

Barcelona, 15 de juny de 2022

Resolució: 139/2022 (recurs N-2022-0209)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per R.C.V., en nom i representació del GREMI DE JARDINERIA DE CATALUNYA, contra el plec de clàusules administratives particulars que ha de regir la licitació del contracte de serveis de manteniment de la jardineria a diversos punts de la xarxa de FERROCARRILS DE LA GENERALITAT DE CATALUNYA, que tramita aquesta entitat (expedient CONTR/2022/193), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 6 de maig de 2022 es va publicar l'anunci de la licitació de referència en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S89 i en el perfil de contractant de FERROCARRILS DE LA GENERALITAT DE CATALUNYA (d'ara endavant, FGC o òrgan de contractació), allotjat a la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través del qual es van posar a disposició dels interessats el plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i el plec de prescripcions tècniques particulars (PPT), entre altra documentació contractual.

SEGON. En data 27 de maig de 2022, el GREMI DE JARDINERIA DE CATALUNYA (en endavant, GREMI) va presentar electrònicament al registre assignat al Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra el PCAP que ha de regir la licitació.

En síntesi, el recurs es fonamenta en aquests motius:

- 1) Vulneració de l'article 100.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer (LCSP), per

manca de desglossament dels costos directes de personal, maquinària i vehicles del pressupost base de licitació (PBL) establert en l'apartat B del quadre de característiques del contracte del PCAP.

En concret, el PBL preveu un únic concepte per import total de 87.400 euros per a cadascun dels tres anys de durada del contracte, que engloba "*import mà d'obra, desplaçaments, vehicles, eines, dietes, màquines i mitjans auxiliars*". No s'hi desglossa els costos salarials estimats amb desagregació de gènere i categoria professional ni la resta de costos directes, per la qual cosa el PBL no permet saber quina part de l'import global es destina a costos de personal i quina a costos de maquinària i demés costos directes associats al contracte.

- 2) Vulneració dels articles 100.2 i 102.3 de la LCSP per insuficiència i manca d'adequació del PBL als costos reals per a l'efectiva prestació del servei objecte del contracte.

En concret, la partida única de costos directes del PBL, a més, no arriba a cobrir el cost del personal a subrogar ni el personal addicional a contractar que exigeixen els plecs. Addicionalment, les categories professionals, salaris i conveni col·lectiu d'aplicació (conveni estatal de jardineria) del personal que s'exigeix destinar a la prestació del servei no es corresponen i són incongruents amb els que resulten de la llista de personal a subrogar, respecte dels quals s'indica com a conveni d'aplicació el dels tallers per a persones amb discapacitat intel·lectual.

Per aquests motius, la part recurrent sol·licita, prèvia la suspensió del procediment de contractació, l'anul·lació de l'apartat B del PCAP.

TERCER. Rebut efectivament el recurs el 30 de maig de 2022, en aquesta data la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar-lo a FGC i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i de l'informe corresponent, d'acord amb la normativa d'aplicació.

QUART. FGC va trametre la documentació requerida en data 2 de juny de 2022.

En l'expedient de contractació hi consta la resolució d'1 de juny de 2022 en virtut de la qual l'òrgan de contractació desisteix del procediment de contractació de referència, atès que la licitació s'havia de configurar com a reservada a centres especials de treball, dins del marc de

la reserva social prevista a la LCSP, i, per tant, resulta necessari modificar l'informe de necessitats, la memòria justificativa de la contractació i el PCAP, per tal d'adaptar-los, d'acord amb l'informe tècnic de desistiment emès al respecte.

Aquesta resolució consta publicada en el perfil de contractant en data 2 de juny de 2022, havent passat l'espai virtual de la licitació a l'estat de "desistiment".

Per raó d'aquestes actuacions, en l'informe aportat al procediment de recurs l'òrgan de contractació sol·licita l'arxiu de les actuacions del recurs.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per conèixer del recurs especial en matèria de contractació, de conformitat amb l'article 46.2 de la LCSP, la disposició addicional quarta de la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya, i el Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament.

SEGON. El contracte sotmès a examen ha estat licitat per un poder adjudicador, ve qualificat en els plecs com a contracte de serveis i té un valor estimat de 637.483,00 euros.

D'acord amb aquestes dades, el contracte impugnat és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 a) de la LCSP.

TERCER. El recurs es dirigeix contra el PCAP que ha de regir la licitació, que és un acte objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 a) de la LCSP.

QUART. Una vegada determinada la competència d'aquest Tribunal per raó del contracte i l'acte impugnat, cal posar en relleu la concurrència d'una causa obstativa per a l'anàlisi de la resta dels requisits d'admissió del recurs i el fons de l'assumpte, amb motiu de la resolució de l'òrgan de contractació, d'1 de juny de 2022, per la qual va desistir del procediment de contractació de referència.

En efecte, d'acord amb l'article 152 de la LCSP, la decisió de desistiment del procediment d'adjudicació constitueix una forma de finalització del procediment de contractació que, en seu dels recursos dirigits contra la documentació contractual de la licitació, tal com ha assenyalat la doctrina, comporta la desaparició de l'objecte del recurs per decisions posteriors que els han privat d'eficàcia, com en aquest cas, fins al punt de determinar la desaparició de la controvèrsia plantejada, per raó que els plecs impugnats han deixat d'existir (entre moltes altres, les resolucions 133/2022, 112/2022, 89/2022, 33/2022, 40/2021, 29/2021, 413/2020, 378/2020, 400/2019, i 313/2019).

En conseqüència, en verificar-se aquesta circumstància en el cas examinat, sense que aquest Tribunal prejutgi la validesa de la decisió de l'òrgan de contractació que desisteix de la licitació, concorre una causa d'inadmissió del recurs per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, havent de finalitzar el procediment de recurs sense poder entrar a examinar la resta dels motius d'admissió ni el fons de l'assumpte, que tampoc queden prejutjats.

D'acord amb l'exposat i vistos els preceptes legals d'aplicació, reunit en sessió, aquest Tribunal

ACORDA

- 1.- Inadmetre, per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, el recurs especial en matèria de contractació presentat per R.C.V., en nom i representació del GREMI DE JARDINERIA DE CATALUNYA, contra el plec de clàusules administratives particulars que ha de regir la licitació del contracte de serveis de manteniment de la jardineria a diversos punts de la xarxa de FERROCARRILS DE LA GENERALITAT DE CATALUNYA, que tramita aquesta entitat (expedient CONTR/2022/193).
- 2.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de temeritat o mala fe en la presentació del recurs, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.
- 3.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.

Aquesta resolució posa fi a la via administrativa i és directament executiva sense perjudici que es pugui interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos, a comptar des de l'endemà de la recepció d'aquesta notificació, de conformitat amb el disposat en els articles 10.1 k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i en l'article 59 de la LCSP.

Aprovat per unanimitat dels membres del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la sessió de 15 de juny de 2022.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Carme Lucena Cayuela
Presidenta