

**Núm. de Protocol: AD-001-1/94**

**S E N T E N C I A    NUM: 95-03**

**PARTS:**

**Apel.lant: V., S.L.**

Representant: Sra. C.R.S.

Advocat: Sr. M.M.R.

**Apel.lada: M.I.Govern**

Representant i Advocada: Sra. M.C.

**COMPOSICIO DEL TRIBUNAL:**

**President:** Lluís Saura Lluvià

**Magistrats:** Bernard Plagnet  
Albert Andrés Pereira

A la vila d'Andorra la Vella, el 19 de gener de 1995.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel.lació a les actuacions número AD-001-1/94.

En la tramitació d'aquestes actuacions han estat observades les prescripcions legals, i ha estat ponent el magistrat Sr. **Albert Andrés Pereira**, el qual expressa el parer del Tribunal.

## A N T E C E D E N T S     D E     F E T

1.- La sentència de 13 de juliol de 1994 de la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles, a la qual es fa expressa referència quant a l'exposició de fets i a les al·legacions de les parts, va desestimar la demanda formulada per l'entitat V. S.L. contra la resolució del Servei Andorrà d'Atenció Sanitària de data 27 d'agost de 1993, mitjançant la qual es va resoldre el concurs públic convocat per a l'adjudicació del manteniment i servei de neteja de l' Hospital Nostra Senyora de Meritxell, éssent desestimada l'oferta presentada per la societat actora.

2.- Contra aquesta sentència, la part agent presentà recurs d'apel·lació el 12 de setembre de 1994, el qual va ésser oportunament formalitzat davant d'aquest Tribunal Superior de Justícia. La recurrent sosté la il·legalitat de la resolució del Servei Andorrà d'Atenció Sanitària com a conseqüència del fet de que es va demanar certa informació complementària als concursants un cop s'havia procedit a l'obertura de les ofertes presentades pels mateixos, de que l'adjudicació a favor d'una tercera empresa va incloure un termini de prova de tres mesos que no estava previst al plec de condicions, i de que es va procedir simplement a l'adjudicació a favor de l'oferta més econòmica, prescindint de la valoració conjunta de les propostes que havien estat presentades.

3.- Del recurs d'apel·lació formulat per l'actora se'n va donar trasllat al M.I. Govern, el qual el va contestar mitjançant escrit presentat el 27 d'octubre de 1994, en el qual sol·licitava la desestimació de l'esmentat recurs, entenent que la Sentència impugnada resultava plenament ajustada a Dret.

4.- El dia 13 de desembre de 1994 tingué lloc l'acte de la vista oral, en el qual les parts van exposar allò més adient a la defensa de llurs interessos.

## F O N A M E N T S     D E     D R E T

**Primer.-** La Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia és competent per a conèixer del present recurs, de conformitat a allò que estableix l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia.

**Segon.-** La resolució de les qüestions litigioses que es plantegen en aquest recurs d'apel·lació exigeix determinar prèviament la naturalesa jurídica del contracte que té per objecte el manteniment i neteja de l'Hospitat Nostra Senyora de Meritxell, l'adjudicació del qual va tenir lloc mitjançant l'acord del Servei Andorrà d'Atenció Sanitària que ara s'impugna. Sobre aquest punt, hem de concloure que es tracta pròpiament d'un contracte de gestió de serveis públics, atès que amb ell es pretén encomanar a un particular la prestació d'un servei del que és titular l'Administració, que d'aquesta manera es converteix en col·laborador d'aquesta darrera. Ens trobem, en definitiva, davant d'una forma de gestió indirecta dels serveis públics.

Es cert que l'objecte del contracte no el constitueix, en aquest cas, l'activitat principal que es desenvolupa a l'Hospital Nostra Senyora de Meritxell, és a dir l'assistència sanitària, però no es pot oblidar que la correcta prestació d'aquesta fa necessari portar a terme un ampli ventall d'activitats subordinades o complementàries que la facin possible, entre les que s'inclou òbviament el manteniment i neteja del centre hospitalari, activitats que formen part, en conseqüència, del desenvolupament del servei públic en sentit ampli.

**Tercer.-** L'adjudicació del contracte que constitueix l'objecte d'aquest recurs resta sotmesa, doncs, a les disposicions del Codi de l'Administració i de la Llei de contractació pública que regulen els contractes administratius en general i, en concret, el de gestió de serveis públics.

Tal com diu l'article 34.1 de la Llei de 30 de desembre de 1985, els contractes de serveis s'adjudiquen, com a norma general, pel procediment de concurs, que és el que efectivament ha estat seguit en aquest cas, com es desprèn del mateix anunci de convocatòria i del desenvolupament del procés d'adjudicació.

La selecció del contractista mitjançant concurs suposa, com afirma el recurrent, que la resolució no és adoptada només en atenció a l'oferta econòmica, sinó que cal determinar quina proposta resulta, atenent a tots els seus aspectes, la més avantatjosa o convenient de cara a la prestació del servei. D'això resulta que l'Administració disposa d'un ampli marge d'apreciació a l'hora de resoldre aquest procediment selectiu, atès el caràcter discrecional de les seves potestats en aquest camp, sempre que les mateixes es

desenvolupin dintre dels límits legals i amb la finalitat d'obtenir el major grau de satisfacció en els resultats de la gestió del servei.

**Quart.-** Un cop establert el marc general dins del qual han de ser examinades les diverses pretensions de les parts, cal analitzar cadascuna d'aquestes de forma individualitzada.

En primer lloc, pel que fa a la sol·licitud complementària de dades que el Servei Andorrà d'Atenció Sanitària va adreçar als concursants un cop obertes les seves ofertes, la qual tenia per finalitat obtenir informació sobre el desglossament per conceptes del cost econòmic de les diferents propostes i de l'horari de la plantilla de personal, hem de concloure que, si bé aquest tràmit no està previst expressament a la Llei de contractació pública ni al plec de condicions, la seva existència no comporta la invalidesa de la resolució impugnada, atès que afecta indistintament a tots els interessats i, especialment, no modifica l'esmentat plec de clàusules administratives ni els criteris determinants de la resolució del concurs, de manera que no ha tingut altre efecte que el de permetre una decisió més documentada, sense que això suposi un perjudici per a la situació jurídica de cadascun dels concursants, ni una alteració dels termes en que es va convocar el procés de selecció.

**Cinquè.-** L'adjudicació a l'entitat P-N. del servei de manteniment i neteja de l'Hospital Nostra Senyora de Meritxell inclou un període de prova de tres mesos i un termini de durada del contracte de tres anys ( folis 37 i 42 de les actuacions). Atès que el plec de clàusules administratives particulars -que constitueix la *lex contractus*- no conté cap previsió sobre l'existència d'un període de prova, resulta evident que la seva inclusió en l'acord d'adjudicació és irregular.

Aquesta irregularitat, tanmateix, únicament comporta perjudicis respecte de l'adjudicatari, ja que la seva posició jurídica com a contractista es veu sotmesa de forma temporal a una situació de precarietat. Ben al contrari, d'aquest fet no resulta cap desavantatge per al recurrent, de manera que no és procedent declarar la invalidesa dels actes impugnats per aquest motiu atès que el perjudicat els ha consentit, i tenint en compte, d'altra banda, que no es tracta d'un motiu de nul·litat de ple dret, sinó de mera anul·labilitat.

**Sisè.-** El recurrent afirma, en darrer terme que l'adjudicació ha esta efectuada tenint només en compte el valor econòmic de les diferents propostes, la qual cosa contradiu absolutament les regles a que ha de subjectar-se el procediment de concurs, que, a diferència de la subhasta, exigeix una valoració global de les ofertes dels concursants, per tal d'establir quina resulta en el seu conjunt més favorable per a una adequada prestació del servei.

L'examen de l'expedient administratiu no permet, però, compartir les afirmacions del recurrent sobre aquesta qüestió, atès que hi consten diversos informes on es valoren les propostes presentades pels concursants (folis 63 i següents), els quals prenen en consideració els diferents aspectes de cadascuna d'elles, com són la plantilla de personal, els mitjans que es preveu utilitzar, el preu, l'experiència empresarial i altres. En concret, l'empresa recurrent i l'adjudicatària obtenen idèntica puntuació en l'informe que conté una valoració global dels aspectes referits.

En aquestes condicions, s'ha de concloure que l'Administració ha actuat dins de l'ampli marge d'apreciació de que disposa, sense que s'hagin aportat elements de judici que facin palesa l'existència d'una actuació arbitrària. En efecte, si bé l'import econòmic de la contracta no és l'únic factor determinant de la resolució del concurs, això no vol dir que es pugui menystenir aquest element, respecte del qual la proposta que va resultar afavorida era clarament més beneficiosa.

En conseqüència, hem de desestimar el present recurs d'apel·lació i confirmar la decisió que conté la sentència impugnada, deixant a càrrec de cadascuna de les parts les costes ocasionades per la seva defensa.

## **D E C I S I O**

En atenció a tot el que s'ha exposat, el Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, en nom del poble andorrà, decideix:

-Desestimar el recurs d'apel·lació que formula l'entitat V. S.L. contra la sentència dictada per la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles el 13 de juliol de 1994.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manen que una vegada s'hagi complert el que disposa l'article 76 de la Llei de la Jurisdicció Administrativa i Fiscal es lliurin els autes originals amb la certificació d'aquesta sentència al Tribunal de Batlles, Secció Administrativa del qual procedien, i que s'arxivin les actuacions del Tribunal.

**NOTIFICACIO:**

La present sentència ha estat notificada a les parts compareixents.....  
.....  
.... mitjançant el lliurament d'una còpia certificada.

I llegida, la signen, fet del qual en dono fe,

La secretària,

M. Dolors Cervós Pifarré