Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako
Foru Auzitegi Administratiboa

Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales

GIPUZKOAKO FORU ALDUNDIA
DIPUTACIÓN FORAL DE GIPUZKOA

Recurso 5/2015 errekurtsoa
Resolución 4/2015 ebazpena

Lehendakaria/Presidente
Juan Ramón Ciprián Ansoalde

Bokala/Vocal
Mª Aránzazu Arana Learte

Bokal idazkaria/Vocal Secretaria
María Yeregui Hernández

Urola erdiko bidaiarien garraio publiko erregularreko zerbitzuak eskaintzeko emakida dela-eta (LUR-M-06) (8-MO-54/2014) AUTOBUSES CUADRA SA eta ULACIA BIDAIAK SL enpresek kontratazio-arloko errekurtso berezia jarri dute Mugikortasuneko eta Bide Azpiegituretako Departamentuko diputatuaren 2015eko otsailaren 17ko 177-T/2015 Foru Aginduaren kontra, zeinaren bidez kontratua esleitzen baitzaio AUTOBUSES LA GUIPUZCOANA SL enpresari. Jarritako errekurtso horren gainean erabaki hau hartu du, aho batez, Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboak, 2015eko martxoaren 13an egindako bileran, non parte hartu zuten goian aipatutako kideek.

En el recurso especial en materia de contratación interpuesto por AUTOBUSES CUADRA S.A. y ULACIA BIDAIAK S.L. contra la Orden Foral 177-T/2015, de 17 de febrero, de la Diputada del Departamento de Movilidad e Infraestructuras Viarias, por la que se adjudica a AUTOBUSES LA GUIPUZCOANA S.L. el contrato de concesión del servicio público regular de transporte de viajeros interurbano por carretera de la comarca de Urola Erdia (LUR-M-06) (clave 8-MO-54/2014), el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales, en sesión celebrada el día 13 de marzo de 2015, con la asistencia de los miembros que arriba se expresan, ha adoptado por unanimidad el siguiente acuerdo.

AURREKARIAK

LEHENA.- 2015eko martxoaren 9an, idatzi bat sartu zen Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboko erregistroan. Idatzi horren bidez, kontratazio-arloko errekurtso berezia jartzen dute, ebazpen honen goiburuan aipatutako egintzaren kontra, (…) eta (…), AUTOBUSES CUADRA SA eta ULACIA BIDAIAK SL enpresen izenean eta ordezkaritzan, hurrenez hurren.

Errekurtsoa aurkezteko idatziarekin batera, agertutakoen ordezkaritza egiaztatzen duten agiriak aurkeztu dira, eta baita aurkaratutako ebazpenaren kopia eta errekurtsogileek bere eskubidea oinarritzeko erabilitako dokumentuak ere.

BIGARRENA.- Epaimahaiak errekurtsoaren 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 errekurtso hori esleipen egintzaren aurka aurkeztu zela.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- El 9 de marzo de 2015 tuvo entrada en el registro de este Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales un escrito por el que (…) y (…), actuando en nombre y representación de AUTOBUSES CUADRA S.A. y ULACIA BIDAIAK S.L., respectivamente, interponen recurso especial en materia de contratación contra el acto señalado en el encabezamiento de esta resolución.

Al escrito de interposición se acompañan los documentos que acreditan la representación de los comparecientes, así como copia de la resolución recurrida y los documentos en que los recurrentes fundan su derecho.

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.

HIRUGARRENA.- Martxoaren 11an Departamentuko Idazkaritza Teknikoaren txostena jaso genuen, zeinak ondorioztatzen baitu bidezkoa dela deklaratzea errekurtsoa ez dela onartzekoa, legez ezarritako epetik kanpo aurkeztu izanagatik. Txostenarekin batera doa esleipenari buruzko foru aginduaren berri emateko lizitatzaileei egindako jakinarazpenaren kopia.

TERCERO.- En fecha 11 de marzo se recibió 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 los licitadores de la notificación de la orden foral de adjudicación.

ZUZENBIDEZKO OINARRIAK

FUNDAMENTOS DE DERECHO

LEHENA.- Errekurtsoa jarri da Gipuzkoako Foru Aldundiaren titularitateko zerbitzu publikoak kudeatzeko kontratu baten esleipen-egintzaren kontra; kontratu horren zenbatekoa urteko 500.000 euro baino gehiagokoa da, eta iraupena, berriz, 5 urte baino gehiagokoa.

PRIMERO.- El recurso se interpone contra el acto de adjudicación de un contrato de gestión de servicios públicos cuya titularidad corresponde a la Diputación Foral de Gipuzkoa y cuyo presupuesto anual es superior a 500.000 euros y el plazo de duración superior a cinco años.

Beraz, Sektore Publikoko Kontratuen Legeko 40. artikuluaren 1.c) eta 2.c) ataletan aurreikusitakoaren arabera, kontratazio alorreko errekurtso berezia jar daiteke, eta Auzitegi honek eskumena du horren gainean erabakitzeko, kontratazio alorreko errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboaren sorrerari eta araudiari buruzko 2010eko irailaren 28ko 24/2010 Foru Dekretuak 2.3.a) artikuluan xedatutakoaren arabera.

Por lo tanto, de conformidad con lo dispuesto en los apartados 1.c) y 2.c) del artículo 40 TRLCSP, el acto recurrido es susceptible de recurso especial en materia de contratación, y la competencia para conocer del mismo corresponde a este Tribunal, por así venir establecido en 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.

Errekurtsogileak legitimatuak daude errekurtsoa jartzeko, Kontratuen Legeko 42. artikuluak xedatutakoaren arabera, lizitazioan parte hartu bai, baina ez zaielako kontratua esleitu.

Los recurrentes están legitimados para interponer el recurso, de conformidad con el artículo 42 TRLCSP, puesto que han tomado parte en la licitación y no han sido adjudicatarios del contrato.

Bestalde, Kontratuen Legeko 44.1 artikuluak xedatzen du ezen 40.1 eta 40.2 artikuluetan adierazitako egintzetakoren baten aurkako errekurtsoa aurkeztu nahi duen orok aurretiaz iragarri behar duela asmo hori errekurtsoa aurkezteko epearen barruan eta kontratazio organoaren aurrean aurkeztutako idatzi bidez, bertan zehaztuz zein prozedura egintza izango den errekurtsoaren xedea.

Por otra parte, el artículo 44.1 TRLCSP dispone que todo aquel que se proponga interponer recurso contra alguno de los actos indicados en el artículo 40.1 y 2 deberá anunciarlo previamente mediante escrito especificando el acto del procedimiento que vaya a ser objeto del mismo, presentado ante el órgano de contratación en el plazo previsto para la interposición del recurso.

44.4.e) artikuluak dioenez, errekurtsoaren batera aurkeztu behar da betebehar hori bete dela egiaztatzen duen agiria, hori gabe ez baitzaio bide emango errekurtsoari, nahiz eta huts hori zuzendu ahal izango den hurrengo atalean xedatutakoaren arabera.

Según el artículo 44.4.e), al escrito de interposición se acompañará el justificante de haber dado cumplimiento a este requisito, sin el cual no se dará curso al escrito de interposición, aunque su omisión podrá subsanarse de conformidad con lo establecido en el apartado siguiente.

Oraingoan ez da egiaztagiri hori aurkeztu, baina, hala ere, ez da beharrezkotzat jo zuzentzeko errekerimendua egitea; izan ere, ondoren arrazoituko den legez, errekurtsoa ez da onartu epez kanpo aurkeztu delako, eta ez da haren funtsa aztertuko.

En este caso no se ha aportado ese justificante, pero tampoco se ha considerado necesario efectuar un requerimiento de subsanación porque, como a continuación se razonará, la interposición del recurso fuera de plazo obliga a declarar su inadmisión sin entrar en el fondo del asunto.

BIGARRENA.- Kontratuen Legeko 44.2 artikuluak dioenez "*Errekurtso-prozedura idazki baten bidez hasiko da. Idazki hori, aurkaratutako egintzaren jakinarazpena 151.4 artikuluan adierazitakoaren arabera igorri ondorengo hamabost egun baliodunek*o

SEGUNDO.- 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*

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 lizitatzaileei igortzen zaienetik aurrera eta ez lizitatzaileek 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 lizitatzaileari edo hautagaiari igorri eta hurrengo egunetik aurrera kontatuta.

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

Horixe da kontua, bat etorraraztea esleipenaren eta formalizazioaren arteko epearen kontaketa errekurtso berezia jartzeko epearen kontaketarekin. Hala esan zuen Estatu Kontseiluak 499/2010 irizpenean, zeina eman baitzuen, gero 2010eko abuztuaren 5eko 34/2010 Legea izango zenaren aurreproiektuari buruz (Sektore Publikoko Kontratuei 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, lizitatzaile eta hautagai guztiei dagokienez, errespetatu dela legeak galdatutako gutxieneko epea, bakarra delako horientzat guztientzat* dies a quo *delakoa".*

HIRUGARRENA.- 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

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".*

TERCERO.- 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

dator irizpide horrekin.

Kasu honetan, egiaztatuta dago esleipenari buruzko foru aginduaren jakinarazpenek 2015eko otsailaren 17ko irteera erregistroa dutela, eta 17an utzi zirela Postetxean. Errekurtso berezia jartzeko zegoen hamabost egun baliodunеko epea martxoaren 6an amaitzen zen, baina ez zen aurkeztu martxoaren 9a arte.

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

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

Ondorioz, Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboak

ERABAKITZEN DU

LEHENENGO.- Ez onartzea, garaiz kanpokoa izateagatik, AUTOBUSES CUADRA SA eta ULACIA BIDAIAK 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.

comparte.

En este caso consta que las notificaciones de la orden foral de adjudicación se registraron de salida el día 17 de febrero de 2015 y se depositaron en Correos el mismo día 17. El plazo de quince días hábiles para interponer el recurso especial terminaba el 6 de marzo, pero no fue presentado hasta el día 9.

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

CUARTO.- 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 AUTOBUSES CUADRA S.A. y ULACIA BIDAIAK S.L.

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, 2015eko martxoaren 13a / San Sebastián, 13 de marzo de 2015.