

Reclamación nº 209/2018

Acuerdo de 4 de julio de 2018, del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid, sobre la adopción de medidas provisionales, en relación con el expediente de contratación “Servicio de transporte en autobús del personal de Metro de Madrid”, número de expediente: 6011800064.

Con fecha 25 de junio de 2018 se ha recibido en este Tribunal escrito de don Isaac Álvarez Menéndez, en nombre y representación de Nex Continental Holdings, S.L.U. (en adelante Nex), formulando reclamación en procedimiento de adjudicación contra el Acuerdo de Metro de Madrid, S.A. (en adelante Metro), de fecha 5 de junio de 2018, por el que se excluye a la recurrente de la licitación de los lotes A, C y D del contrato “Servicio de transporte en autobús del personal de Metro de Madrid”, número de expediente: 6011800064, dividido en cuatro lotes.

Por la reclamante se solicita que se acuerde la medida cautelar de suspender el proceso de licitación hasta la resolución de la misma.

Metro se opone a la adopción de la medida provisional solicitada consistente en la suspensión del procedimiento de licitación del servicio de referencia, porque considera que no se cumple ninguno de los dos presupuestos que han de concurrir para su adopción, puesto que según manifiesta no hay infracción del procedimiento que haya de ser corregida, y no resulta necesaria la paralización del procedimiento de contratación para *“impedir que se causen otros perjuicios a los intereses afectados”*, puesto que la tramitación del mismo, no ocasionaría tales perjuicios, dado que, teniendo en cuenta la fase en que se encuentra el proceso de licitación, el transcurso del tiempo en que pueda resolverse la presente reclamación, resulta compatible con la tramitación del proceso de licitación.



A la licitación del contrato se presentaron cuatro empresas, una licita a los cuatro lotes, la recurrente a tres, y las otras dos empresas solo licitan al lote B, que no es objeto de reclamación. En la fase de valoración técnica Metro excluyó a tres de las empresas que concurrían, por falta del contenido mínimo de las ofertas técnicas presentadas, publicando la exclusión en el Portal de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid el 7 de junio de 2018. De todas las ofertas presentadas tan solo una ha sido considerada apta, y corresponde a una de las empresas que únicamente concurrían al lote B.

Según la jurisprudencia del Tribunal Supremo, la adopción de la medida cautelar exige que el recurso pueda perder su finalidad legítima, lo que significa que, de ejecutarse el acto, se crearían situaciones jurídicas irreversibles haciendo ineficaz la sentencia (en este caso resolución) que se dicte, e imposibilitando el cumplimiento de la misma en sus propios términos, con merma del principio de identidad. Aun concurriendo el anterior presupuesto, puede denegarse la medida cautelar siempre que se aprecie perturbación grave de los intereses generales o de tercero, lo que obliga a efectuar siempre a un juicio comparativo de todos los intereses en juego, concediendo especial relevancia, a la hora de decidir, a la mayor perturbación que la medida cause al interés general o al de un tercero afectado por la eficacia del acto impugnado; y, en todo caso, el juicio de ponderación que al efecto ha de realizar el órgano jurisdiccional debe atender a las circunstancias particulares de cada situación, y exige motivación acorde con el proceso lógico efectuado para justificar la adopción o no de la medida cautelar solicitada.

Ante la situación descrita en que se encuentra la tramitación del procedimiento de contratación, y teniendo en cuenta que la medida cautelar a adoptar solo afectaría a los tres lotes cuyo trámite procedimental está actualmente paralizado por haberse excluido a las dos empresas que concurrían a los lotes A, C y D, este Tribunal no considera necesario acordar la suspensión del procedimiento al no ser factible que se pueda producir la adjudicación del contrato ni en consecuencia se van a poder consolidar situaciones de ilegalidad ni causar otros perjuicios a los interesados afectados por el poder adjudicador, dado que no se va a poder celebrar



el contrato hasta que este Tribunal haya tomado una decisión sobre el fondo de la reclamación.

La reclamación en el procedimiento de contratación tiene como finalidad obtener una resolución rápida y eficaz, de manera que una decisión ilegal no se pueda consolidar por la perfección del contrato. Con la suspensión de la tramitación del expediente de contratación se evita que con la posible formalización del contrato se puedan causar otros perjuicios a los interesados afectados y especialmente al adjudicatario, que, en su caso, se facilite la retroacción de las actuaciones al momento en que se cometió la posible infracción y se evita que se produzcan situaciones que pudieran derivar en indemnizaciones a los perjudicados, situaciones que por lo argumentado no se pueden dar en el presente supuesto.

De acuerdo con lo anterior, ponderadas las circunstancias del caso y de conformidad con lo dispuesto en los artículos 101.1.b) y 105.3 de la Ley 31/2007, de 30 de octubre, sobre procedimientos de contratación en los sectores del agua, la energía, los transportes y los servicios postales, este Tribunal por unanimidad,

ACUERDA

No adoptar la medida cautelar de carácter provisional de suspender la tramitación del expediente de contratación “Servicio de transporte en autobús del personal de Metro de Madrid”, número de expediente: 6011800064, hasta que se resuelva la reclamación.

Contra el presente Acuerdo no cabrá recurso alguno, sin perjuicio de los que procedan contra la resolución que se dicte en el procedimiento principal.

LA PRESIDENTA DEL TRIBUNAL

