

Recurso nº 307/2021

Acuerdo de 15 de julio de 2021, del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid, sobre medidas provisionales en relación con el expediente de contratación de “Transporte escolar de la Dirección de Área Territorial Madrid-Norte para los cursos 2021/2022, 2022/2023 y 2023/2024”.

Con fecha 6 de julio de 2021, se ha recibido en este Tribunal escrito de la representación de la empresa Bus Leader S.L., solicitando la adopción de medidas provisionales con carácter previo a la interposición del recurso especial en materia de contratación, al amparo de lo dispuesto en el artículo 49.1 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014 (LCSP), en relación con el procedimiento de contratación de referencia.

El órgano de contratación ha presentado escrito de alegaciones a la solicitud de suspensión con fecha 8 de julio de 2021, en el que se opone a las medidas cautelares solicitadas, por considerar que el Acta, de 22 de junio de 2021, de la mesa de contratación por la que se acuerda elevar al órgano de contratación propuesta provisional de adjudicación del contrato de referencia, no es un acto objeto de recurso, de conformidad con el artículo 44.2. b) de la LCSP. Por lo tanto, dado que un eventual recurso especial en materia de contratación interpuesto contra dicha Acta de propuesta de adjudicación debería inadmitirse, en aplicación del artículo 55.c) de la LCSP, la medida cautelar solicitada de manera accesoria al mismo debería igualmente inadmitirse al considerarse una solicitud carente de fundamento tal y como se recoge en el artículo 88.5 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, de Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas.

El artículo 49.1 de la LCSP, dispone sobre la solicitud de medidas provisionales que tales medidas irán dirigidas a corregir infracciones del procedimiento o impedir que se causen otros perjuicios a los intereses afectados y podrán estar incluidas, entre ellas, las destinadas a suspender o hacer que se suspenda el procedimiento de adjudicación del contrato en cuestión o la ejecución de cualquier decisión adoptada por los órganos de contratación.

Según la jurisprudencia del Tribunal Supremo, la adopción de la medida provisional 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.

En este caso el solicitante indica que con anterioridad a ser notificada del Acta de propuesta de adjudicación ha puesto en conocimiento de la mesa de contratación, a través de varios escritos de alegaciones presentados con fecha 1 de Junio de 2021 y 29 de Junio de 2021, la notoria y manifiesta carencia de medios técnicos suficientes (en concreto, de vehículos con autorización en vigor para la realización de transporte público) de una de las empresas licitadoras, la mercantil FAVIMA AUTOMÓVILES S.L., según consta acreditado en el Registro público de Empresas y Actividades de Transporte del Ministerio de Fomento (REAT). Alega que se da la apariencia de buen derecho y *periculum mora* para solicitar la medida cautelar.

Entiende el Tribunal que la medida cautelar de suspensión tiene carácter excepcional, dado que la LCSP solo prevé la suspensión automática de la tramitación del procedimiento de contratación en el supuesto de que el acto recurrido sea la resolución de adjudicación. Por otra parte, se observa una escasa justificación en el escrito de solicitud de la medida cautelar previa presentada por Bus Leader, que no permite apreciar el claro cumplimiento de uno de los elementos fundamentales para la adopción de la suspensión como es la

apariencia de buen derecho. Por ello, se considera que en el presente caso no procede la suspensión de la tramitación del procedimiento de adjudicación del contrato, sin prejuzgar sobre las circunstancias de un recurso que aún no se ha presentado, considerando que el acto recurrible es la adjudicación del contrato y no la propuesta de adjudicación del mismo.

En consecuencia, ponderadas las circunstancias del caso y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 49.2 de la LCSP, este Tribunal por unanimidad,

ACUERDA

Denegar la medida cautelar solicitada consistente en la suspensión de la tramitación del expediente de contratación de “Transporte escolar de la Dirección de Área Territorial Madrid-Norte para los cursos 2021/2022, 2022/2023 y 2023/2024”.

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

EL PRESIDENTE DEL TRIBUNAL

Firmado digitalmente por: PELÁEZ ALBENDEA LAUREANO JUAN
Fecha: 2021 07 15 14:29