

**SERVICIO DE CONTRATACIÓN
C/ BRAVO MURILLO, 23
LAS PALMAS DE GRAN CANARIA**

ASUNTO: Notificación del Acuerdo adoptado por el Consejo de Gobierno Insular en sesión extraordinaria de fecha 31 de Julio de 2020, relativo a desestimación de recurso potestativo de reposición en el expediente “042/14 CONTRATO DE SERVICIOS PARA LA EJECUCIÓN DE OPERACIONES DE CONSERVACIÓN DE LAS CARRETERAS DE LA ZONA SUR DE GRAN CANARIA”.

Por medio de la presente, cúpleme notificarle que con fecha **31 de Julio de 2020**, se ha adoptado por el Consejo de Gobierno Insular el siguiente acuerdo, cuyo tenor literal es el siguiente:

“1.- ÁREA DE GOBIERNO DE OBRAS PÚBLICAS, INFRAESTRUCTURAS, TRANSPORTE Y MOVILIDAD.-

1.1. Resolución de recurso de reposición en materia de obras públicas e infraestructuras.

1.1.1. Desestimación de recurso potestativo de reposición en el Expediente “042/14 Contrato de servicios para la ejecución de operaciones de conservación de las carreteras de la zona sur de Gran Canaria”.

En uso de las facultades que confiere la Disposición Adicional Segunda, apartado 3º, del Texto Refundido Ley de Contratos del Sector Público, RDL 3/2011, de 14 de noviembre, en adelante TRLCSP, normativa ésta de aplicación en atención a lo dispuesto en la Disposición Transitoria Primera 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 relación con la Disposición Adicional Decimocuarta de la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local, y demás normas concordantes y complementarias; considerando lo dispuesto en el artículo 25.3 e) del Reglamento Orgánico de Gobierno y Administración del Excmo. Cabildo de Gran Canaria y el Acuerdo del Consejo de Gobierno de esta Corporación adoptado en sesión celebrada el día 31 de julio de 2019.

*Vistos los escritos presentados por D. José Luis Rodríguez Prada, en nombre y representación de la UTE CONSERVACIÓN ZONA SUR GRAN CANARIA, los días 2 y 16 de junio de 2020, de los que se deduce que se recurre el Acuerdo de Consejo de Gobierno de 20 de abril de 2020 que acordó dar continuidad a los efectos del contrato suscrito el 21 de julio de 2017 con la **U.T.E. DRAGADOS S.A. Y RING CANARIAS**, abreviadamente, UTE CONSERVACIÓN ZONA SUR GRAN CANARIA, con CIF U76293349, para la ejecución del expediente de contratación “042/14 CONTRATO DE SERVICIOS PARA LA EJECUCION DE OPERACIONES DE CONSERVACION DE LAS CARRETERAS DE LA ZONA SUR DE GRAN CANARIA”, hasta que se suscriba una nueva contratación.*

Visto el informe del Servicio Administrativo de Obras Públicas e Infraestructuras de fecha 20 de julio de 2020, en el que se propone la desestimación del recurso de reposición interpuesto, en el que se señala:

“ANTECEDENTES

C/ Viera y Clavijo, 31
35002 – Las Palmas de Gran Canaria
Teléfono 928 21 93 00 – 928-21.93.74
Fax 928 21 93 10

Código Seguro De Verificación	h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ==	Fecha	12/08/2020
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.		
Firmado Por	Luis Alfonso Manero Torres - Titular del Órgano de Apoyo Al Consejo de Gobierno		
Url De Verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ=	Página	1/5



Código Seguro de Verificación:	3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Fecha y Hora	13/08/2020 13:26:01
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la ley 59/2003	Validez del documento	Original
Firmado por	CABILDO INSULAR DE GRAN CANARIA		
Url de verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Página	1/5



PRIMERO.- Con fecha 25 de enero de 2016, se adjudicó la ejecución del contrato administrativo “042/14 CONTRATO DE SERVICIOS PARA LA EJECUCION DE OPERACIONES DE CONSERVACION DE LAS CARRETERAS DE LA ZONA SUR DE GRAN CANARIA”, a la empresa **U.T.E. DRAGADOS S.A. Y RING CANARIAS, CIF U76293349**, y posteriormente, el 21 de julio de 2017, se suscribió el contrato administrativo.

El precio de la contratación fue de **SEIS MILLONES DOSCIENTOS DOS MIL SEISCIENTOS CINCO EUROS CON CUARENTA Y OCHO CÉNTIMOS (6.202.605,48 €)**, IGIC incluido, con una **PARTIDA ALZADA COMPLEMENTARIA** correspondiente a la primera anualidad de **CUATROCIENTOS CINCUENTA Y TRES MIL OCHOCIENTOS NOVENTA Y SEIS EUROS CON SETENTA Y OCHO CÉNTIMOS (453.896,78 €)** a lo que se unen las mejoras en las mediciones recogidas en la oferta presentada.

El plazo de ejecución establecido en el contrato así como en los pliegos, era de Cuatro (4) años prorrogable por otros dos (2) más, habiéndose iniciado la prestación el día 1 de septiembre de 2017.

SEGUNDO.- El 24 de enero de 2020, la Asesoría Jurídica de esta Corporación notificó a este Servicio la certificación del Decreto de la Presidencia de este Excmo. Cabildo Insular, de fecha 13 de noviembre de 2019, relativo a la toma de conocimiento de la sentencia dictada por la Sección Primera de la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Canarias, de 22 de octubre de 2019, que estimó parcialmente el recurso contencioso-administrativo interpuesto por la entidad BITUMEX, S.A. contra el Acuerdo de Consejo de Gobierno Insular de 25 de enero de 2016, que acordó adjudicar el expediente de contratación “042/14 CONTRATO DE SERVICIOS PARA LA EJECUCION DE OPERACIONES DE CONSERVACION DE LAS CARRETERAS DE LA ZONA SUR DE GRAN CANARIA”, a la empresa U.T.E. DRAGADOS S.A. Y RING CANARIAS. En este sentido, y tal y como se recogía en el dispositivo de dicho Decreto, se declaraba nula la adjudicación realizada y se ordenaba retrotraer el procedimiento de contratación para que la mesa de contratación efectuara una nueva valoración del sobre nº 2 con arreglo a lo establecido en la Cláusula 14 del PCAP de conformidad con lo señalado por la Sentencia.

TERCERO.- Mediante Acuerdo de Consejo de Gobierno de esta Corporación de fecha 20 de abril de 2020, se acordó continuar con los efectos del contrato suscrito el 21 de julio de 2017 con la recurrente, en aplicación del artículo 35.3 del Texto Refundido de la Ley de Contratos del Sector Público, Real Decreto legislativo 3/2011, de 14 de noviembre, en adelante TRLCSP.

CUARTO.- Con motivo de ejecución de sentencia, antecedente segundo, la Mesa Permanente de Contratación de 4 de mayo de 2020, a la vista de los informes técnicos emitidos por el Servicio de Obras Públicas e Infraestructuras, acordó proponer al órgano de contratación la adjudicación del contrato a la empresa ACEINSA MOVILIDAD, S.A., con CIF A-84408954, requiriendo a la misma la documentación previa a la adjudicación, a fin de suscribir el correspondiente contrato conforme establece la normativa de contratación.

QUINTO.-Consta en el expediente los siguientes escritos presentados por la recurrente:

Código Seguro De Verificación	h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ==	Fecha	12/08/2020
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.		
Firmado Por	Luis Alfonso Manero Torres - Titular del Organó de Apoyo Al Consejo de Gobierno		
Url De Verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ=	Página	2/5



Código Seguro de Verificación:	3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Fecha y Hora	13/08/2020 13:26:01
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la ley 59/2003	Validez del documento	Original
Firmado por	CABILDO INSULAR DE GRAN CANARIA		
Url de verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Página	2/5



- Escrito presentado el 2 de junio de 2020 con el número 25465 de registro de entrada, en el que:

- Se acusa recibo de la notificación del Acuerdo de Consejo de 20 de abril de 2020.
- Se reserva el derecho a reclamar daños y perjuicios derivados de la continuidad del contrato.

- Escrito presentado el 16 de junio de 2020 con el número 27907 de registro de entrada, en el que se indica que han transcurrido nueve meses desde la Sentencia emitida y solicitan:

- Que se indique el plazo previsto para que la nueva licitadora inicie la prestación.
- Se normalice la situación contractual con la UTE, toda vez que existen otros contratos específicos para regular la situación y el Cabildo ya actuado de dicha forma en otras ocasiones.
- Se reserva el derecho a reclamar daños y perjuicios derivados de la continuidad del contrato.

A los presentes antecedentes les corresponde los siguientes,

FUNDAMENTOS DE DERECHO

I.- En cuanto al órgano competente para resolver el recurso de reposición interpuesto.

Corresponde al Consejo de Gobierno Insular la competencia para la resolución del presente recurso de conformidad con lo dispuesto en el artículo 127 e) y la Disposición Adicional Decimocuarta de la Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases de Régimen Local, modificada por la Ley 57/2003, de 16 de diciembre, de Medidas para la modernización del Gobierno Local, todo ello en relación con la Sección 3ª del título segundo del Reglamento Orgánico de Gobierno y Administración del Excmo. Cabildo de Gran Canaria (BOP nº 148 de 9 de diciembre de 2016); y del artículo 9 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público.

II.- En cuanto a legitimación pasiva y plazos.

El recurso potestativo de reposición tiene su regulación legal en los artículos 123 y 124 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, de Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas, en adelante, LRJ-PAC.

A la vista del acto recurrido y los escritos presentados, se indica que el recurso interpuesto se presenta por interesado legitimado, siendo el acto impugnado susceptible de interposición del citado recurso tal y como se recogió en la notificación cursada.

Por otro lado, y en cuanto al plazo de interposición del recurso, establecido en un mes desde la notificación del acto administrativo, hay que traer a colación que con la suspensión de plazos establecida en las Disposiciones adicionales segunda y tercera del Real Decreto 463/2020, de 14 de marzo, por el que se declara el estado de alarma para la gestión de la situación de crisis sanitaria ocasionada por el COVID-19, no ha sido sino hasta el 1 de junio de 2020, conforme establece el artículo 9 del Real Decreto 537/2020, de 22 de mayo, por el que se prorroga el estado de alarma declarado por el Real Decreto 463/2020, de 14 de marzo, por el que se declara el estado de alarma para la gestión

Código Seguro De Verificación	h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ==	Fecha	12/08/2020
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.		
Firmado Por	Luis Alfonso Manero Torres - Titular del Organismo de Apoyo Al Consejo de Gobierno		
Url De Verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ=	Página	3/5



Código Seguro de Verificación:	3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Fecha y Hora	13/08/2020 13:26:01
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la ley 59/2003	Validez del documento	Original
Firmado por	CABILDO INSULAR DE GRAN CANARIA		
Url de verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Página	3/5



de la situación de crisis sanitaria ocasionada por el COVID-19, cuando se ha reanudado o iniciado el cómputo del plazo establecido para la presentación del recurso administrativo, por dicho motivo, el recurso potestativo de reposición presentado está dentro del plazo establecido.

III.- En cuanto a la naturaleza de los escritos presentados por la recurrente y objeto del recurso.

La recurrente, tal y como se recoge en el antecedente quinto de este informe, presenta varios escritos en los que acusa recibo de haber recibido la comunicación de continuidad de los efectos del contrato expresada en el **Acuerdo de Consejo de Gobierno de 20 de abril de 2020**, manifestando estar disconforme con los términos en que esta se produce al entender, según expone en su escrito con registro de entrada de 16 de junio de 2020, que existen otras fórmulas contractuales que son de aplicación, asimismo, se expone que la UTE se reserva el derecho a reclamar por los daños y perjuicios que considera que pudieran irrogarse con la adopción de esta decisión.

En torno a esta cuestión, entiende esta jurídica que el Acuerdo recurrido es ajustado a derecho, dado que el mismo trae su causa de la nulidad de la adjudicación declarada por Sentencia Judicial, a este respecto, y si bien el artículo 35 del TRLCSP, contempla la situación de una declaración administrativa de nulidad, ante la inexistencia de precepto legal que regule, por contrario, los efectos del contrato ante una declaración judicial de nulidad, y visto que la Sentencia no estipulaba nada sobre dicha cuestión, en tanto en cuanto se procede a dar cumplimiento a la misma, esta Corporación procedió a aplicar el artículo 35 del TRLCSP, al amparo de la figura jurídica de la analogía que se recoge en el artículo 4 del Código Civil, Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil, al existir de forma indubitada un supuesto jurídico semejante en el que se apreciaba identidad de razón.

Téngase en cuenta asimismo, que la declaración de continuidad de los efectos del contrato se ha realizado a fin de llevar a cabo la ejecución de la sentencia emitida, encontrándose actualmente el procedimiento de adjudicación bastante avanzado, cesando la recurrente de prestar el servicio en cuanto se formalice la nueva contratación y se suscriba la correspondiente acta de inicio de la prestación conforme establece la cláusula 20 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares.

Por otro lado, y en cuanto a la solicitud de recurrir a otras modalidades de contratación, es necesario señalar que la decisión de la modalidad contractual parte del órgano de contratación y no de la parte contratista, habiendo entendido éste que recurrir a la vía de continuar con los efectos del contrato era la opción más idónea, máxime, cuando se debe tener en cuenta que el contrato suscrito en el año 2017 tenía un periodo de ejecución inicial de cuatro años, por lo que la oferta económica presentada para la ejecución del citado servicio aún seguía vigente, en base a ello, entiende esta jurídica que **partiendo de la premisa expuesta anteriormente de que esta Administración obra correctamente aplicando el apartado tercero del artículo 35 del TRLCSP**, hasta que se proceda a finalizar los trámites conducentes a que entre el nuevo adjudicatario, se estaría actuando por los principios de buena fe y de confianza legítima, cuestión ésta que entre otras, se recoge en la Sentencia de la Sala 3ª Tribunal Supremo de fecha 17 de mayo de 2012 que expone; "El principio de buena fe, que contempla expresamente el artículo 3.1 in fine de la Ley 30/92 y que resulta plenamente aplicable

Código Seguro De Verificación	h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ==	Fecha	12/08/2020
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.		
Firmado Por	Luis Alfonso Manero Torres - Titular del Órgano de Apoyo Al Consejo de Gobierno		
Url De Verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ=	Página	4/5



Código Seguro de Verificación:	3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Fecha y Hora	13/08/2020 13:26:01
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la ley 59/2003	Validez del documento	Original
Firmado por	CABILDO INSULAR DE GRAN CANARIA		
Url de verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Página	4/5



en el ámbito de la contratación administrativa, está aludiendo a un concepto jurídico que se apoya en la valoración de una específica conducta deducida de unos hechos, y se concreta en una acción basada en una confianza legítima y en un proceder lógico y razonable, y no abusivo o fraudulento, que conduce a actuar de determinada manera en la creencia racional y fundada de estar obrando correctamente.”

Por tanto, en la creencia de actuar correctamente, no se ha considerado necesario iniciar ningún procedimiento de contratación de emergencia, sino acudir a la posibilidad establecida en el artículo 35 del TRLCSP, de continuidad de los efectos del contrato, el cual, no finalizaba hasta el día 1 de septiembre de 2021. A mayor abundamiento, hay que tener en cuenta que la declaración de continuidad responde a la necesidad de que la prestación de Conservación de Carreteras, como servicio esencial, continúe ejecutándose y con ello, no se ocasione un grave trastorno al Servicio Público encomendado a esta Corporación.

En virtud de lo expuesto, procedería la desestimación del recurso potestativo de reposición interpuesto, proponiendo el dictado de un acuerdo desestimando las alegaciones efectuadas por la empresa en sus escritos con registro de entrada número 25465 de 2 de junio de 2020 y número 27907 de 16 de junio de 2020, al ser conforme a derecho el Acuerdo de Consejo de Gobierno de 20 de abril de 2020, que declaró la continuidad del contrato hasta que entre la nueva adjudicataria.”

El Consejo de Gobierno Insular, por unanimidad, acuerda:

PRIMERO.- Desestimar el Recurso Potestativo de Reposición presentado los días 2 y 16 de junio de 2020, por D. José Luis Rodríguez Prada, en nombre y representación de la UTE CONSERVACIÓN ZONA SUR GRAN CANARIA, CIF U76293349, contra el Acuerdo de Consejo de Gobierno Insular de fecha 20 de abril de 2020, al ser conforme a Derecho el Acuerdo impugnado.

SEGUNDO.- Dar traslado del Acuerdo que se adopte a la contratista, al Servicio de Contratación y a la Intervención General de esta Corporación Insular.”

Las Palmas de Gran Canaria, a la fecha indicada en la firma electrónica.

**Titular del Órgano de Apoyo
al Consejo de Gobierno Insular
(Firmado electrónicamente)
Luis Alfonso Manero Torres**

Código Seguro De Verificación	h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ==	Fecha	12/08/2020
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.		
Firmado Por	Luis Alfonso Manero Torres - Titular del Órgano de Apoyo Al Consejo de Gobierno		
Url De Verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/h2x/SjSGFw0asHsobR7kXQ=	Página	5/5



Código Seguro de Verificación:	3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Fecha y Hora	13/08/2020 13:26:01
Normativa	Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la ley 59/2003	Validez del documento	Original
Firmado por	CABILDO INSULAR DE GRAN CANARIA		
Url de verificación	https://verifirma.grancanaria.com/verifirma/code/3SHRIENDX2DEGFYLLFNPKTPLFQ	Página	5/5

