

RESOLUCIÓ DE L'ÒRGAN DE CONTRACTACIÓ DEL CONCURS D'IDEES PER AL POSTERIOR DESENVOLUPAMENT DEL PROJECTE PER A LA CONSTRUCCIÓ D'UN NOU EDIFICI D'AMPLIACIÓ DE "L'ESPITAU VALL D'ARAN" (CONCURS PÚBLIC NÚM. SAS2010SER1), PEL QUAL ES DESISTEIX DEL PROCEDIMENT ADMINISTRATIU DE CONTRACTACIÓ I ES DECLARA LA RENUNCIA A LA CELEBRACIÓ DEL CONTRACTE CORRESPONENT

ANTECEDENTS

Primer.- En el marc de les seves competències i a l'empara dels estatuts pels quals es regeix, el Servei Aranés de Benèster e Salut instà d'ofici el procediment administratiu corresponent a fi i efecte de seleccionar la proposta d'idees per al posterior desenvolupament del projecte per a la construcció d'un nou edifici d'ampliació de "l'Espitau Vall d'Aran".

Aquest procediment es referí sota el número de concurs SAS2010SER1, essent aprovat per l'òrgan de contractació l'expedient corresponent, mitjançant resolució de data 17 de setembre de 2010.

Els anuncis de convocatòria foren degudament publicats tant al DOUE, com al DOGC i al BOP, essent també publicats al Perfil del Contractant de la pàgina web del Servei.

Segon.- Mitjançant resolució de la Directora del Servei Aranés de Benèster e Salut, òrgan de contractació delegada, adoptada en data 20 de maig de 2011, foren seleccionats cinc (5) dels licitadors que es presentaren a la primera fase del concurs de referència, d'un total de vint-i-nou (29), a efectes de concórrer a la segona fase d'aquest, de conformitat amb el procediment definit en els Plecs de clàusules administratives particulars.

Aquesta resolució fou degudament notificada als qui constaren com a interessats en l'expedient administratiu, comunicant-los addicionalment que el termini per a presentar les corresponents propostes tècniques finalitzava el dia 11 de novembre de 2011, a les 11 hores.

Tercer.- Contra aquesta resolució adoptada per l'òrgan de contractació, consten presentats dos (2) recursos especials en matèria de contractació: el primer, pel Sr. Ferran de los Santos Arnau i pel Sr. Roger Paez Blanc, Arquitectes, en representació de "Estudi P/S/P Arquitectura, S.C.P." i "AiB Arquitectes, S.L.P.", respectivament (registre d'entrada núm. 2011/177, de data 20 de juny de 2011, si bé l'escrit consta presentat per correu administratiu certificat en data 16 de juny d'enguany); i el segon, pel Sr. Francesc Pernas Galí, Arquitecte, en representació de "Casa Sólo Arquitectos, S.L.P." (registre d'entrada núm. 2011/184, de data 7 de juliol de 2011, si bé l'escrit consta presentat per correu administratiu certificat en data 16 de juny d'enguany) havent-se presentat posteriorment el mateix escrit, si bé vehiculat com a recurs de reposició en data 14 de juliol de 2011.

Ambdós recursos han estat informats i resolt, de forma motivada, en sentit desestimatori per l'òrgan de contractació a la llum d'allò que disposa l'article 37 de la LCSP, havent-se notificat sengles resolucions als respectius interessats.

Quart.- Malgrat la tramitació administrativa del procediment de contractació referit, consta emesa una comunicació, subscripta pel Director del Servei Català de la Salut (CatSalut) en data 7

de setembre de 2011, en la que es posa clarament de manifest que aquest òrgan administratiu no ha acordat cap dotació econòmica vinculada a la construcció de l'ampliació de l'Espitau d'Aran i que, per altra banda, *"s'observa una tendència a la baixa en el conjunt dels paràmetres d'activitat assistencial, destacant una ocupació inferior al 50% en l'hospitalització d'aguts i un 52% en la planta sociosanitària."*

En aquest sentit, tot i existir partida pressupostària per endegar els treballs de redacció del projecte arquitectònic corresponent a nivell de concurs d'idees, és palès, per una banda, que l'ampliació de l'Espitau no esdevé una actuació imprescindible en l'actualitat, i per una altra, que no és possible atendre les exigències econòmiques que comportaria la contractació de l'obra de referència, d'una entitat molt notable. Aquest motiu és el que justifica el desistiment del procediment administratiu de contractació i la renúncia consegüent a la celebració del contracte corresponent, d'acord amb el que s'indica en els Fonaments de Dret d'aquesta resolució.

El pronunciament del Servei Català de la Salut sobre la manca de finançament de d'aquesta actuació (construcció de l'ampliació de l'Espitau) és molt clar en aquest sentit i posa de manifest que l'Administració competent sobre aquest assumpte no disposa de mitjans econòmics que facin plausible llur execució. El pronunciament al·ludit consta incorporat a l'expedient administratiu de referència.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- L'article 139 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic (d'ara endavant, "LCSP"), modificat en el seu apartat 2 per l'article 1.26 de la Llei 34/2010, de 5 d'agost, el qual porta per títol *"Renúncia a la celebració del contrato y desistimiento del procedimiento de adjudicación por la Administración"*, regula la renúncia a la celebració d'un contracte públic vers el qual s'hagi efectuat la corresponent convocatòria pels òrgans de contractació, quan existeixin raons d'interès públic degudament justificades que així ho demandin. En concret, el precepte esmentat s'expressa en els termes literals següents:

"1. En el caso en que el órgano de contratación renuncie a celebrar un contrato para el que haya efectuado la correspondiente convocatoria, o decida reiniciar el procedimiento para su adjudicación, lo notificará a los candidatos o licitadores, informando también a la Comisión Europea de esta decisión cuando el contrato haya sido anunciado en el «Diario Oficial de la Unión Europea».

2. La renúncia a la celebració del contrato o el desistimiento del procedimiento sólo podrán acordarse por el órgano de contratación antes de la adjudicación. En ambos casos se compensará a los candidatos o licitadores por los gastos en que hubiesen incurrido, en la forma prevista en el anuncio o en el pliego, o de acuerdo con los principios generales que rigen la responsabilidad de la Administración.

3. Sólo podrá renunciarse a la celebración del contrato por razones de interés público debidamente justificadas en el expediente. En este caso, no podrá promoverse una nueva licitación de su objeto en tanto subsistan las razones alegadas para fundamentar la renúncia.

4. (...)."

La possibilitat de l'Administració pública de renunciar a la celebració d'un contracte administratiu amb caràcter previ a llur adjudicació s'entén també plausible, a tenor d'allò que estableix la Disposició Final Vuitena de la LCSP, en virtut dels articles 42.1 i 87.1 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú. En aquest mateix sentit, cal recordar que la jurisprudència dels Tribunals de Justícia ha resolt en sentit estimatori la possibilitat de què en els procediments iniciats d'ofici l'òrgan administratiu competent pugui desistir de continuar el procediment o renunciar a aquest (poden citar-se al respecte les sentències del Tribunal Suprem de 6 de febrer de 1985, de 18 d'octubre de 1986 i d'11 de juliol de 1990).

Segon.- Sobre aquesta mateixa qüestió, reiterades sentències (a títol enunciatiu, pot citar-se la del Tribunal Suprem de 14 de febrer de 1989) incideixen en què en cap cas l'Administració està obligada a concloure indefectiblement el contracte.

De forma expressa, la sentència de l'Audiència Nacional de 3 de març de 1999 desestimà el recurs contenciós-administratiu contra el desistiment de l'òrgan de contractació en l'adjudicació del contracte públic inicialment pretès, atenent a què les previsions pressupostàries aconsellaven una revisió de les prioritats, tot justificant la decisió en què l'Administració pot, en qualsevol moment, abans de l'adjudicació, desistir del contracte si, per raons d'interès públic, aquest s'entén innecessari o inconvenient. En similar sentit es pronuncià el Consell d'Estat en el seu Dictamen de 6 de febrer de 1997, tot i havent estat adjudicat el contracte, admetent com a justificació suficient per a resoldre'l unilateralment el fet que es produeixi un estalvi econòmic per a l'Administració o que la prossecució de llur execució suposi una major despesa per l'ens públic.

Tercer.- En el supòsit que ens ocupa, com s'ha apuntat precedentment, consta emès un pronunciament per part del Servei Català de la Salut, que expressa clarament la manca de finançament que permeti executar la construcció de l'ampliació de l'Espitau.

En aquest sentit, es posen de manifest raons d'interès públic que justifiquen la renúncia del Servei Aranés de Benèster e Salut a la celebració del contracte administratiu que portaria causa del concurs d'idees referent a l'ampliació de "l'Espitau Val d'Aran", fonamentades en l'actual situació econòmica, en la que s'han vist minorats substancialment els ingressos pressupostaris tant de la Generalitat de Catalunya com del propi Conselh Generau d'Aran, fet que impossibilita en aquest cas que el Servei Català de la Salut hagi programat l'ampliació de l'Espitau ni, per tant, n'hagi previst llur finançament. Això al marge d'una tendència a la baixa en el conjunt dels paràmetres d'activitat assistencial de l'Espitau, que porten a concloure en la innecessarietat actual d'executar, com a qüestió prioritària, l'obra d'ampliació al·ludida.

Quart.- No es considera procedent el reconeixement als licitadors seleccionats per a la segona fase del concurs de cap indemnització pecuniària.

En aquest sentit, si bé no es desconeix el tenor de l'apartat 2 de l'article 139 de la LCSP, l'aplicació dels criteris determinants de la responsabilitat patrimonial objectiva de l'Administració pública (atès que els Plecs no contenen cap previsió específica en matèria d'indemnització per renúncia a la celebració del contracte, cal contemplar l'aplicació dels susdits criteris a la llum del precepte citat) determina la improcedència de reconèixer cap indemnització als licitadors, considerant-se que qualsevol treball que hagin pogut desenvolupar els cinc licitadors

seleccionats en el seu dia per a la segona fase del concurs no esdevenen compensables econòmicament.

A aquesta conclusió s'hi arriba després d'un profund anàlisi de la jurisprudència dels Tribunals de Justícia. D'entre les sentències analitzades, en destaca la més recent sentència sobre aquesta matèria, dictada per l'Audiència Nacional en data 13 de juny de 2011, el tenor literal de la qual convé aquí reproduir:

"La compensación por los gastos reclamados exige realizar una consideración previa consistente en que los trabajos de preparación necesarios para poder acudir a un concurso público que tiene por objeto el desarrollo de una determinada campaña publicitaria sin duda tienen una singularidad propia que impiden que tales trabajos puedan utilizarse en otras campañas diferentes. Ahora bien, ello no significa que tales gastos deban ser compensados cuando la Administración por causas justificadas renuncia a la continuación del concurso pues este supuesto es asimilable a aquellos en los que la empresa no resulta ser adjudicataria de un concurso o se declara desierto el concurso en los que, al igual que el que nos ocupa, también los licitadores que concurran tienen que realizar un trabajo y un desembolso para preparar la mejor oferta y el proyecto más interesante para ser adjudicatarios del concurso. No se aprecian, en contra del criterio sostenido por la parte recurrente, diferencias entre uno y otro supuesto pues en ambos la empresa realiza un trabajo y unos gastos destinados a fin concreto (en este caso, la preparación de una campaña publicitaria) que no resultan trasladables o utilizables en otras campañas, dadas las singularidades que cada una de ellas presenta y, sin embargo, ello no determina el derecho a obtener una indemnización por tal concepto. Tal y como afirma la resolución administrativa recurrida, se trata de actuaciones que deben considerarse implícitas a su libre decisión de participar en un concurso, un riesgo inherente a la presentación de un proyecto a un concurso en el que se ha de contar con la posibilidad de no resultar adjudicatario del mismo, por lo que se considera que tales gastos no han de ser indemnizados cuando, como en el supuesto que nos ocupa, el concurso se suspende por la concurrencia de una causa justificada (...)."

Considerant aquest pronunciament jurisprudencial, és palès que les despeses en què hagin pogut incórrer els licitadors seleccionats per a la segona fase del concurs, en l'elaboració de llurs propostes en el marc d'aquesta segona fase, han de considerar-se implícites en la seva lliure decisió de participar en un concurs públic, amb el risc que això comporta.

És així que, en conclusió, no procedeix el reconeixement als licitadors de cap indemnització pecuniària per les despeses que la renúncia a la celebració del contracte de continua al·lusió, els hagin pogut causar.

Cinquè.- Consta aportat a l'expedient administratiu un Informe jurídic que es pronuncia en els termes precedents i que conclou sobre la plausibilitat jurídica i conformitat a Dret de renunciar a la celebració del contracte de continua referència.

I en virtut de l'anterior, l'Òrgan de Contractació adopta la següent,

RESOLUCIÓ

1. Desistir del procediment administratiu de contractació referent al Concurs d'idees per al posterior desenvolupament del projecte per a la construcció d'un nou edifici d'ampliació de "l'Espitau Vall d'Aran" (concurs públic núm. SAS2010SER1) i renunciar a la celebració del contracte administratiu corresponent, atesos els motius d'interès públic que justifiquen aquesta decisió, a l'empara d'allò que disposa l'article 139 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic.
2. Notificar aquest acord als qui resultin interessats en l'expedient de contractació de referència i, molt especialment, als cinc licitadors que foren seleccionats per l'òrgan de contractació mitjançant resolució de data 20 de maig de 2011, a proposta del Jurat corresponent, per a la segona fase del concurs d'idees al·ludit.
3. Autoritzar la devolució de la documentació que s'acompanyà pels licitadors amb llurs proposicions, a cadascun d'ells.
4. Publicar el present acord als diaris oficials corresponents (DOUE, DOGC i BOP), així com al Perfil del Contractant.
5. Donar compte d'aquest acord al Consell de Direcció del Serviç Aranès de Benèster e Salut.

Contra aquest acord podrà interposar-se pels interessats recurs especial en matèria de contractació, en el termini de deu (10) dies hàbils, comptats a partir del dia següent a llur notificació, en la forma i condicions establertes en l'article 37 de la Llei 30/2007, de 30 d'octubre, de Contractes del Sector Públic; això sens perjudici de qualsevol altre recurs que s'entengui conforme a Dret. Contra la resolució del recurs especial en matèria de contractació només procedirà la interposició de recurs contenciós-administratiu davant la jurisdicció contenciosa administrativa, en la forma i condicions establertes a la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa.



Signat: Mª Angels Borràs Hurtado



Òrgan de Contractació del Serviç Aranès de Benèster e Salut.

Vielha, a 20 de setembre de 2011.

