



### 3/2012 errekurtsoa 3/2012 ebazpena

#### Lehendakaria

Juan Ramón Ciprián Ansoalde

#### Bokala

M<sup>a</sup> Aránzazu Arana Learte

#### Bokal idazkaria

María Yeregui Hernández

Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboak, 2012ko urriaren 18an eginiko bileran, goian adierazitako kideak bertan direla, segidako erabakia hartu du aho batez, (...), MUDANZAS ALFREDO DE LA DEHESA SL enpresaren izenean ari dela, Kontratazio Mahaiaren 2012ko irailaren 28ko ebazpenaren aurka jarritako kontratazio alorreko errekurtso berezian. Kontratazio Mahaiak bere ebazpenean erabaki zuen aipatutako enpresa baztertzea *Zerbitzu bereziak Villabonako SACEM biltegi zaharra desmuntatzeko eta Gipuzkoako Foru Aldundiaren bilduma etnografikoak kargatu, deskargatu, garraiatu eta Irungo Gordailuko biltegi-sistema berrietan egokitu eta instalatzeko* kontratuaren lizitazio prozeduratik (527 espediente).

En el recurso especial en materia de contratación interpuesto por (...), actuando en nombre de MUDANZAS ALFREDO DE LA DEHESA S.L., contra resolución de la Mesa de contratación de 28 de septiembre de 2012 por la que se la excluye del procedimiento de licitación del contrato de *“servicios logísticos para el desmontaje del antiguo almacén de SACEM en Villabona, carga, descarga, transporte, acondicionamiento e instalación de las colecciones etnográficas de la Diputación Foral de Gipuzkoa en los nuevos sistemas de almacenamiento de GORDAILUA en Irun”* (expediente 527), el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales, en sesión celebrada el día 18 de octubre de 2012, con la asistencia de los miembros que arriba se expresan, ha adoptado por unanimidad el siguiente acuerdo.

### AURREKARIAK

2012ko urriaren 17an Auzitegira iritsi den idatzi baten bidez, Kultura, Gazteria eta Kirol Departamentuak igorri digu (...), MUDANZAS ALFREDO DE LA DEHESA SL enpresaren izenean ari dela, Kontratazio Mahaiaren 2012ko irailaren 28ko ebazpenaren aurka jarri duen kontratazio alorreko errekurtso berezia. Kontratazio Mahaiaren ebazpen horretan, aipatutako enpresa baztertu egin zuten prozedura

### ANTECEDENTES DE HECHO

El 17 de octubre de 2012 ha tenido entrada en este Tribunal un escrito del Departamento de Cultura, Juventud y Deporte por el que se remite el recurso especial en materia de contratación interpuesto por (...), actuando en nombre de MUDANZAS ALFREDO DE LA DEHESA S.L., contra resolución de la Mesa de contratación de 28 de septiembre de 2012 que la excluye del referido procedimiento de licitación por no reunir el



lizitazio horretatik, ez zuelako betetzen lantaldeari eskatzen zitzaion kaudimen teknikoaren baldintza.

Jarritako errekurtsoarekin batera, zeina hil bereko 15ean aurkeztu zuten Departamentuaren erregistroan, igorri dituzte espediente administratiboa, batetik, eta errekurtsoari buruz Departamentuak berak egin duen txostena, bestetik.

requisito de solvencia técnica exigido al equipo de trabajo.

Junto con el escrito de interposición del recurso, presentado el día 15 del mismo mes en el registro del departamento, se ha remitido el expediente administrativo y el informe elaborado por el propio departamento en relación con el recurso.

## ZUZENBIDEZKO OINARRIAK

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

**LEHENA.-** Aurkaratu dena da Kultura, Gazteria eta Kiroleko foru diputatuak 2012ko abuztuaren 17an onartutako kontratazio espedientean Kontratazio Mahaiak eman zuen ebazpen bat, zeinaren bidez ebatzi zuen lizitatzailerik bat bazterte ezaugarri hauek dituen kontratu bat esleitzeko prozeduratik: zerbitzu kontratua, Sektore Publikoko Kontratuen Legeko testu bateratuak (aurrerantzean Kontratuen Legea), 2011ko azaroaren 14ko 372011 Errege Dekretu Legegileaz onartuak, II. eranskinean zerrendatzen dituen kategorietatik 27. kategorikoa, eta, BEZ gabe, 197.927,30 euroko gehieneko lizitazio aurrekontua duena.

**PRIMERO.-** Se impugna una resolución dictada en un expediente de contratación aprobado por Orden Foral de la Diputada de Cultura, Juventud y Deporte de 17 de agosto de 2012, en cuya virtud la Mesa de contratación resuelve la exclusión de un licitador del procedimiento de adjudicación de un contrato de servicios de la categoría 27 de las que figuran en el Anexo II del Texto Refundido de la Ley de Contratos del Sector Público aprobado por Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre (TRLCSP), y cuyo presupuesto máximo de licitación es de 197.927,30 euros, IVA excluido.

Ebazpen horretan hau adierazten da:

En dicha resolución se indica lo siguiente:

*“La presente resolución no pone fin a la vía administrativa, pudiendo los interesados interponer contra la misma RECURSO DE ALZADA ante el órgano de contratación en el plazo de UN MES contado a partir del día siguiente al de su notificación.”*

*“La presente resolución no pone fin a la vía administrativa, pudiendo los interesados interponer contra la misma RECURSO DE ALZADA ante el órgano de contratación en el plazo de UN MES contado a partir del día siguiente al de su notificación.”*

*Cabe también la interposición de RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN ante el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales en el plazo de 15 DÍAS HÁBILES a partir del día siguiente al de la notificación de la presente.*

*Cabe también la interposición de RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN ante el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales en el plazo de 15 DÍAS HÁBILES a partir del día siguiente al de la notificación de la presente.*

*Todo ello sin perjuicio de la interposición de cualquier otro recurso que se estime pertinente”.*

*Todo ello sin perjuicio de la interposición de cualquier otro recurso que se estime pertinente”.*

**BIGARREN.-** Kontratuen Legeko 40.1

**SEGUNDO.-** De conformidad con el artículo 40.1



artikuluren arabera, *Administrazioarekiko auzi-errekurtsoa jarri baino lehen, kontratazio arloko errekurtso berezia jarri ahal izango da artikuluko horren 2. paragrafoan adierazitako egintzen aurka*, baldin eta zerbitzu kontratu horiek *erregulazio harmonizatukoak badira* [40.1.a) artikulua] edo baldin eta *lege horren eranskinen 17. kategoriatik 27.era artekoak badira* eta duten balio zenbatetsia 200.000 euro edo gehiago bada [40.1.b) artikulua], diru muga hori ezartzen baitu 2011ko abenduaren 19ko EHA/3479/2011 Aginduak, sektore publikoko kontratazio kontratu moten 2012ko urtarrilaren 1az geroztiko mugak argitaratzen dituenak.

Kontratuen Legeko testu bateratuko 16.1.b) artikuluen arabera, Gipuzkoako Foru Aldundiak esleitu nahi dituen zerbitzu kontratuek erregulazio harmonizatua izan dezaten, kontratu horiek II. eranskinen 1etik 16rako kategorikoak izan behar dute eta horien balio zenbatetsiak 200.000 euro edo gehiago izan behar du.

Aztertzen ari garen zerbitzu kontratua ez da Kontratuen Legeko II. eranskinen 1etik 16rako kategorietakoa, 27ko kategoriakoa baizik, eta horren balio zenbatetsia, Kontratuen Legeko 88.1 artikuluen arabera kalkulatua, ez da muga horretara iristen.

Beraz, kontuan hartuta kontratu hori ez dela erregulazio harmonizatua duten zerbitzuetakoa eta kontratuaren balio zenbatetsia 200.000 euro baino gutxiago dela, errekurritu den egintzari ezin zaio kontratazio alorreko errekurtso berezirik jarri.

Horregatik, bidezkoa da errekurtsoa ez onartzea, izapide gehiago egin gabe; hau da, kasu honetan, errekurtsogileari ez zaio aldeztu aurretik eskatu behar ezen konpon dezala Kontratuen Legeko 44.4. artikulua a) eta b) letretan ezarritako baldintzak egiaztatu ez izana, hots: errekurtsoa sinatzen duenaren ordezkari egiaztatzea eta, kontratazio organoari zuzendutako idatziaren bidez, errekurtsoa aldeztu aurretik iragartzea.

TRLCSPP, son susceptibles de recurso especial en materia de contratación, previo a la interposición del contencioso-administrativo, los actos relacionados en el apartado 2 del mismo artículo, entre los que figuran los actos de la Mesa de contratación por los que se acuerde la exclusión de licitadores, siempre que se refieran a contratos de servicios sujetos a regulación armonizada [artículo 40.1.a)] o que se trate de contratos de servicios comprendidos en las categorías 17 a 27 del Anexo II del propio texto refundido cuyo valor estimado sea igual o superior a 200.000 euros [artículo 40.1.b)], que es el límite establecido por la Orden EHA/3479/2011, de 19 de diciembre, por la que se publican los límites de los distintos tipos de contratos a efectos de la contratación del sector público a partir del 1 de enero de 2012.

Según el artículo 16.1.b) TRLCSPP están sujetos a regulación armonizada los contratos de servicios que pretenda adjudicar la Diputación Foral de Gipuzkoa siempre que estén comprendidos en las categorías 1 a 16 del Anexo II y que su valor estimado sea igual o superior a 200.000 euros.

El contrato de servicios en cuestión no está comprendido en las categorías 1 a 16 del Anexo II del TRLCSPP, sino en la 27, y su valor estimado, calculado conforme al artículo 88.1 TRLCSPP, no alcanza el indicado límite.

Por lo tanto, dado que no se trata de un contrato de servicios sujeto a regulación armonizada y que su valor estimado es inferior a 200.000 euros, el acto recurrido no es susceptible de recurso especial en materia de contratación.

Procede, en consecuencia, inadmitir el recurso sin necesidad de más trámites; esto es, sin que sea necesario en este caso requerir previamente a la recurrente para que subsane la falta de acreditación de los requisitos establecidos en las letras a) y e) del artículo 44.4 TRLCSPP, a saber: la representación de la persona que firma el escrito de interposición y el anuncio previo del recurso mediante escrito dirigido al órgano de contratación.



**HIRUGARERN.-** Dena den, beste hau ere erantsi behar da:

Kontratuen Legeko 40.5 artikulua bigarren paragrafoan xedatzen duenaren arabera, *administrazio kontratuak esleitzeko prozeduretan emandako egintzen aurka errekurtsoa aurkeztu ahal izango da, Herri Administrazioen Araubide Juridikoaren eta Administrazio Prozedura Erkidearen azaroaren 26ko 30/1992 Legean eta Administrazioarekiko Auzien Jurisdikzioa arautzen duen uztailaren 13ko 29/1998 Legean xedatutakoaren arabera.*

Kontratazio Mahaiaren egintza baten aurrean gaudenez, hau da, herri administrazio baten barruan autonomia funtzionalerik jokatzen duen organo baten aurrean, 30/1992 Legeko 114.1 artikulua arautzen duen jokatu behar da, zeinak xedatzen baitu egintza aurkaratua izapidezko egintza bat dela eta, beraz, ez diola bide administratiboari amaiera ematen; hartara, gora jotzeko errekurtsoa jar daitekeela kontratazio organoaren aurrean, egintzan bertan ondo adierazten den bezala. Beraz, gora jotzeko errekurtsoaren ebazpena da, 30/1992 Legeko 109 ) artikulua arautzen duen arabera, bide administratiboari amaiera ematen diona.

Gora jotzeko errekurtsoa da, beraz, kasu honetan jar daitekeen bakarra. Gainera, errekurtso hori jarri egin behar da administrazioarekiko auzietarako jurisdikziora jo aurretik, zeren eta administrazioarekiko errekurtsoa, onartua izan dadin, bide administratiboari amaiera ematen dioten egintzen aurka jarri behar baita (Administrazioarekiko Auzien Jurisdikzioa arautzen duen 1998ko uztailaren 13ko 29/1998 Legeko 25.1 artikulua).

30/1992 Legeko 110.2 artikulua xedatzen duen eza, errekurtsoak errekurtsoa kalifikatzean akats bat egin arren, errekurtso hori izapidetu egingo dela, baldin eta errekurtsoaren egiazko izatea ondorioztatzen bada.

Alabaina, kontuan hartuta Kontratazio Mahaiak oker adierazi zuela kontratazio alorreko errekurtso

**TERCERO.-** No obstante, hay que añadir lo siguiente.

El artículo 40.5 TRLCSP dice en su segundo párrafo que los actos no susceptibles de recurso especial en materia de contratación podrán ser objeto de recurso de conformidad con lo dispuesto en la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, y en la Ley 29/1998, de 13 de julio, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa.

Tratándose de un acto de la Mesa de contratación, esto es, de un órgano que actúa con autonomía funcional en el seno de una Administración pública, eso nos remite al artículo 114.1 de la Ley 30/1992, a cuyo tenor el acto impugnado es un acto de trámite que no pone fin a la vía administrativa y que puede ser recurrido en alzada ante el órgano de contratación, como bien se indica en el propio acto. Es la resolución del recurso de alzada la que, de acuerdo con el artículo 109 a) de la Ley 30/1992, pone fin a la vía administrativa.

El recurso de alzada es, por tanto, el único posible en este caso y además su interposición es necesaria antes de acudir a la jurisdicción contencioso-administrativa, pues para que el recurso contencioso-administrativo sea admisible ha de interponerse contra actos que pongan fin a la vía administrativa (artículo 25.1 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, Reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa).

El artículo 110.2 de la Ley 30/1992 dispone que el error en la calificación del recurso por parte del recurrente no será obstáculo para su tramitación, siempre que se deduzca su verdadero carácter.

Ahora bien, dado que la indicación de la Mesa de contratación de que cabía interponer recurso



berezia jar zitekeela, kontratazio organoak artikulua horretan xedatzen dena aplikatu eta, beraz, gora jotzeko errekurtsoen arabera izapidetu behar du errekurtsoa.

Ondorioz, Kontratazio alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboak

### ERABAKITZEN DU

**LEHEN.-** Izapidera ez onartzea kontratazio alorreko errekurtso berezia, errekurtsoaren gaia ez dagokionez mota horretako errekurtso bati.

**BIGARREN.-** Jarduketak itzultzea Kultura, Gazteria eta Kirol Departamentuari, errekurtsoa izapidetu dezan gora jotzeko errekurtsoen arabera.

Kontratu Legeko 49.1 xedatutakoaren arabera, ebazpen honen aurka administrazioarekiko auzi-errekurtsoa jarri ahal izango da Euskal Autonomia Erkidegoko Justizia Auzitegi Nagusiaren Administrazioarekiko Auzietako Aretoan, erabaki hau jakinarazten den egunaren biharamunetik hasi eta bi hilabeteko epean.

especial en materia de contratación es errónea, el órgano de contratación debe aplicar lo dispuesto en dicho artículo y tramitar el recurso como un recurso de alzada.

En su virtud, el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales

### ACUERDA

**PRIMERO.-** Inadmitir a trámite el recurso especial en materia de contratación por tener por objeto un acto no susceptible de esta clase de recurso.

**SEGUNDO.-** Devolver las actuaciones al Departamento de Cultura, Juventud y Deporte para que tramite el recurso como un recurso de alzada.

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 49.1 TRLCSP, contra esta resolución cabe interponer recurso contencioso-administrativo ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia del País Vasco en el plazo de dos meses contado a partir del día siguiente al de su notificación.

**Donostia, 2012ko urriaren 18a.**