recurso al no ser el Acuerdo de la Mesa que propone el rechazo de la oferta, un acto recurrible.

Caber recordar que, en todo caso, la empresa podrá recurrir la Resolución de adjudicación del contrato y su exclusión, no la propuesta de la Mesa, cuando le sea notificada y si lo considera oportuno.

En su virtud, previa deliberación, por mayoría, y al amparo de lo establecido

en el 46.4 de la LCSP y el artículo 3.5 de la Ley 9/2010, de 23 de diciembre, de Medidas Fiscales, Administrativas y Racionalización del Sector Público, el Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid:

ACUERDA

Primero.- Inadmitir el recurso especial en materia de contratación interpuesto por la representación de Oproyectos Ibérica, S.L; contra el Acuerdo de la Mesa de contratación de 27 de julio de 2020, por el que se propone la exclusión de su oferta de la licitación del contrato de “Suministro e instalación de andenes prefabricados para la mejora de la accesibilidad universal a los contenedores de residuos de carga lateral en varios distritos de Madrid “, expediente 300/2020/00077.

Segundo.- Declarar que no se aprecia la concurrencia de mala fe o temeridad en la interposición del recurso por lo que no procede la imposición de la sanción prevista en el artículo 58.2 de la LCSP.

Tercero.- Notificar este acuerdo a todos los interesados en este procedimiento.

Esta resolución es definitiva en la vía administrativa, será directamente ejecutiva y contra la misma cabe interponer recurso contencioso-administrativo ante el Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad de Madrid, en el plazo de dos meses, a contar desde el día siguiente a la recepción de esta notificación, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 10, letra k) y 46.1 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso Administrativa, todo ello de conformidad con el artículo 59.1 de la LCSP.