



**Recurso 6/2014 errekurtsua**  
**Resolución 5/2014 ebazpena**

Lehendakaria/Presidente

Juan Ramón Ciprián Ansoalde

Bokala/Vocal

M<sup>a</sup> Aránzazu Arana Learte

Bokal idazkaria/Vocal Secretaria

María Yeregui Hernández

“Gipuzkoako errepideetako tuneletako instalazio elektrikoak eta segurtasunekoak sistematikoki mantentzeko lanak egitea” izeneko zerbitzu kontratua dela-eta (espediente: 1-O-2/2014), AERONABAL DE CONSTRUCCIONES E INSTALACIONES SA (ACISA), AVANTE SL eta ELDU SL enpresek kontratazio-arloko errekurtsu berezia jarri dute Mugikortasuneko eta Bide Azpiegituretako Departamentuko diputatuaren 2014ko irailaren 12ko 106-C/2014 Foru Aginduaren kontra, zeinaren bidez kontratua esleitzen baitzaio ANGEL IGLESIAS SA (IKUSI) eta KOROSTEL SL enpresek osatu beharreko aldi baterako enpresa batasunari. Jarritako errekurtsu horren gainean erabaki hau hartu du, aho batez, Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboa, 2014ko urriaren 15ean egindako bileran, non parte hartu zuten goian aipatutako kideek.

En el recurso especial en materia de contratación interpuesto por AERONABAL DE CONSTRUCCIONES E INSTALACIONES, S.A. (ACISA), AVANTE, S.L. y ELDU, S.A. contra la Orden Foral 106-C/2014, de 12 de septiembre, de la Diputada del Departamento de Movilidad e Infraestructuras Viarias, por la que se adjudica a la Unión Temporal de Empresas a constituir por ANGEL IGLESIAS, S.A. (IKUSI) y KOROSTEL, S.L. el contrato de servicios de *“ejecución de diversas operaciones de mantenimiento sistemático de las instalaciones eléctricas y de seguridad de túneles de las carreteras del Territorio Histórico de Gipuzkoa”* (expediente 1-O-2/2014), el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales, en sesión celebrada el día 15 de octubre de 2014, con la asistencia de los miembros que arriba se expresan, ha adoptado por unanimidad el siguiente acuerdo.

**AURREKARIAK**

LEHENA.- 2014ko urriaren 7an, idatzi bat sartu zen Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboko erregistroan. Idatzi horren bidez, kontratazio-arloko errekurtsu berezia jartzen du, ebazpen honen goiburuan aipatutako egintzaren kontra, (...), AERONABAL DE CONSTRUCCIONES E INSTALACIONES SA (ACISA), AVANTE SL eta ELDU SL aldi baterako enpresa batasun lizitatzailerakoak diren enpresen izenean eta ordezkartzen.

Errekurtsua jartzeko idatziarekin batera, agiri hauek aurkezten ditu: parte hartzailearen ordezkartza egiaztatzen duen agiria, errekurritutako ebazpenaren kopia, eta alde zuzeneko errekurtsua jartzearen berri ematen duen idatziaren kopia –Departamentuaren erregistroan urriaren 6an aurkeztua–, hala agintzen baitu 44.1 artikuluan Sektore Publikoko Kontratuen Legeko Testu Bateginak (aurrerantzean, Kontratuen Legea), 2011ko azaroaren 14ko 3/2011 Legegintzako Errege Dekretuaren bidez onartuak.

Errekurtsuan alegatzen du bidegabea dela

**ANTECEDENTES DE HECHO**

PRIMERO.- El 7 de octubre de 2014 tuvo entrada en el registro de este Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales un escrito por el que (...), actuando en nombre y representación de las empresas integrantes de la licitadora UTE AERONABAL DE CONSTRUCCIONES E INSTALACIONES, S.A. (ACISA) + AVANTE, S.L. + ELDU, S.A., interpone recurso especial en materia de contratación contra el acto señalado en el encabezamiento de esta resolución.

Al escrito de interposición se acompaña el documento que acredita la representación del interviniente, así como copia de la resolución recurrida y del anuncio previo al que se refiere el artículo 44.1 del Texto Refundido de la Ley de Contratos del Sector Público aprobado por Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre (TRLCSP), efectuado mediante escrito presentado en el registro del departamento el día 6 de octubre.

En el recurso se alega la indebida valoración de la

errekurtsogileek aurkeztutako eskaintzaren balorazioa, eta akatsak daudela esleipendunak eta bigarren gelditu den entitateak aurkeztutako eskaintzen balorazioan, eta, bukatzeko, eskatzen du deuseztatu dadila esleipenaren ebazpena, eta agindu dadila prozedura atzera eramateko, ebazpena eman aurreko unera, hain zuzen ere.

**BIGARRENA.-** Epaimahaiak errekurtsuaren kopia bat bidali zion Mugikortasuneko eta Bide Azpiegituretako Idazkaritza Teknikoari, eta espedientea eta bidezko txostena eskatu zizkion, Kontratuen Legeak 46.2 artikuluan agintzen duen bezala. Era berean, gogorarazi zion ezen, Kontratuen Legeko 45. artikuluan xedatutakoaren arabera, kontratazio espedientea etenda geratzen zela, kontuan harturik errekurtsu hori esleipen egintzaren aurka aurkeztu zela.

**HIRUGARRENA.-** Urriaren 15ean, Auzitegian, Departamentuko Idazkaritza Teknikoaren txostena jaso dugu, zeinak ondorioztatzen baitu bidezkoa dela deklaratzeko errekurtsua ez dela onartzekoa, legez ezarritako epetik kanpo aurkeztu izanagatik. Txostenarekin batera doa esleipenari buruzko foru aginduaren berri emateko errekurtsogileari egindako jakinarazpenaren kopia.

## ZUZENBIDEZKO OINARRIAK

**LEHEN.-** Errekurtsu berezi hau zerbitzu kontratu bat esleitzeko egintzaren aurka jarri da. Kontratu horren balio zenbatetsia 10.710.832,88 euro da, BEZik gabe.

Horrela, bada, kontuan harturik erregulazio harmonizatuari atxikitako zerbitzu kontratu batez ari garela, hots, Kontratuen Legeko 16.1.b.) artikuluan jasotakoetako bat dela, kontratazio-arloko errekurtsu berezia jar daiteke errekurritutako egintzaren aurka, hala xedatua baitago 40. artikuluko 1.a) eta 2.c) apartatuetan. Eta errekurtsu horretaz arduratzeko eskumena auzitegi honi dagokio, hala ezartzen baitu 2.3.a) artikuluan 2010eko irailaren 28ko 24/2010 Foru Dekretuak, Kontratazio Alorreko Errekurtsuotarako Foru Auzitegi Administratiboa sortzeko eta arautzekoak.

**BIGARREN.-** Errekurtsua jarri duten pertsonak, betetzen dute Kontratuen Legeko 42. artikuluan ezarritako legitimazio eskakizuna.

**HIRUGARREN.-** Departamentu kontratatzailearen txostenak dioenez, errekurtsua jartzeko epea, kasu honetan, aurkaratutako egintzaren jakinarazpena igorri eta hurrengo egunetik aurrera kontatu behar da, ez jakinarazpena jaso eta hurrengo egunetik aurrera. Bada, esleipenari buruzko foru agindua 2014ko irailaren 17an igorri zenez, urriaren 4an amaitzen zen epea; hau da, errekurtsua jarri baino bi egun baliiodun lehenago. Errekurtsua, beraz, ezarritako epetik kanpo

oferta presentada por las recurrentes y la existencia de errores en la valoración de las ofertas presentadas por la adjudicataria y por la entidad que ha quedado en segundo lugar, y se concluye solicitando que se anule la resolución de adjudicación y se ordene la retroacción del procedimiento al momento anterior a dictarse la misma.

**SEGUNDO.-** El Tribunal remitió una copia del recurso a la Secretaría Técnica del Departamento de Movilidad e Infraestructuras Viarias y le solicitó el expediente y el correspondiente informe, tal como ordena el artículo 46.2 TRLCSP. Le recordó asimismo que, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 45 TRLCSP, y dado que el recurso se interpone contra el acto de adjudicación, la tramitación del expediente de contratación quedaba en suspenso.

**TERCERO.-** En fecha 15 de octubre se ha recibido en el Tribunal el informe de la Secretaría Técnica del departamento, en el que se concluye que procede declarar la inadmisión del recurso por haber sido presentado fuera del plazo legalmente establecido. Al informe se acompaña copia de la remisión a la recurrente de la notificación de la orden foral de adjudicación.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

**PRIMERO.-** El presente recurso especial se interpone contra el acto de adjudicación de un contrato de servicios cuyo valor estimado es de 10.710.832,88 euros, IVA excluido.

Por lo tanto, tratándose de un contrato de servicios sujeto a regulación armonizada, de los contemplados en el artículo 16.1.b) TRLCSP, el acto recurrido es susceptible de recurso especial en materia de contratación por así disponer los apartados 1.a) y 2.c) del artículo 40. Y la competencia para conocer del mismo corresponde a este Tribunal, al que le viene atribuida por el artículo 2.3.a) del Decreto Foral 24/2010, de 28 de septiembre, de creación y regulación del Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales.

**SEGUNDO.-** El recurso ha sido interpuesto por personas que reúnen el requisito de legitimación establecido en el artículo 42 TRLCSP.

**TERCERO.-** El informe del departamento contratante señala que el plazo para interponer el recurso debe contarse en este caso a partir del día siguiente a aquél en que se haya remitido la notificación del acto impugnado, no de aquél en que se haya recibido la misma. Y habiéndose remitido la orden foral de adjudicación el día 17 de septiembre de 2014, el plazo vencía el 4 de octubre, esto es, dos días hábiles antes del día en que fue presentado, por lo que el recurso se



aurkeztu denez, bidezkoa da deklaratzeko ez dela onartzekoa.

**LAUGARREN.-** Kontratuen Legeko 44.2 artikulua dioenez *“Errekurtso-prozedura idazki baten bidez hasiko da. Idazki hori, aurkaratutako egintzaren jakinarazpena 151.4 artikuluan adierazitakoaren arabera igorri ondorengo hamabost egun baldioduneko epean aurkeztu beharko da”*.

Kontratua esleitzeko egintzaz ari da, noski, egintzaren jakinarazpen baldintzak baitira 151.4. artikuluan arautzen direnak.

Delako epea kontatzeko irizpidea izatea erabakia lizitatzaileriei igortzen zaienetik aurrera eta ez lizitatzaileriek jasotzen dutenetik aurrera, hori aukera bat da Europar Batasuneko estatuei ematen diena Europako Parlamentuaren eta Kontseiluaren 2007ko abenduaren 11ko 2007/66/EK Direktibak, hots, kontratu publikoen esleipen arloan errekurtso prozeduren eraginkortasuna hobetzeko hartu zen direktibak.

Izan ere, direktiba horrek 1989ko abenduaren 21eko 1989/665/EEE Direktibako 2 quater artikuluari emandako idazkera berriaren arabera, Europar Batasuneko estatu bateko legeriak aukeratu ahal izango du, beste hautabide batzuen artean, hau ezartzea: esleitzeko agintearen erabakiaren aurkako errekurtsoa gutxienez hamabost egun zibileko epean jarri beharra, erabakia lizitatzailerari edo hautagaiari igorri eta hurrengo egunetik aurrera kontatuta.

Kontratuen Legeak 44.2 artikuluan adierazitako epea bat dator 156.3 artikulua errekurtso mota hau jartzeko moduko kontratu bat formalizatzeko itxaronaldi gisa ezarritako epearekin: hamabost egun baldioduneko epea esleipenaren jakinarazpena lizitatzaileriei eta hautagaiei bidaltzen zaienetik hasita.

Horixe da kontua, bat etorraraztea esleipenaren eta formalizazioaren arteko epearen kontaketa errekurtso berezia jartzeko epearen kontaketaekin. Hala esan zuen Estatu Kontseiluak 499/2010 irizpenean, zeina eman baitzuen, gero 2010eko abuztuaren 5eko 34/2010 Legea izango zenaren aurreproiektuari buruz (Sektore Publikoko Kontratuak buruzko 2007ko urriaren 30eko 30/2007 Legea Europako Erkidegoko arautegiari egokitzeko eman zen lege hori): *“(…) aukera horri esker, jakinarazpenen aldiberekotasuna bermatzen da, eta hori garrantzitsua da errekurtso berezia jarri ahal izatearen ondorioetarako eta ondorengo kontratu-formalizazioaren ondorioetarako, bermatzen baita, lizitatzaileriei eta hautagai guztiei dagokienez, errespetatu dela legeak galdutako gutxienezko epea, bakarria delako horientzat guztientzat dies a quo delakoa”*.

ha presentado fuera del plazo legalmente establecido, y por ello procede declarar su inadmisión.

**CUARTO.-** El artículo 44.2 TRLCSP dispone que *“el procedimiento de recurso se iniciará mediante escrito que deberá presentarse en el plazo de quince días hábiles contados a partir del siguiente a aquel en que se remita la notificación del acto impugnado de conformidad con lo dispuesto en el artículo 151.4”*.

Se está refiriendo, evidentemente, al acto de adjudicación del contrato, cuyos requisitos de notificación son los que vienen regulados en el artículo 151.4.

El criterio de computar el plazo en cuestión a partir de la remisión de la decisión a los licitadores, y no a partir de su recepción por éstos, es una de las posibilidades ofrecidas a los Estados miembros en la Directiva 2007/66/CE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 11 de diciembre de 2007, adoptada precisamente para mejorar la eficacia de los procedimientos de recurso en materia de adjudicación de contratos públicos.

En efecto, según la nueva redacción dada por la citada directiva al artículo 2 quater de la Directiva 89/665/CEE, de 21 de diciembre, la legislación de un Estado miembro podrá optar por establecer, entre otras alternativas, que el recurso contra la decisión del poder adjudicador deba interponerse en un plazo de al menos quince días civiles a partir del día siguiente a aquel en que la decisión se haya remitido al licitador o candidato.

El plazo señalado en el artículo 44.2 TRLCSP coincide con el plazo de espera que el artículo 156.3 impone para poder formalizar un contrato susceptible de esta clase de recurso: quince días hábiles desde que se remita la notificación de la adjudicación a los licitadores y candidatos.

Y es que de eso se trata, de hacer coincidir el cómputo del plazo entre la adjudicación y la formalización con el del plazo para la interposición del recurso especial. Lo dijo el Consejo de Estado en su dictamen 499/2010, emitido en relación con el anteproyecto de lo que luego sería la Ley 34/2010, de 5 de agosto, dictada para adaptar la Ley 30/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público, a la normativa comunitaria: *“(…) esta opción permite garantizar la simultaneidad de las notificaciones, lo que tiene importancia a efectos de la eventual interposición del recurso especial y de la ulterior formalización del contrato, ya que garantiza que respecto de todos los licitadores y candidatos se ha respetado el plazo mínimo exigido en la ley, al ser único para todos ellos el dies a quo”*.

**BOSGARREN.-** Jakinarazpena posta ziurtatuaren bidez bidaltzen denean, bidalketa eguna da jakinarazpena Postetxean utzi den eguna, ez irteerako erregistrokoa. Irizpide hori hartu zuen Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Auzitegi Administratibo Zentralak 2013ko azaroaren 29ko 551/2013 Ebazpenean (laugarren oinarria), eta auzitegi hau bat dator irizpide horrekin.

Kasu honetan, egiaztatuta dago esleipenari buruzko foru aginduaren jakinarazpenek 2014ko irailaren 16ko irteera erregistroa dutela, eta 17an utzi zirela Postetxean. Errekurtso berezia jartzeko zegoen hamabost egun balioduneko epea urriaren 4an amaitzen zen, baina ez zen aurkeztu urriaren 7a arte.

Bidezkoa da, beraz, izapide gehiagoren beharrik izan gabe, errekurtsoa ez onartzea, epez kanpo jarri delako.

**SEIGARREN.-** Errekurtsoan ez dugu antzeman, Kontratuen Legeko 47.5 artikuluan aurreikusitakoaren arabera, auzitegi hau errekurtsogileei isuna jartzera bultzatzen lezakeen fede txar edo ausarkeriarik.

Ondorioz, Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboak

#### **ERABAKITZEN DU**

**LEHENENGO.-** Ez onartzea, garaiz kanpoko izateagatik, AERONABAL DE CONSTRUCCIONES E INSTALACIONES SA (ACISA), AVANTE SL eta ELDU SL enpresek jarritako kontratazio-arloko errekurtso berezia.

**BIGARREN.-** Altxatzea Kontratuen Legeko 45. artikuluan aurreikusitako esleipen egintzaren etete automatikoa.

Kontratuen Legeko 49.1 artikuluan 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.

**QUINTO.-** Cuando la notificación se envía por correo certificado debe entenderse que la fecha de remisión es la de depósito en Correos, no la de registro de salida. Este es el criterio adoptado por el Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales en su resolución 551/2013, de 29 de noviembre (fundamento cuarto), que este Tribunal comparte.

En este caso consta que las notificaciones de la orden foral de adjudicación se registraron de salida el día 16 de septiembre de 2014 y se depositaron en Correos el día 17. El plazo de quince días hábiles para interponer el recurso especial terminaba el 4 de octubre, pero no fue presentado hasta el día 7.

Procede, en consecuencia, sin necesidad de más trámites, inadmitir el recurso por haber sido interpuesto fuera de plazo.

**SEXTO.-** No se aprecia en la interposición del recurso la existencia de mala fe o de temeridad que mueva al Tribunal a imponer a las empresas recurrentes una multa en los términos previstos en el artículo 47.5 TRLCSP.

En su virtud, el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales

#### **ACUERDA**

**PRIMERO.-** Inadmitir, por extemporáneo, el recurso especial en materia de contratación interpuesto por AERONABAL DE CONSTRUCCIONES E INSTALACIONES, S.A. (ACISA), AVANTE, S.L. y ELDU, S.A.

**SEGUNDO.-** Levantar la suspensión automática del acto de adjudicación prevista en el artículo 45 TRLCSP.

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, 2014ko urriaren 15a / San Sebastián, 15 de octubre de 2014.**