



Lehendakaria / Presidente

Juan Ramón Ciprián Ansoalde

Idazkari - Kidea / Vocal - Secretaria

M^a Aranzazu Arana Learte

Resolución 3/2019 ebazpena

Recurso 4/2018 errekurtsua

Bidaiarien herriarteko garraio erregularreko «Tolosa, N-1 eta Buruntzaldea eta Donostiako loturak» izeneko emakida kontratuaren baldintza agirien aurka (Diputatuen Kontseiluaren 2018ko uztailaren 24ko erabakiaz onartuak) COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA SA enpresak (aurrerantzean TSST) aurkeztutako kontratazio arloko errekurtsu berezian, Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboa, gaurko egunean burututako saioan, gorago adierazi diren kideak bertan zirela, aho batez onartu du ondorengo erabakia

En el recurso especial en materia de contratación interpuesto por la COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA, S.A. (en adelante, TSST) contra los pliegos del contrato de la concesión del servicio público de transporte de viajeros interurbano denominada “Tolosa, N-1 y Buruntzaldea y sus conexiones con San Sebastián”, aprobados por Acuerdo del Consejo de Gobierno Foral de 24 de julio de 2018, el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales, en sesión celebrada en el día de la fecha, con la asistencia de los miembros que arriba se expresan, ha adoptado por unanimidad el siguiente acuerdo.

AURREKARIAK

LEHENA.- 2018ko abuztuaren 27an Auzitegiaren erregistroan aurkeztutako idatziaren bidez, TSSTk kontratazio arloko errekurtsu berezia aurkeztu zuen ebazpen honen goiburukoan aipatzen diren baldintza agirien aurka.

BIGARRENA.- Hurrengo egunean, Auzitegiak ofizioa bidali zion Mugikortasuneko eta Lurralde Antolaketako Departamentuari, errekurtsuaren kopia helaraziz, eta eskatuz espedientea bera eta errekurtsuari nahiz errekurtsuan eskatzen zen kautelazko neurriari buruzko txostena. Hori guztia irailaren 21ean sartu zen Auzitegiaren erregistroan.

HIRUGARRENA.- Auzitegi honek 2018ko urriaren 1ean emandako ebazpenaren bidez, eten egin zen kontratazio prozeduraren izapidetzea, proposamenak aurkezteko epearen amaieratik errekurtsu hau ebatzi arte.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Mediante escrito presentado en el registro del Tribunal el día 27 de agosto de 2018, TSST interpuso recurso especial en materia de contratación contra los pliegos referidos en el encabezamiento de esta resolución.

SEGUNDO.- Al día siguiente el Tribunal dirigió oficio al Departamento de Movilidad y Ordenación del Territorio remitiéndole copia del recurso y reclamándole el expediente y el correspondiente informe acerca del recurso y de la medida cautelar que en él se solicitaba. Todo lo cual tuvo entrada en el registro del Tribunal el día 21 de septiembre.

TERCERO.- Mediante Resolución de este Tribunal de 1 de octubre de 2018 se suspendió la tramitación del procedimiento de contratación desde la finalización del plazo de presentación de proposiciones hasta que se resuelva el presente recurso.



LAUGARRENA.- Urriaren 15ean, data horretan amaitzen baitzen proposamenak aurkezteko epea, Auzitegi hau Mugikortasuneko eta Lurralde Antolaketako Departamentuari zuzendu zitzaion, lizitazioa aurkeztu ziren lizitatuzaileen nortasunari buruzko informazioa eskatuz, errekurtsoaren berri emateko.

Eskaera horri erantzunez, departamentuak adierazi zuen lizitatuzaile hauek aurkeztu dituztela eskaintzak:

- TSST – LA HISPANO IGUALADINA – CUADRABUS.
- AUTOMÓVILES LA ALCOYANA S.A.
- TRANSITIA – NEX CONTINENTAL.
- TRANSPORTES PESA – PESA BIZKAIA.

BOSGARRENA.- Kontuan hartuta 9/2017 Legeak, azaroaren 8koak, Sektore Publikoko Kontratuenak, 56.3 artikuluan xedatutakoa, Auzitegiak errekurtsoaren berri eman zien lizitatuzaileei, eta bost egun balioduneko epea eman zien alegazioak aurkezteko.

Azaroaren 6an, TSST – LA HISPANO IGUALADINA – AUTOBUSES CUADRA enpresa elkarteko ordezkariak alegazioen idatzi bat aurkeztu zuen, errekurtsoa ezestea eskatuz, lizitazioaren baldintzak zuzenbidearen arabera direla ulertzen baitzuen.

ZUZENBIDEZKO OINARRIAK

Errekurtsoaren onargarritasuna

LEHENA.- Errekurtso berezi hau zerbitzuen emakida kontratu baten baldintza agirien aurka jarri da, eta emakida kontratu horren balio zenbatetsia 211.420.802,08 euro da.

Beraz, errekurritutako agirien aurka kontratazio arloko errekurtso berezia jar daiteke hala xedatzen baita azaroaren 8ko Sektore Publikoko Kontratuen 9/2017 Legearen 44. artikuluen 1.c) eta 2.a) apartatuetan.

CUARTO.- El 15 de octubre, fecha en la que finalizaba el plazo de presentación de proposiciones, el Tribunal se dirigió al Departamento de Movilidad y Ordenación del Territorio en solicitud de información sobre la identidad de los licitadores que las hubieran presentado, a efectos de darles traslado del recurso.

En respuesta al requerimiento el departamento informó que han presentado oferta los siguientes licitadores:

- TSST – LA HISPANO IGUALADINA – CUADRABUS.
- AUTOMÓVILES LA ALCOYANA S.A.
- TRANSITIA – NEX CONTINENTAL.
- TRANSPORTES PESA – PESA BIZKAIA.

QUINTO.- De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 56.3 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, el Tribunal dio traslado del recurso a los licitadores concediéndoles un plazo de cinco días hábiles para formular alegaciones.

El 6 de noviembre la representante de la agrupación TSST – LA HISPANO IGUALADINA – AUTOBUSES CUADRA presentó escrito de alegaciones en el que solicita la desestimación del recurso por entender que las condiciones de la licitación se ajustan a Derecho.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Admisibilidad del recurso

PRIMERO.- Este recurso especial se interpone contra los pliegos de un contrato de concesión de servicios cuyo valor estimado asciende a 211.420.802,08 euros.

Por tanto, los pliegos recurridos son susceptibles de recurso especial en materia de contratación por así disponerlos los apartados 1.c) y 2.a) del artículo 44 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público (LCSP).



Errekurtso horren berri izateko eskumena Auzitegi honi dagokio, irailaren 28ko kontratazio arloko errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboa sortu eta arautzeko 24/2010 Foru Dekretuaren 2.1 artikuluan esleitzen baitzaio.

BIGARRENA.- Errekurtsoa Sektore Publikoko Kontratuen Legeak 50.1.b) artikuluan aurreikusten duen hamabost egun baliaduneko epearen barruan aurkeztu da, kontuan hartzen bada lizitazio iragarkia eta agiriak 2018ko abuztuaren 3an argitaratu zirela Gipuzkoako Foru Aldundiaren kontratatzailearen profilean, Euskadiko Kontratazio Publikoko Plataforman.

HIRUGARRENA.- Errekurtsogileak badu SPKLren 48. artikuluan eskatzen den legitimazioa, bere xede soziala baita zerbitzuak ematea, eta zerbitzu horiek kontratuaren objektua osatzen duten prestazioak baitira; hori horrela, berme guztiekin parte hartu nahi du deitu den lizitazioan.

Aurrekariak

LAUGARRENA.- Kontratazio espediente honen aurrekaria da Diputatuen Kontseiluak 2015eko urtarrilaren 27an onartutakoa, zeinaren objektua baitzen Tolosa, N-1, Buruntzaldea eta Donostiako loturak izeneko bidaiarien garraio publiko erregularreko zerbitzuak eskaintzeko emakida, erabakian bertan onartutako proiektuaren arabera. Horren lizitazio iragarkia urtarrilaren 28an argitaratu zen Gipuzkoako Aldizkari Ofizialean.

Bi proposamen aurkeztu ziren: bat AUTOBUSES GARAYAR SA, HIJOS DE ANTONIO AREIZAGA SA eta COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA SA enpresek elkarrekin aurkeztua, eta bestea NEX CONTINENTAL HOLDINGS SLU eta TRANSITIA SL enpresek aurkeztua.

La competencia para conocer del recurso corresponde a este Tribunal, al que le viene atribuida por el artículo 2.1 del Decreto Foral 24/2010, de 28 de septiembre, de creación y regulación del Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales.

SEGUNDO.- El recurso se ha interpuesto dentro del plazo de quince días hábiles previsto en el artículo 50.1.b) LCSP, si se tiene en cuenta que el anuncio de licitación y los pliegos se publicaron en el perfil de contratante de la Diputación Foral de Gipuzkoa, alojado en la Plataforma Contratación Pública en Euskadi, el día 3 de agosto de 2018.

TERCERO.- Concorre en la recurrente la legitimación exigida en el artículo 48 LCSP para interponer el presente recurso, pues se trata de una mercantil cuyo objeto social es prestar servicios que constituyen las prestaciones objeto del contrato, y, según afirma, pretende concurrir con garantías a la licitación convocada.

Antecedentes

CUARTO.- El presente expediente de contratación tiene como antecedente el aprobado por acuerdo del Consejo de Gobierno Foral de 27 de enero de 2015, que tenía por objeto la concesión del servicio público de transporte interurbano de viajeros denominada “Tolosa, N-1, Buruntzaldea y sus conexiones con San Sebastián” con arreglo al proyecto aprobado por el propio acuerdo, cuyo anuncio de licitación fue publicado en el Boletín Oficial de Gipuzkoa de 28 de enero.

Se presentaron dos proposiciones, una de ellas formulada conjuntamente por las empresas AUTOBUSES GARAYAR S.A., HIJOS DE ANTONIO AREIZAGA S.A. y COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA S.A., y la otra por las empresas NEX CONTINENTAL HOLDINGS S.L.U. y TRANSITIA S.L.



Kontratua adjudikatu aurretik, Auzitegi honek martxoaren 23ko 5/2015 Ebazpena eman zuen. Ebazpen horren bidez baietsi egin zen AUTOBUSES BETOÑO SL enpresak jarritako kontratazio arloko 3/2015 errekurtsu berezia; hori horrela, indarrrik gabe utzi zen kontratuaren administrazio klausula partikularren agiriko karatulan linea erregularreko zerbitzuen prezioa balioesteko aurreikusten zen formula, eta, ondorioz, baita lizitazio prozedura osoa ere.

Ebazpen hura berretsi egin zuen EAEko Justizia Auzitegi Nagusiko Administrazioarekiko Auzietarako Salak 2016ko urriaren 13an emandako epaiak, ezetsi egin baitzuen 280/2015 errekurtsu arrunta, AUTOBUSES GARAYAR SA, HIJOS DE ANTONIO AREIZAGA SA eta COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA SA enpresek aurkeztua.

Donostialdea mendebaldeko hiru emakidak iraungita dauden arren, horien gehieneko indarraldia amaitu delako, bitartean, eta kontuan hartuta Eusko Legebiltzarraren 4/2004 Legeak, martxoaren 18koak, Errepideko Bidaiari Garraioarenak, 24.2 artikuluan xedatutakoa, enpresa hauek jarraitu zuten eta jarraitzen dute emakida horietako bidaiarien herriarteko garraio zerbitzuak ematen:

* Pikoaga - Hernani - Donostia; Andoain - Urnieta - Donostia eta Andoain - Ospitaleak, AUTOBUSES GARAYAR SA enpresak.

* Hernani - Donostia, HIJOS DE ANTONIO AREIZAGA SA enpresak.

* Zubieta - Lasarte-Oria - Donostia; Tolosa - Andoain - Lasarte-Oria - Donostia; Asteasu - Tolosa eta Asteasu - Donostia, COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA SA enpresak.

Antes de que se procediera a la adjudicación del contrato, este Tribunal dictó Resolución 5/2015, de 23 de marzo, por la que, estimando el recurso especial en materia de contratación 3/2015 interpuesto por AUTOBUSES BETOÑO S.L., anuló la fórmula de valoración del precio de los servicios lineales regulares prevista en la carátula del pliego de cláusulas administrativas particulares del contrato, y, por tanto, la totalidad del procedimiento de licitación.

Aquella resolución fue confirmada por sentencia dictada el 13 de octubre de 2016 por la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia del País Vasco, que desestimó el recurso ordinario 280/2015 interpuesto por AUTOBUSES GARAYAR S.A., HIJOS DE ANTONIO AREIZAGA S.A. y COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA S.A.

Entre tanto, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 24.2 de la Ley 4/2004 del Parlamento Vasco, de 18 de marzo, de Transporte de Viajeros por Carretera, los servicios de transporte interurbano de viajeros correspondientes a las tres concesiones existentes en la comarca Donostialdea Oeste, todas ellas extinguidas por haber expirado el plazo máximo de vigencia de las mismas, seguían y siguen prestándose por los siguientes operadores:

* Servicios Pikoaga – Hernani - San Sebastián; Andoain – Urnieta - San Sebastián y Andoain - Ciudad Sanitaria, prestados por la empresa AUTOBUSES GARAYAR S.A.

* Servicios Hernani - San Sebastián, prestados por la empresa HIJOS DE ANTONIO AREIZAGA S.A.

* Servicios Zubieta - Lasarte-Oria - San Sebastián; Tolosa – Andoain - Lasarte-Oria - San Sebastián; Asteasu - Tolosa y Asteasu – San Sebastián, prestados por la empresa COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA S.A.



Izapide egokiak egin ondoren, Diputatuen Kontseiluaren 2018ko uztailaren 10eko erabakiaren bidez Tolosa, N-1, Buruntzaldea eta Donostiako loturak izeneko bidaiarien garraio publiko erregularreko zerbitzuak eskaintzeko emakida proiektu berria onartu zen. Proiektu horrek emakida bakarrean biltzen ditu lehengo hiru emakidetako zerbitzu guztiak.

Azkenik, Diputatuen Kontseiluaren 2018ko uztailaren 24ko erabakiaren bidez kontratuaren kontratazio espediente, administrazio klausula partikularren agiria eta preskripzio teknikoaren agiria onartu ziren, eta lizitazioa prozedura irekiaren bidez zabaltzea xedatu zen.

Baldintza agiri horien aurka, TSSTk kontratazio arloko errekurtso berezi hau jarri zuen, eta bertan eskatu zuen baldintza agirien erabateko deuseztasuna deklaratzeko edo, bestela, deuseztagarritasuna deklaratu, lizitazioa baliogabetu eta salatutako irregulartasunak izango ez dituen lizitazio berri bat abiaraztea.

Baldintza agirien aurkako errekurtsoa jarri du, baita ere, ASOCIACIÓN EMPRESARIAL DE TRANSPORTES INTERURBANOS DE VIAJEROS EN AUTOBUSES DE GIPUZKOA (AVITRANS) elkarteak; errekurtso hori (6/2018) ezetsi egin du 2019ko urtarrilaren 18ko 2/2019 Ebazpenak.

Gatazkaren planteamendua

BOSGARRENA.- TSSTk aurkaratze arrazoi hauek adierazi ditu:

- Europako Parlamentuaren eta Kontseiluaren 1370/2007 Erregelamendua, 2007ko urriaren 23koak, trenbide eta errepide bidezko bidaiaren garraio publikoko zerbitzuei buruzkoak, 7. artikuluan xedatutakoa urratzen da, lizitazio iragarkia ez baita epe barruan argitaratu Europar Batasuneko Egunkari Ofizialean.
- SPKLko 99.3 artikulua urratzen da, kontratua lotetan ez banatzea ez dagoelako arrazoituta.

Previos los trámites oportunos, por acuerdo de 10 de julio de 2018 el Consejo de Gobierno Foral aprobó el nuevo proyecto de la concesión del servicio público de transporte interurbano de viajeros denominada “Tolosa, N-1 y Buruntzaldea y sus conexiones con San Sebastián”, que viene a integrar en una sola los servicios comprendidos en las tres antiguas concesiones.

Finalmente, por acuerdo de 24 de julio de 2018 el Consejo de Gobierno Foral aprobó el expediente de contratación, los pliegos de cláusulas administrativas particulares y los de prescripciones técnicas del contrato, y dispuso la apertura de la licitación por el procedimiento abierto.

Frente a los pliegos TSST interpone el presente recurso especial en materia de contratación con la pretensión de que se declare la nulidad de pleno derecho de los mismos o, subsidiariamente, su anulabilidad, se deje sin efecto la licitación y se inicie una nueva en la que no existan las irregularidades denunciadas.

También los ha recurrido la ASOCIACIÓN EMPRESARIAL DE TRANSPORTES INTERURBANOS DE VIAJEROS EN AUTOBUSES DE GIPUZKOA (AVITRANS), cuyo recurso 6/2018 ha sido desestimado por Resolución 2/2019, de 18 de enero.

Planteamiento de la controversia

QUINTO.- TSST aduce los siguientes motivos de impugnación:

- Vulneración del artículo 7 del Reglamento 1370/2007 del Parlamento Europeo y del Consejo, de 23 de octubre de 2007, sobre los servicios públicos de transporte de viajeros por ferrocarril y carretera, debido a la ausencia de publicación en plazo del anuncio de licitación en el Diario Oficial de la Unión Europea.
- Vulneración del artículo 99.3 LCSP por falta de motivación de la no división del contrato en lotes.



- SPKLko 74 eta 116.4 artikulua urratzen dira, eskatzen den kaudimen ekonomiko eta finantzarioa arrazoitu gabea eta neurritz kanpoko delar irizten baitu.
- Vulneración de los artículos 74 y 116.4 LCSP por considerar injustificada y desproporcionada la solvencia económica y financiera exigida.
- 2001eko urriaren 12ko 1098/2001 Errege Dekretuak onartutako Herri Administrazioen Kontratuaren Legearen Erregelamendu Orokorreko 24. artikulua urratzen da, taldean parte hartzen duten enpresen kaudimena haztatzeko erabiltzen den moduagatik.
- Vulneración del artículo 24 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas aprobado por Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre, por la forma en que se pondera la solvencia de las empresas que concurren en agrupación.
- SPKLko 145.5 artikulua urratzen da, proposamen ekonomikoak balioesteko modua akastuna delako.
- Vulneración del artículo 145.5 LCSP por la defectuosa forma de valoración de las propuestas económicas.
- SPKLko 145.5 artikulua urratzen da, lizitatuzaileek aurkeztuko dituzten eskaintza ekonomikoak aurreikusgarriak direlako, eskaintzen balioespenean asetasun irizpidea ezartzen baita.
- Vulneración del artículo 145.5 LCSP por la previsibilidad de las ofertas económicas a presentar por los licitadores, al establecerse un criterio de saciedad en la valoración de las mismas.
- SPKLko 106 artikulua, behin-behineko bermea eskatzea ez dagoelako arrazoituta.
- Vulneración del artículo 106 LCSP por falta de motivación de la exigencia de una garantía provisional.
- SPKLko 204 artikulua, kontratuaren aldaketetarako aurreikusitako muga ez delako betetzen.
- Vulneración del artículo 204 LCSP por incumplimiento del límite legal previsto para las modificaciones del contrato.
- SPKLko 130 artikulua, subrogatu behar diren langileei aplikatzekoa zaien hitzarmena ez delako adierazten.
- Vulneración del artículo 130 LCSP por falta de indicación del convenio colectivo aplicable al personal a subrogar.
- SPKLko 214 artikulua, kontratuaren lagapenerako eskatzen diren baldintzak ez direlako ondo zehazten.
- Vulneración del artículo 214 LCSP por incorrecta precisión de los requisitos exigidos para la cesión del contrato.
- Preskripzio teknikoaren agiriko 27 eta 28.4 klausuletan ez da jaso eskaintza bat aurkezteko beharrezkoa den informazioa.
- Ausencia en las cláusulas 27 y 28.4 del pliego de prescripciones técnicas de la información necesaria para presentar una oferta.
- Preskripzio teknikoaren agiria ez da zuzena, erregaitan aurreztutakoa kostuen egituran bi aldiz egozterakoan.
- Incorrección del pliego de prescripciones técnicas al imputar dos veces el ahorro de combustible en la estructura de costes.



-Preskripzio teknikoen agiria ez da zuzena, kostuen egitura eta instalazio finko propioak amortizatzearen ondorioak konfiguratzeko.

SEIGARRENA.- Departamentuko idazkari teknikoak eta Mugikortasun eta Garraio Zerbitzuko buruak txosten bana egin dute; bertan aurkaratze arrazoi guzti-guztiak aztertzen dituzte, eta errekurtsoa ezestea eskatu dute.

Errekurtso hau eta AVITRANSEk aurkeztutakoa lizitazioan eskaintza aurkeztu duten lau lizitatzailerik helarazi ondoren, alegazioak aurkeztu dituen bakarra TSST errekurtsogileak LA HISPANO IGUALADINA eta AUTOBUSES CUADRAREkin batera osatzen duen enpresa elkarteak da hain zuzen.

Alegazioan dio, hasteko, «*enpresa elkarte honek, entitate kolektibo gisa eta elkarteko kideen posizio partikularra alde batera utzita, lizitazioa arautzen duten baldintza agirien aurka jarri diren errekurtsoen kontra agertzen dela*». Jarraitzen du esanez «*TSST-LA HISPANO IGUALADINA –CUADRABUS enpresa elkarteak proposamen lehiakor bat egin ahal izan duela, eta espero duela lizitazioa berrabiarazi eta behar bezala gauzatu ahal izatea*».

Ondoren, errekurtsoaren zioak baztertzeko arrazoiak eman ondoren, enpresa elkartearen idatzia amaitzen da esanez «*4/2008 errekurtsoak oinarritzat hartzen dituen arrazoietatik batek ere ez duela justifikatzen lizitazioa prestatzerakoan erabili ziren terminoak zuzenbidearen arabera ez direnik, eta aplikatzekoa den araudi sektoriala nahiz sektore publikoko kontratuen arloan indarrean dagoen legedia betetzen ez direnik. Hori horrela, enpresa elkarte honen iritziz ezetsi egin behar dira erabat prozesu honetan aurkeztu diren errekurtso bereziak (...), lizitazioa prestatzeko kontuan hartu ziren baldintzek betetzen baitituzte lizitazioetan parte hartzeko askatasunaren printzipioa eta lehiakideen arteko diskriminaziorik ezaren eta tratu-berdintasunaren printzipioa; eta bermatzen baitute Buruntzaldea eskualdean herriarteko mugikortasun zerbitzuak kontratatzeko diru-funtsak efizientziaz erabiliko direla, lehia askea babestuz eta ekonomiaren aldetik onuragarriena den eskaintza hautatuz*».

- Incorrección del pliego de prescripciones técnicas al configurar la estructura de costes y las consecuencias de amortizar instalaciones fijas propias.

SEXTO.- En sendos informes del Secretario Técnico del departamento y de la Jefa del Servicio de Movilidad y Transporte se examinan todos y cada uno de los motivos de impugnación y se solicita su desestimación.

Trasladado el recurso y el interpuesto por AVITRANS a los cuatro licitadores que han presentado oferta, la única que ha formulado alegaciones es, precisamente, la agrupación de la que, junto con LA HISPANO IGUALADINA y AUTOBUSES CUADRA, forma parte la recurrente TSST.

Empieza señalando que “*esta agrupación empresarial, como entidad colectiva y más allá de la posición particular de sus miembros, se posiciona en contra de los recursos interpuestos contra los pliegos rectores de la licitación*”. Añade que “*la agrupación TSST – LA HISPANO IGUALADINA – CUADRABUS ha podido elaborar una proposición competitiva y confía que la licitación pueda reanudarse y sustanciarse debidamente*”.

A continuación, después de razonar su rechazo de los distintos motivos del recurso, el escrito de la agrupación concluye diciendo que “*ninguno de los motivos en los que se fundamenta el recurso 4/2018 permite llegar a considerar que los términos en los que se preparó la licitación no se ajusten perfectamente a Derecho y que cumplan tanto la normativa sectorial aplicable como la normativa de contratación del sector público en vigor. Así las cosas, en opinión de esta agrupación empresarial procede que se desestimen íntegramente los recursos especiales interpuestos (...), dado que las condiciones en las que quedó conformada la licitación se ajustan a los principios de libertad de acceso a las licitaciones, no discriminación e igualdad de trato entre los licitadores y asegura una eficiente utilización de los fondos destinados a la prestación del servicio de movilidad interurbana en la comarca de Buruntzaldea, salvaguardando la libre competencia y la selección de la oferta económicamente más ventajosa*”.



Azkenik, idatzian eskatzen da ezetsi daitezela errekurtsoak, «berretsiz zuzenbidearen arabera baldintzetan gauzatu dela lizitazioa».

ZAZPIGARRENA.- Ikusten dugu, beraz, TSST enpresak bakarka errekurritu dituela baldintza agiriak, eta bakarka eskatu lizitazioa deuseztatu eta bertan behera uztea; ondoren, beste bi enpresekin taldea osatuta, proposamen bat aurkezten du; eta TSST kide duen enpresa elkarteari errekurtsoaren berri eman zaionean, honek eskatu du errekurtsoa ezetsi eta prozedurarekin jarraitzea.

Hortaz, nahiz eta enpresa elkarteak bere idatziaren amaieran esan alegazioa aurkezteak ez duela esan nahi TSST enpresak 4/2018 errekurtso berezian atzera egiten duenik, kontua da horrela bakarrik ulertu daitekeela.

Ezerk ez du eragozten enpresa batek baldintza agiriak errekurritzea eta, ondoren, beste enpresa batzuekin batera, proposamena aurkeztea. Baina lizitazioa beste enpresa batzuekin elkartuta aurkeztea erabakitzen duen unetik, TSST enpresaren interesak enpresa elkarte osoaren interesari lotzen zaizkio. Eta enpresa elkarte horrek, isilik egon ordez, gainerako lizitazioaleek egin duten bezala, errekurtsoaren arrazoiak aurkako alegazio arrazoitua aurkezten badu, eta esplizituki eskatzen badu errekurtsoa ezestea, eskaera hori enpresa elkarte osoari dagokiola ulertu behar da, hau da, kide guztiei, salbuespenik gabe, errekurtsogilea bera barne.

Hori horrela, TSST enpresak bere errekurtsoan atzera egiten duela ulertu behar da, TSST enpresak berak, lizitazioan parte hartzea erabaki duen enpresa elkarteko kide gisa, errekurtsoa ezestea eskatu baitu.

ZORTZIGARRENA.- Ez da antzeman fede txarrik edo ausarkeriarik errekurtsoa aurkeztean, Auzitegia errekurtsogileari isun bat jartzera eraman dezakeena, SPKLak 58.2 artikuluan aurreikusitakoaren arabera.

Por último, en el suplico del escrito se solicita la desestimación de los recursos, “*confirmando que las condiciones en las que se ha acabado sustanciando la licitación de ajustan a Derecho*”.

SÉPTIMO.- Vemos, por tanto, que TSST recurre en solitario los pliegos y solicita que se anule y deje sin efecto la licitación; posteriormente presenta una proposición en agrupación con otras dos empresas; y cuando se le da traslado del recurso la agrupación a la que pertenece solicita que se desestime y continúe el procedimiento.

Por mucho que la agrupación termine su escrito diciendo que éste no puede considerarse un desistimiento por TSST del recurso especial 4/2018, lo cierto es que no puede tomarse de otra manera.

Nada impide a una empresa recurrir los pliegos y presentar luego proposición conjuntamente con otras. Pero desde el momento en que opta por concurrir a la licitación asociada con otras empresas, TSST está vinculando su interés al del conjunto de la agrupación. Y si en lugar de guardar silencio, como han hecho el resto de los licitadores, formula oposición razonada a los motivos del recurso y pide explícitamente su desestimación, esa petición debe ser atribuida a la agrupación en su conjunto, a todos sus integrantes sin excepción, incluyendo la propia recurrente.

Por tanto, debe tenerse a TSST por desistida de su recurso, pues ella misma, como parte integrante de la agrupación de empresarios que ha decidido participar en la licitación, ha solicitado que sea desestimado.

OCTAVO.- No se aprecia en la interposición del recurso la existencia de mala fe o de temeridad que mueva al Tribunal a imponer a la recurrente una multa en los términos previstos en el artículo 58.2 LCSP.



Horren arabera, Kontratazio Alorreko Errekurtsoetarako Foru Auzitegi Administratiboa

En su virtud, el Tribunal Administrativo Foral de Recursos Contractuales

ERABAKITZEN DU

ACUERDA

LEHENA.- Amaitutzat deklaratzera COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA SA (TSST) enpresak jarri duen kontratazio alorreko errekurtso berezia, atzera egiteagatik.

PRIMERO.- Declarar terminado por desistimiento el recurso especial en materia de contratación interpuesto por la COMPAÑÍA DEL TRANVÍA ELÉCTRICO DE SAN SEBASTIÁN A TOLOSA, S.A. (TSST).

BIGARRENA.- Amaitzea 2018ko urriaren 1eko ebazpenaren bidez erabakitako kautelazko etetea.

SEGUNDO.- Levantar la suspensión cautelar del procedimiento de adjudicación acordada por resolución de 1 de octubre de 2018.

Sektore Publikoko Kontratuen Legeak 59.1 artikuluan xedatutakoaren arabera, ebazpen honen aurka administrazioarekiko auzi errekurtsoa aurkeztu ahal izango da Euskal Autonomia Erkidegoko Justizia Auzitegi Nagusiaren Administrazioarekiko Auzietako Aretoan, erabaki hau jakinarazten den egunaren biharamunetik hasi eta bi hilabeteko epean.

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 59.1 LCSP, 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, 2019ko urtarrilaren 29a / San Sebastián, 29 de enero de 2019.