

Recurso nº 94/2021

Acuerdo de 18 de marzo de 2021, del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid, sobre la adopción de medidas provisionales, en relación con el expediente de contratación de “Servicios de desarrollo, renovación, mantenimiento y evolución de los sistemas de información en diferentes ámbitos de la Comunidad de Madrid” dividido en seis lotes, número de expediente ECON/000173/2020.

Con fecha 8 de marzo de 2021, se ha recibido en este Tribunal escrito de interposición de recurso especial en materia de contratación de la representación de la empresa Quality Objectcs, S.L. contra la Resolución de 16 de febrero de 2021, de la Consejera Delegada de la Agencia para la Administración Digital de la Comunidad de Madrid, mediante la que se acuerda la exclusión de la oferta en el lote nº 5 del contrato de servicios de referencia. La recurrente impugna su exclusión, solicitando la nulidad o subsidiariamente anulabilidad de la Resolución impugnada, con retroacción de las actuaciones al momento de exclusión de su oferta. Asimismo, solicita la suspensión del procedimiento de adjudicación en tanto se resuelve el recurso.

El artículo 51.1 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 (en adelante LCSP) establece que en el escrito de interposición se hará constar el acto recurrido, el motivo que fundamenta el recurso, los medios de prueba de que pretende valerse el recurrente y en su caso las medidas de naturaleza cautelar cuya adopción solicite.



Remitida al órgano de contratación solicitud de envío a este Tribunal del expediente y del preceptivo informe establecido en el artículo 56.2 de la LCSP, se ha recibido la documentación con fecha 17 de marzo. La Agencia en su informe manifiesta que en la solicitud de la recurrente no concurre ninguna de las causas legalmente previstas para declarar la suspensión de la ejecución del acto recurrido, es más dada la relevancia del Lote 5, que tiene por objeto la prestación de los servicios de desarrollo, renovación, mantenimiento y evolución, de los sistemas de información en de la Comunidad de Madrid, en el ámbito de Administración Electrónica y Gestión Administrativa Digital, la suspensión del procedimiento causaría perjuicios a los intereses generales, al considerarse servicios identificados como esenciales.

La suspensión automática del expediente de contratación en fase de adjudicación, tiene por objeto evitar que con la formalización del contrato se puedan consolidar situaciones de ilegalidad e impedir que se causen otros perjuicios a los interesados afectados, tal y como aparece configurada ya en el artículo 2.3 de la Directiva 89/665/CE (redacción actual dada por la Directiva 2007/66/CE), que dispone la suspensión del procedimiento como garantía de que el poder adjudicador no pueda celebrar el contrato cuando el recurso se plantee contra la decisión de adjudicación de un contrato *“Cuando se someta a un órgano de primera instancia independiente del poder adjudicador un recurso referente a una decisión de adjudicación de un contrato, los Estados miembros garantizarán que el poder adjudicador no pueda celebrar el contrato hasta que el órgano que examine el recurso haya tomado una decisión sobre la solicitud de medidas provisionales o sobre el fondo del recurso”*.

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.

Por otro lado, el recurso especial en materia 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.

Esta misma argumentación relativa a la fase de adjudicación, nos sirve también para justificar la adopción de medidas cautelares en supuestos en que, como en el presente caso, no se impugna la resolución de adjudicación, sino algún otro de los actos objeto del recurso, como es la exclusión del procedimiento de la recurrente.

Entiende este Tribunal que la medida cautelar de suspensión tiene carácter excepcional, dado que la tramitación del expediente de contratación solo se suspende automáticamente en el supuesto de que el acto recurrido sea la resolución de adjudicación como prevé expresamente el artículo 53 de la LCSP. Por ello teniendo en cuenta que en el presente caso no se va a dar una situación jurídica irreversible, puesto que de conformidad con lo dispuesto en el artículo 157.6 de la LCSP *“La propuesta de adjudicación no crea derecho alguno en favor del licitador propuesto frente a la Administración”*, y que no es previsible que se puedan producir



perjuicios irreparables en los intereses de los licitadores, se considera procedente que el órgano de contratación pueda continuar la tramitación administrativa del procedimiento hasta el momento inmediato anterior a la adjudicación del contrato. Así se estima esta medida cautelar compatible con la finalidad que tiene el recurso especial en materia de contratación de obtener una resolución rápida y eficaz, de manera que una decisión ilegal no se pueda consolidar por la perfección del contrato, y minimizando los posibles perjuicios para las partes intervinientes en el contrato, y que, en su caso, se facilite la retroacción de las actuaciones al momento en que se cometió la posible infracción.

El recurso se interpone contra el lote 5, por lo que la suspensión del procedimiento solo procede respecto de éste, sin que los lotes restantes se vean afectados por la misma. El artículo 21.3 del Reglamento de los procedimientos especiales de revisión de decisiones en materia contractual y de organización del Tribunal Administrativo Central de Recursos contractuales (RPERMC), al regular los efectos de la interposición del recurso prevé para los procedimientos de contratación por lotes que, cuando el recurso se interponga respecto a la adjudicación de lotes concretos, la suspensión solo afectará a los lotes que sean objeto de recurso.

De acuerdo con lo anterior, ponderadas las circunstancias del caso y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 56.3 de la LCSP, este Tribunal por unanimidad:

ACUERDA

Suspender la tramitación del procedimiento de adjudicación del Lote 5 del contrato de “Servicios de desarrollo, renovación, mantenimiento y evolución de los sistemas de información en diferentes ámbitos de la Comunidad de Madrid” dividido en seis lotes, número de expediente ECON/000173/2020, a partir del momento inmediatamente anterior a la adjudicación del contrato, sin que el órgano de



contratación pueda decidir sobre la misma hasta que este Tribunal haya resuelto sobre el recurso y se acuerde expresamente el levantamiento de la suspensión.

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



La autenticidad de este documento se puede comprobar en www.madrid.org/csv mediante el siguiente código seguro de verificación: **1276519773965489764916**