

Recurso nº 37/2018**Resolución nº 29 /2018****RESOLUCIÓN DO TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE CONTRATACIÓN
PÚBLICA DA COMUNIDADE AUTÓNOMA DE GALICIA**

En Santiago de Compostela, a 18 de xuño de 2018.

VISTO o recurso especial en materia de contratación interposto por M.D.P., actuando en nome e representación de HORTASOL, S.L. contra a adxudicación, pola Deputación Provincial de Pontevedra, do lote 3, no procedemento dun acordo marco para a subministración de produtos alimenticios para o programa Depoaventura 2018, expediente 2018001746, o Tribunal Administrativo de Contratación Pública da Comunidade Autónoma de Galicia (TACGal, en adelante) en sesión celebrada no día da data, adoptou, por unanimidade, a seguinte Resolución:

ANTECEDENTES DE FEITO

Primeiro.- Pola Deputación Provincial de Pontevedra convocouse o procedemento para un acordo marco de subministración de produtos alimenticios para o programa Depoaventura 2018, dividido en 4 lotes, cun valor estimado declarado de 81.059,12 euros. Tal licitación foi obxecto de publicación no BOP de Pontevedra do 06.03.2018 así como no seu Perfil de contratante e na Plataforma de Contratación do Sector Público.

Segundo.- Segundo o expediente da licitación, a mesma estivo sometida ao Texto Refundido da Lei de Contratos do Sector Público, aprobado polo Real Decreto Lexislativo 3/2011, do 14 de novembro.

Terceiro.- Este recurso foi presentado o 05.06.2018, con recepción no TACGal o 12.06.2018.

Cuarto.- Con data 12.06.2018 reclamouse á Deputación de Pontevedra o expediente e o informe ao que se refire o artigo 56.2 da Lei 9/2017, de 8 de novembro, de contratos do sector público (en diante, LCSP). A documentación foi recibida neste Tribunal o día 14.06.2018.

Quinto.- A suspensión cautelar produciuse automaticamente coa impugnación da adxudicación da citada contratación, artigo 53 LCSP. Non foi necesario adoptar decisión sobre se procedía o seu mantemento porque xa se pasou a ditar resolución sobre o recurso en si mesmo.

FUNDAMENTOS DE DEREITO

Primeiro.- Ao abeiro do artigo 35 bis. 5 da Lei 14/2013, de 26 de decembro, de racionalización do sector público autonómico, corresponde a este Tribunal a competencia para resolver este recurso.

Segundo.- En virtude do disposto na Disposición Transitoria Primeira.4 LCSP o presente recurso tramitouse conforme os artigos 44 a 60 da Lei 9/2017, de 8 de novembro, de contratos do sector público, e, no que fose de aplicación, polo Regulamento dos procedementos especiais de revisión de decisións en materia contractual, aprobado polo Real Decreto 814/2015, de 11 de setembro.

Terceiro.- A recorrente posúe lexitimación para interpoñer o recurso porque participou como licitadora na contratación para o lote 3.

Cuarto.- Dadas as datas descritas, o recurso foi interposto en prazo.

Quinto.- A recorrente esgrime a anulabilidade do acordo por erro material do Anexo VII rectificado do Prego de Cláusulas Administrativas Particulares.



Sexto.- O informe do órgano de contratación considera que debería inadmitirse o recurso porque o contrato impugnado non acada o limiar mínimo esixido polo artigo 40 TRLCSP.

Sétimo.- Polo tanto, o primeiro a analizar é se nos atopamos ante un acto susceptible de recurso especial, tendo en conta que o acto impugnado foi adoptado con posterioridade á entrada en vigor da LCSP.

A licitación do acordo marco para unha subministración tramitouse conforme ao TRLCSP e ten un valor estimado de 81.059,12 euros, como se recolle nos anuncios e pregos da licitación, polo que segundo o previsto no artigo 44.1ª LCSP, non cabe recurso especial por non alcanzar esta contratación o limiar susceptible de recurso.

A estes efectos, segundo a Disposición Transitoria Primeira.4 da vixente LCSP:

“Nos expedientes de contratación iniciados antes da entrada en vigor desta lei poderase interpor o recurso previsto no artigo 44 contra actos susceptibles de impugnación nesta vía, sempre que se ditasen con posterioridade á súa entrada en vigor.”

Este TACGal xa interpretou a mesma a estes efectos, na Resolución 25/2018, expresando:

“Esta Disposición, polo tanto, e de xeito concreto a súa expresión referente aos actos susceptibles de impugnación, remítenos literalmente ao apartado 1 do art. 44 LCSP, que establece que serán susceptibles de recurso especial os actos e decisións enumerados no apartado segundo, cando se refiran aos contratos que relaciona, como son os contratos de servizos dun valor estimado superior aos 100.000 euros. Esta interpretación é conforme co propio enunciado do art. 44, que se refire precisamente aos actos recorribles, “recurso especial en materia de contratación: actos recorribles”, cando define, no seu título, o contido xeral do precepto.

Este TACGal interpreta entón que, dado que a expresión literal da Disposición Transitoria remite con claridade ao artigo 44, son susceptibles de impugnación todos os actos e decisións enumerados no art.44.2 que fosen ditados con posterioridade á entrada en vigor da LCSP e referidos aos contratos e contías recollidas no art. 44.1 LCSP, polo que o recurso, como expresamos, é admisible. “

Neste caso, unha vez situados no artigo 44 LCSP, observamos que o apartado 1.b) remite ás contías da letra a) para determinar a admisibilidade do recurso especial contra un acordo marco, e tal letra a) recolle que o limiar para unha subministración é un valor estimado superior aos 100.000 euros.

No expediente de contratación consta que o contrato obxecto de impugnación non cumpre esa esixencia da contía, pois o seu valor estimado é de 81.059,12 euros, polo que estamos perante un acto non susceptible de impugnación pola vía do recurso especial, de modo que procede declarar a inadmisión do recurso ao abeiro do artigo 55.c).

Tal artigo 55 LCSP establece que o órgano encargado de resolver o recurso, tras a reclamación e exame do expediente administrativo, poderá declarar a súa inadmisión cando constare de modo inequívoco e manifesto calquera dos supostos no precepto citados, entre os cales, na letra c) recóllese o de *“Haberse interposto o recurso contra actos non susceptibles de impugnación de conformidade co disposto no artigo 44”*.

Por todo o anterior, vistos os preceptos legais de aplicación, este Tribunal, en sesión celebrada no día da data, **RESOLVE:**

1. **Inadmitir** o recurso interposto por HORTASOL, S.L. contra a adxudicación do lote 3, pola Deputación Provincial de Pontevedra, da licitación dun acordo marco para a subministración de produtos alimenticios para o programa “Depoaventura 2018”, expediente 2018001746.

2. Dar por levantada a suspensión do procedemento licitador, producida por efecto do artigo 53 LCSP.

3. Declarar que non se aprecia temeridade ou mala fe na interposición do recurso, polo que non procede a imposición da multa prevista no artigo 58.2 LCSP.

Esta resolución, directamente executiva no seus propios termos, é definitiva na vía administrativa e contra a mesma cabe interpoñer recurso perante a Sala do contencioso-administrativo del Tribunal Superior de Xustiza de Galicia, no prazo de dous meses, a contar desde o día seguinte á notificación desta resolución, de conformidade co disposto nos artigos 10.1.k) e 46.1 de la Lei 29/1998, de 13 de xullo, reguladora da xurisdición contencioso-administrativa.