

RECURSO Nº.- 23/2025
RESOLUCIÓN Nº.- 27/2025

RESOLUCIÓN DEL TRIBUNAL DE RECURSOS CONTRACTUALES DEL AYUNTAMIENTO DE SEVILLA

En Sevilla, 19 de mayo de 2025.

Recibido recurso especial en materia de contratación, presentado por Pablo Quintero Rodríguez, actuando en nombre propio como empresario del sector, contra los Pliegos que rigen la licitación del contrato de **"Servicio de conservación, análisis y asistencia técnica en la gestión de zonas verdes y reducción del riesgo del arbolado en espacios ajardinados conservados con medios"**, Expte 2025/ASE/000002, tramitado por el Servicio Administrativo de Parques y Jardines del Ayuntamiento de Sevilla, en el que se plantea la solicitud de suspensión del procedimiento, conforme a lo previsto en el artículo 56.3 de la Ley 9/2017, de Contratos del Sector Público, este Tribunal, a la vista de lo informado por la Unidad Tramitadora del Expediente, ha adoptado la siguiente

RESOLUCIÓN

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- El artículo 49 de la LCSP dispone que las medidas cautelares irán dirigidas a corregir infracciones de procedimiento o impedir que se causen otros perjuicios a los interesados afectados y podrán estar incluidas, entre ellas, las destinadas a suspender o a hacer que se suspenda el procedimiento de adjudicación del contrato o la ejecución de cualquier decisión adoptada por los órganos de contratación.

La normativa contractual, más allá de delimitar la finalidad de las medidas cautelares, no hace referencia a los requisitos legales que han de tenerse en cuenta a efectos de adoptar la medida de suspensión de la ejecución del acto, de forma que habrá que recurrir a los parámetros que a tal efecto vienen indicados en el artículo 117 de la Ley 39/2015, del Procedimiento Administrativo Común:

"1. La interposición de cualquier recurso, excepto en los casos en que una disposición establezca lo contrario, no suspenderá la ejecución del acto impugnado.

2. No obstante lo dispuesto en el apartado anterior, el órgano a quien compete resolver el recurso, previa ponderación, suficientemente razonada, entre el perjuicio que causaría al

interés público o a terceros la suspensión y el ocasionado al recurrente como consecuencia de la eficacia inmediata del acto recurrido, podrá suspender, de oficio o a solicitud del recurrente, la ejecución del acto impugnado cuando concurren alguna de las siguientes circunstancias:

a) Que la ejecución pudiera causar perjuicios de imposible o difícil reparación.

b) Que la impugnación se fundamente en alguna de las causas de nulidad de pleno derecho previstas en el artículo 47.1 de esta Ley.”

La Jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea se remite al Derecho nacional a efectos de la regulación de esta clase de medidas -asunto C-424/01 ATJ de 9 de abril de 2003-, en el que el Tribunal de Justicia se pronuncia sobre la ponderación que debe llevarse a cabo para justificar la adopción de la medida, indicando que la Directiva 89/665/CEE no prohíbe la previa ponderación de las posibilidades de que, con posterioridad, pudiera prosperar una pretensión de anulación de la decisión de la entidad adjudicadora con base en su ilegalidad.

El Tribunal Supremo en numerosas sentencias, - entre otras, las Sentencias de 25 de febrero de 2011 y de 26 de septiembre de 2011 -, fija los principios asentados con relación al proceso cautelar y que cabe entenderlos de aplicación en el marco de este procedimiento. Así, el Tribunal Supremo señala que toda decisión sobre las medidas cautelares debe adoptarse ponderando las circunstancias del caso y teniendo en cuenta la finalidad de la medida cautelar y su fundamento constitucional, que puede resumirse en los siguientes puntos:

1.- Necesidad de justificación o prueba, aún incompleta, de aquellas circunstancias que puedan permitir al Tribunal efectuar la valoración de la procedencia de la medida. La mera alegación sin prueba no permite estimar como probado que la ejecución del acto impugnado pueda ocasionar perjuicios de imposible o difícil reparación.

2.- El periculum in mora: es decir, la medida ha de ir encaminada a asegurar que la futura resolución del procedimiento principal pueda llevarse a la práctica de modo útil.

3.- Ponderación de los intereses concurrentes: se debe ponderar, ante todo, la medida en que el interés público exija la ejecución, para otorgar o no la suspensión según el grado en que dicho interés esté en juego. En definitiva, cuando las exigencias de ejecución que el interés público presenta son tenues bastarán perjuicios de escasa entidad para provocar la suspensión; por el contrario, cuando aquella exigencia es de gran intensidad, sólo perjuicios de elevada consideración podrán determinar la suspensión de la ejecución del acto.

4.- La apariencia de buen derecho (fumus boni iuris): la Jurisprudencia del Tribunal Supremo viene limitando la aplicación de este principio a aquellos supuestos en que el acto impugnado evidencia un error de tal naturaleza y magnitud que en sí mismo es causa suficiente para provocar la suspensión de la ejecución del acto, sin necesidad de aventurarse en enjuiciamientos más profundos, propios ya de un análisis de fondo.

SEGUNDO. – Resta analizar si se dan los requisitos legales y jurisprudenciales para adoptar la medida cautelar de suspensión del procedimiento.

Pues bien, uno de los fines de la adopción de una medida cautelar, en el marco del procedimiento principal del recurso especial, va esencialmente dirigido a asegurar la

eficacia de la resolución de este último, previéndose además breves plazos legales para la tramitación del recurso, a diferencia de lo que ocurre en el procedimiento judicial cuya tramitación es más compleja y su duración más prolongada. Es por ello que las medidas cautelares en el seno del recurso especial no han de serlo por un lapso de tiempo dilatado, lo que ya supone de partida un menor riesgo o perjuicio para el interés público que demanda la adjudicación y formalización del contrato de que se trate.

Estos elementos permiten justificar la medida cautelar de suspensión del procedimiento, impidiendo conocer el contenido de las ofertas hasta la resolución del recurso. Si se produjera la apertura de las ofertas presentadas por los licitadores, éstos podrían conocer las ofertas presentadas por las demás empresas concurrentes, y pudiera producir, de estimarse el recurso, el efecto de limitar o interferir la concurrencia.

De otro lado, no puede obviarse que, según tiene manifestado el Tribunal Constitucional, el derecho a la tutela judicial efectiva consagrado en el artículo 24.1 de la Constitución se satisface facilitando que la ejecutividad del acto administrativo pueda ser sometida a la decisión de un Tribunal y que éste, con la información y contradicción que resulte menester, resuelva sobre la suspensión. En este sentido, la Sentencia 78/1996, de 20 de mayo, señala que *“La ejecución inmediata de un acto administrativo es, pues, relevante desde la perspectiva del art. 24.1 de la CE ya que si tiene lugar imposibilitando el acceso a la tutela judicial puede suponer la desaparición o pérdida irremediable de los intereses cuya protección se pretende o incluso prejuzgar irreparablemente la decisión final del proceso causando una real indefensión.”*

El órgano de contratación manifiesta que:

Por otro lado, si bien el recurrente no solicita medida cautelar alguna en el escrito de interposición del recurso (documento en el cual debe hacerse constar tal petición, según indica en el artículo 51 de LCSP), sí lo hace en el formulario adjunto habilitado por la sede electrónica de la Junta de Andalucía, por lo que, a nuestro entender, debe entenderse solicitada la suspensión de conformidad con el principio antiformalista que debe regir la actuación de la Administración a fin de garantizar a los ciudadanos el ejercicio de sus derechos.

Ciertamente, el funcionario que suscribe considera que el recurso especial no debe prosperar, de acuerdo con lo informado por el Servicio Técnico de Parques y Jardines y con los argumentos que seguidamente se expondrán.

Pero, a pesar de ello, continuar con la tramitación del expediente (actualmente, el expediente está pendiente de que sea solicitada por este Servicio la convocatoria de la Mesa de Contratación para la apertura de las ofertas presentadas por los licitadores, archivo electrónico sobre-2) podría resultar contrario al interés público, además de generar equivocadas expectativas a los licitadores del procedimiento, dado que, una hipotética estimación parcial o total del recurso, podría dar lugar a la necesidad de modificar los pliegos y, en consecuencia, retrotraer las actuaciones al momento de la aprobación de los mismos, por lo que, parecería más razonable suspender las actuaciones hasta que el Tribunal adopte su resolución sobre el fondo del asunto.”

Por todo lo expuesto, con la finalidad de asegurar el efecto útil del recurso, consideramos procede acoger la medida cautelar de suspensión del procedimiento instada por la recurrente.

RESOLUCIÓN

PRIMERO. – Adoptar la medida cautelar de suspensión del procedimiento sustanciado por el Servicio de Parques y Jardines del Ayuntamiento de Sevilla, con número de Expediente 2025/ASE/000002, para la adjudicación del contrato de "**Servicio de conservación, análisis y asistencia técnica en la gestión de zonas verdes y reducción del riesgo del arbolado en espacios ajardinados conservados con medios**"

NOTIFÍQUESE la presente resolución a las partes interesadas en el procedimiento y efectúense las publicaciones oportunas el respecto.

LA TITULAR DEL TRIBUNAL DE
RECURSOS CONTRACTUALES