

Decreto del Sr. Presidente

Fecha

10 ABR. 2018

Ref:

0080/2018

IV /

Visto el recurso de reposición interpuesto por D. Enrique Quevedo López en nombre y representación de **OPROLER OBRAS Y PROYECTOS, S.L.U.**, contra los Pliegos de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen la contratación de la obra **“PROYECTO DE ACONDICIONAMIENTO DEL TÚNEL DE DERIVACIÓN DEL BARRANCO DE PALO BLANCO AL BARRANCO DE GODÍNEZ (T.M. DE LOS REALEJOS)”** promovida por este Consejo Insular de Aguas de Tenerife (en adelante CIATF) y teniendo en cuenta los siguientes:

ANTECEDENTES.

1. Mediante Decreto de la Presidencia del CIATF de fecha 29 de diciembre de 2017 se resolvió entre otros particulares lo siguiente:

“PRIMERO.- Aprobar el expediente de contratación, para la ejecución de las obras incluidas en el proyecto técnico **“ACONDICIONAMIENTO DEL TÚNEL DE DERIVACIÓN DEL BARRANCO DE PALO BLANCO AL BARRANCO DE GODÍNEZ (T. M. LOS REALEJOS)”** con un presupuesto base de licitación de 2.710.588, 76€-I.G.I.C. 7% en no incluido- y plazo de ejecución de diez (10) MESES, condicionado a la convalidación por el Consejo de Gobierno Insular en la próxima sesión que se celebre de la excepcionalidad del calendario de cierre del ejercicio presupuestario 2017 de esta tramitación.

SEGUNDO.- Autorizar un importe ascendente a 2.900.329,97€ (7% IGIC incluido) con cargo a la aplicación presupuestaria 2017.45207.622.

LÍNEA MEDI	E3705
LÍNEA FDCAN	L21115

TERCERO.- Aprobar el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que regirá en la contratación.

CUARTO.- Proceder al anuncio de la licitación para la adjudicación de las obras mencionadas, mediante su inserción en el Boletín Oficial de la Provincia, cuyo plazo para la presentación de proposiciones será de VEINTISEIS (26) DÍAS

NATURALES contados a partir del día siguiente al de dicha publicación, en la forma y condiciones previstas en el correspondiente Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares.”

2. El Pliego de cláusulas administrativas particulares que rigen la citada contratación establece en el apartado 9 del Cuadro de Características Generales que las clasificaciones empresariales requeridas para concurrir a la licitación son las siguientes:

Grupo	SUBGRUPO	CATEGORÍA
A) Movimiento de tierras y perforaciones	5. Túneles	3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.
C) Edificaciones	3. Estructuras Metálicas	4) si su cuantía es superior a 840.000 € e inferior o igual a 2.400.000 €.
E) Obras Hidráulicas	7. Obras Hidráulicas sin cualificación específica	3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.

3. Con fecha 26 de enero de 2018, se publica en el Boletín Oficial de la Provincia de Santa Cruz de Tenerife, anuncio de licitación de la obra de referencia, iniciándose el plazo de 26 días naturales para la presentación de ofertas que finalizó el 20 de febrero de 2018.
4. El 9 de febrero de 2018 fue registrado en las dependencias de este Organismo, recurso de reposición formulado por la empresa OPROLER OBRAS Y PROYECTOS, S.L.U., que muestra disconformidad con la clasificación exigida en los Pliegos de Cláusulas Administrativas Particulares toda vez que, en concreto la clasificación: **Grupo:A) Movimientos de tierras y perforaciones; Subgrupo: 5.Túneles y Categoría 3**, la entiende incorrecta dado que el **Subgrupo 5** se refiere a obras de perforación, revestimientos, etc que impliquen la construcción completa de un túnel de sección superior a 30m² y no se corresponde con las características de la obra a ejecutar en el proyecto que nos ocupa.
5. Finalizado el plazo de presentación de ofertas, se emite diligencia de la Secretaría Delegada del Organismo con fecha 23 de febrero de 2018 –que consta en el expediente administrativo- en la que se deja constancia que han presentado oferta ocho empresas.

FUNDAMENTOS DE DERECHO.

PRIMERO. - Requisitos formales de la interposición del recurso.

Se admitirá la impugnación siempre y cuando concurran los requisitos formales mínimos para la admisión a trámite del recurso de reposición interpuesto.

Existe **legitimación del recurrente**, en tanto que se trata de una empresa del sector que pudiera resultar interesada en la participación en la licitación que nos ocupa, no existiendo obligación de licitar para impugnar los pliegos dado que estarán legitimados todos aquellos que, por razón de la actividad desarrollada pudieran si quiera en potencia, participar en la licitación (*STC 119/2008; TRACRC 643/2016*).

Por lo que respecta al **plazo de interposición**, o tiempo hábil, el recurso de reposición se ha de interponer dentro el plazo de un mes desde la notificación establecido en el art. 124 de la Ley 39/2015,

de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas (LPACA).

Con fecha 26 de enero de 2018, se publica en el Boletín Oficial de la Provincia de Santa Cruz de Tenerife, anuncio de licitación de la obra de referencia, disponiendo a partir de la citada fecha de un plazo de un mes para interponer recurso de reposición, el cual se interpone el 9 de febrero de 2018 y por tanto en plazo.

Finalmente, el **órgano competente para resolver el recurso**, resulta ser la Presidencia de este Consejo Insular de Aguas de Tenerife, en cuanto órgano administrativo que dictó el acto administrativo ahora impugnado, es decir, los Pliegos de Cláusulas Administrativas Particulares aprobados por resolución de la Presidencia del CIATF con fecha 29 de diciembre de 2017 y publicado en el BOP de 26 de enero de 2018.

SEGUNDO.-Análisis de las cuestiones planteadas

a) Analizado por el Área de Infraestructura Hidráulica del Organismo el recurso interpuesto, se emite informe técnico al respecto del que se extrae lo siguiente:

“

1) *En el punto 9 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares (PCAP) se indica que el importe de las obras comprendidas en esta contratación es superior a 500.000 euros por lo que el empresario deberá acreditar su solvencia mediante la acreditación de la clasificación como contratista de obras en los grupos, subgrupos y categorías de clasificación correspondiente, lo que se considerará acreditativo suficiente de la solvencia económica, financiera y técnica, es decir:*

Grupo	SUBGRUPO	CATEGORÍA
A) Movimiento de tierras y perforaciones	5. Túneles	3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.
C) Edificaciones	3. Estructuras Metálicas	4) si su cuantía es superior a 840.000 € e inferior o igual a 2.400.000 €.
E) Obras Hidráulicas	7. Obras Hidráulicas sin cualificación específica	3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.

2) *Con fecha de 9 de febrero y registro de entrada en el CIATF nº 683, se recibe escrito de la empresa Oproler interponiendo **Recurso Potestativo de Reposición** al proceso de licitación de la obra objeto del contrato “PROYECTO DE ACONDICIONAMIENTO DEL TÚNEL DE DERIVACIÓN DEL BARRANCO DE PALO BLANCO AL BARRANCO DE GODÍNEZ (T. M. DE LOS REALEJOS)”.*

*En la argumentación del recurso anterior se cita que la sección que el proyecto contempla, es inferior a 30 m² por lo tanto debería estar contenida en el grupo y subgrupo asociado a **POZOS Y GALERÍAS** que incluye la realización de perforaciones verticales sencillas, sin revestimiento (los sondeos tiene un subgrupo específico) y la construcción de galerías subterráneas (perforaciones horizontales o inclinadas) o túneles de secciones inferiores a las precisas para una carretera o ferrocarril (30 m²) tal y como se recoge en la relación del contenido de los subgrupos de clasificación de contratistas de obras de la Confederación Nacional de la Construcción.*

3) *El CIATF da fe del error incluido en la clasificación incluida en el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que ha de regir el contrato de Obra denominada “PROYECTO DE*

ACONDICIONAMIENTO DEL TÚNEL DE DERIVACIÓN DEL BARRANCO DE PALO BLANCO AL BARRANCO DE GODÍNEZ (T. M. DE LOS REALEJOS)” y propone para solventar dicho error la siguiente clasificación:

<i>Grupo</i>	<i>SUBGRUPO</i>	<i>CATEGORÍA</i>
<i>A) Movimiento de tierras y perforaciones</i>	<i>4. Pozos y Galerías</i>	<i>3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.</i>
<i>C) Edificaciones</i>	<i>3. Estructuras Metálicas</i>	<i>4) si su cuantía es superior a 840.000 € e inferior o igual a 2.400.000 €.</i>

<i>Grupo</i>	<i>SUBGRUPO</i>	<i>CATEGORÍA</i>
<i>E) Obras Hidráulicas</i>	<i>7. Obras Hidráulicas sin cualificación específica</i>	<i>3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.</i>

CONCLUSIÓN

Incluir en el nuevo Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que ha de regir el contrato de obra denominada “PROYECTO DE ACONDICIONAMIENTO DEL TÚNEL DE DERIVACIÓN DEL BARRANCO DE PALO BLANCO AL BARRANCO DE GODÍNEZ (T. M. DE LOS REALEJOS)” la siguiente clasificación:

<i>Grupo</i>	<i>SUBGRUPO</i>	<i>CATEGORÍA</i>
<i>A) Movimiento de tierras y perforaciones</i>	<i>4. Pozos y Galerías</i>	<i>3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.</i>
<i>C) Edificaciones</i>	<i>3. Estructuras Metálicas</i>	<i>4) si su cuantía es superior a 840.000 € e inferior o igual a 2.400.000 €.</i>

<i>Grupo</i>	<i>SUBGRUPO</i>	<i>CATEGORÍA</i>
<i>E) Obras Hidráulicas</i>	<i>7. Obras Hidráulicas sin cualificación específica</i>	<i>3) si su cuantía es superior a 360.000 € e inferior o igual a 840.000 €.</i>

- b) Analizado el recurso interpuesto en sus aspectos jurídicos por la Sección Administrativa de Contratación del CIATF se extrae lo siguiente:

“El artículo 155.4 del TRLCSP reconoce al órgano de contratación la facultad de desistir del procedimiento siempre que exista una infracción no subsanable de las normas de preparación del contrato o de las reguladoras del procedimiento de adjudicación.

Según este precepto, “El desistimiento del procedimiento deberá estar fundado en una infracción no subsanable de las normas de preparación del contrato o de las reguladoras del procedimiento de adjudicación, debiendo justificarse en el expediente la concurrencia de la causa. El desistimiento no impedirá la iniciación inmediata de un nuevo procedimiento de licitación”.

De lo anterior se infiere como señala en Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales en su Resolución 245/2016 que no parece existir obstáculo para que, advertida la necesidad de introducir una variación en los Pliegos por error, incluso de carácter no

propriadamente material, pueda modificarse o subsanarse su contenido si con ello no se producen efectos desfavorables para ningún licitador ni se vulneran los principios rectores de la contratación muy especialmente los de igualdad y concurrencia.

No parece razonable que en tales supuestos, dice el Tribunal, deba exigirse en rigor un procedimiento de revisión de oficio de los pliegos ni que haya de procederse a desistir del procedimiento para iniciar nuevamente otra licitación con el correspondiente perjuicio para los intereses públicos que derivaría del retraso que se provocaría con la nueva tramitación, siendo así que puede corregirse la situación sin menoscabo de los intereses de los potenciales licitadores abriendo un nuevo plazo de presentación de ofertas tras la modificación de los pliegos.

Por otro lado, de conformidad con el artículo 19.2. del Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre, por el que se aprueba el Texto Refundido de la Ley de Contratos del Sector Público (en adelante TRLCSP) se regirán en cuanto a su preparación, adjudicación, efectos y extinción por dicha ley y sus disposiciones de desarrollo; supletoriamente se aplicarán las restantes normas de derecho administrativo y, en su defecto, las normas de Derecho privado.

Asimismo, la Disposición Final Tercera del TRLCSP, señala que los procedimientos regulados en esta Ley se regirán en primer término por los preceptos contenidos en ella y en sus normas de desarrollo y subsidiariamente por los de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre (debiendo entenderse en la actualidad esta remisión a la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas (en adelante LPAC)

En este sentido, el artículo 51 de la LPAC, establece al regular la conservación de actos y trámites, que el órgano que declare la nulidad o anule las actuaciones dispondrá siempre la conservación de aquellos actos y trámites cuyo contenido se hubiera mantenido igual de no haberse no haberse cometido la infracción.

En atención a lo anterior, y a la vista del informe técnico del Área de Infraestructura Hidráulica del CIATF, se entendería posible proceder a la corrección del apartado noveno del cuadro de características generales del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que nos ocupan en el sentido indicado en dicho informe y en aplicación del artículo 51 de la LPAC y de los principios generales de economía procedimental, celeridad administrativa, conservar todos los actos de preparación del expediente hasta al momento de la aprobación de los pliegos de forma que será necesario volver a publicar anuncio de licitación en los mismos medios en los que se hubiese publicitado anteriormente y dando inicio a un nuevo plazo de presentación de ofertas de 26 días naturales, entendiéndose que dicha corrección del pliego no afecta al régimen jurídico aplicable al expediente.”

En consecuencia, **VENGO EN RESOLVER:**

- 1º.- **Estimar** el recurso presentado por D. Enrique Quevedo López en nombre y representación de OPROLER OBRAS Y PROYECTOS, S.L.U., contra los pliegos de cláusulas administrativas particulares de la obra **“PROYECTO DE ACONDICIONAMIENTO DEL TÚNEL DE DERIVACIÓN DEL BARRANCO DE PALO BLANCO AL BARRANCO DE GODÍNEZ (T.M. DE LOS REALEJOS)”** aprobados por Decreto de esta Presidencia con fecha 29 de diciembre de 2017, toda vez que el referido pliego adolece de incorrección en la clasificación empresarial exigida como se infiere del informe técnico extractado en el fundamento de derecho segundo de la presente resolución.
- 2º.- **Corregir** el apartado noveno del Cuadro de Características Generales de los Pliegos de Cláusulas Administrativas Particulares aprobados por Decreto de esta Presidencia de fecha 29 de diciembre de 2017, en el sentido de corregir la clasificación empresarial requerida de modo que, donde se exigía:

GRUPO	SUBGRUPO	CATEGORÍA
A) Movimiento de tierras y perforaciones	5. Túneles	3) Si su cuantía es superior a 360.000€ e inferior o igual a 2.400.000€
B) Edificaciones	3. Estructuras Metálicas	4) Si su cuantía es superior a 840.000€ e inferior o igual a 2.400.000€
E) Obras Hidráulicas	7. Obras hidráulicas sin cualificación específica	3(si su cuantía es superior a 360.000€ e inferior o igual a 840.000€

Se exige:

GRUPO	SUBGRUPO	CATEGORÍA
C) Movimiento de tierras y perforaciones	3. Pozos y galerías	3) Si su cuantía es superior a 360.000€ e inferior o igual a 2.400.000€
D) Edificaciones	3. Estructuras Metálicas	4) Si su cuantía es superior a 840.000€ e inferior o igual a 2.400.000€
E) Obras Hidráulicas	7. Obras hidráulicas sin cualificación específica	3(si su cuantía es superior a 360.000€ e inferior o igual a 840.000€

3º.- Publicar la referida corrección en los mismos medios en los que se publicó el anuncio de licitación inicial, iniciándose nuevamente el plazo de presentación de ofertas de 26 días naturales.

4º.- Notificar, con carácter previo a la publicación de la corrección del anuncio de licitación, la presente resolución a la empresa recurrente.

Notificar asimismo, la presente resolución a las ocho empresas que según la Diligencia de la Secretaría Delegada del Organismo emitida con fecha 23 de febrero de 2018, presentaron oferta a la licitación las citadas ofertas serán custodiadas, en la forma en que fueron presentadas, por la Sección Administrativa de Contratación del Organismo a efectos de que puedan optar por:

- Mantenerlas presentadas bajo la custodia de la Sección Administrativa de Contratación del CIATF de forma que se entenderán presentadas en tiempo y forma una vez finalice el nuevo plazo de presentación de ofertas o
- Retirarlas teniendo igualmente la posibilidad de presentar nueva oferta dentro del nuevo plazo que se conceda.

Contra esta resolución puede interponerse recurso contencioso-administrativo ante los Juzgados de lo Contencioso Administrativo de S/C de Tenerife, en el plazo de dos (2) meses, contado desde el día siguiente al de la notificación de este Decreto, y sin perjuicio de la interposición de cualquier otro recurso que se estime oportuno.

EL PRESIDENTE

Carlos Alonso Rodríguez

Sentado en el libro... de Decretos
 del Tmo. Sr. Presidente al folio 3153708
 La Secretaría Delegada,
 10 ABR. 2018