

**Ref. 8928/2018 – DGAM/am**

Encamp, 18 d'octubre del 2018


Distingits senyors,

Amb la present em plau acompanyar la resolució dictada pel Consell d'Administració de FEDA en la seva sessió del 20 de setembre del 2018 sobre el recurs administratiu que vàreu presentar en data 20 de juliol del 2018 (Registre núm. 1972), contra l'Edicte de FEDA del 27 de juny del 2018, de convocatòria d'un concurs internacional per la licitació del contracte de serveis per a la implantació i manteniment d'una plataforma intermodal de mobilitat.

La mateixa resolució expressa els recursos que poden interposar-s'hi i el termini per a fer-ho.

Atentament,



  
**Albert MOLES**  
Director General

Rebut el 18 de octubre del 2018

Nom i cognoms: .....

## RESOLUCIÓ

### Antecedents

- 1.- Per escrit de data 20 de juliol del 2018, la societat Cooperativa Interurbana Andorrana, SA ha presentat un recurs administratiu contra l'Edicte publicat per FEDA el 27 de juny del 2018, de convocatòria d'un concurs internacional per la licitació del contracte de serveis per a la implantació i manteniment d'una plataforma intermodal de mobilitat.
- 2.- El recurs es fonamenta en diversos motius, que es poden sistematitzar, resumidament, en els tres següents:
  - a) L'acte impugnat és nul de ple dret per haver estat dictat per un òrgan manifestament incompetent. Afegeix que FEDA no té "o no hauria de tenir" dotació pressupostària per a aquest contracte, del que en podrien derivar responsabilitats per als membres del seu consell d'Administració.
  - b) Les competències en matèria de transport corresponen al Govern i no són delegables. Algunes de les competències afectades corresponen als comuns. En qualsevol cas, no s'ha publicat cap acord de delegació.
  - c) La major part de l'escrit de recurs es destina a argumentar que el contracte que és objecte del concurs, tal com ha estat dissenyat en els plecs de condicions tècniques, inclou la cessió a l'adjudicatari de la gestió de diverses competències, molt especialment del servei públic de la mobilitat i del transport públic. Això en provocaria la nul·litat de ple dret, tant per manca de competència de FEDA per regular aquestes matèries, com per infracció de la llei de contractació pública.

### Consideracions

**1.- Impugnabilitat de l'acte i procedència del recurs:** Tot i que la convocatòria del concurs es podria considerar un acte de tràmit, una sentència del Tribunal Superior de Justícia de 22 de març del 2018, citada pels recurrents, afirma que, tota vegada que la convocatòria inclou els plecs de clàusules administratives i tècniques, que constitueixen la "lex contractus", aquestes convocatòries han de ser considerades com uns actes de tràmit qualificats, amb substantivitat pròpia, i són susceptibles de recurs en via administrativa i jurisdiccional sense limitacions. En conseqüència, s'ha de considerar que l'Edicte del 27 de juny del 2018, de convocatòria d'un concurs internacional per la licitació del contracte de serveis per a la implantació i manteniment d'una plataforma intermodal de mobilitat, és un acte impugnable en via administrativa.

Pel que fa al tipus de recurs, la Llei 5/2016, del 10 de març, que regula l'ens públic Forces Elèctriques d'Andorra (FEDA) i el règim de les activitats dels sectors elèctric, del fred i de la calor, no estableix cap règim específic en matèria de recursos administratius contra els actes del Consell d'Administració de FEDA i, en conseqüència, resulta d'aplicació el règim general establert pel Codi de l'Administració en el seu article 124, que estableix que *"quan es tracti d'actes dels organismes autònoms o de les entitats parapúbliques (...) en defecte de disposició específica, el recurs s'interposa davant del Consell d'Administració de l'organisme autònom o l'entitat parapública."*

Conseqüentment, l'acte és impugnable mitjançant recurs en via administrativa, i el Consell d'Administració de FEDA és competent per resoldre'l.

**2.- Legitimació activa:** La societat recurrent justifica la seva legitimació per recórrer invocant un interès directe en l'acte impugnat *"per ser actualment concessionària de diverses línies de transport regular de viatgers"*.

Aquest interès directe no es pot apreciar: l'objecte del concurs és la creació i manteniment d'una eina informàtica que ajudarà el Govern i els comuns a gestionar la mobilitat. Certament, aquesta eina ha de servir per gestionar, entre d'altres, el transport públic, però no afecta en res les concessions existents. En altres mots, la situació de la societat recurrent no es veurà en res alterada per l'adjudicació del contracte.

La jurisprudència ha precisat que l'interès directe que contempla l'article 23 de la Llei de la Jurisdicció administrativa i fiscal es dona quan el demandant obté un benefici o evita qualsevol perjudici amb l'estimació de les seves pretensions. En aquest cas, com s'acaba d'indicar, la situació de la societat recurrent no es veurà en res alterada per l'adjudicació del contracte i, conseqüentment, el recurs no resulta admissible per manca de legitimació de la recurrent.

**3.- Motius de recurs invocats:** Malgrat que la constatació de la manca de legitimació de la societat recurrent resulta suficient per desestimar el recurs, aquest Consell d'Administració vol entrar en els arguments de fons per posar en evidència que el recurs es fonamenta en una errònia comprensió de l'objecte del concurs, i que no es pot apreciar cap dels motius de nul·litat o anul·labilitat invocats. En concret, examinant els tres apartats en què han estat sistematitzats a l'apartat b) dels antecedents, ha de posar en coneixement de la societat recurrent el següent:

- a) En relació a la incompetència manifesta de FEDA per convocar el concurs, cal dir que es tracta d'una licitació pública que promou FEDA per al disseny i manteniment d'una eina informàtica, i que aquesta licitació ha estat acordada per l'òrgan competent de FEDA, que és el seu Consell d'Administració, segons resulta de l'article 10.3, lletra f) de la Llei 5/2016, del 10 de març, que regula l'ens públic Forces Elèctriques d'Andorra (FEDA) i el règim de les activitats dels sectors elèctric, del fred i de la calor. És un contracte d'una entitat pública, i està adoptat pel seu òrgan de contractació; no hi ha, en això, cap vici de competència.

En particular, la societat recurrent manifesta que *"FEDA no té –o no hauria de tenir (sic.)– dotació pressupostària per portar a terme aquest concurs"* però això és del tot inexacte. En el pressupost de FEDA, aprovat per la Llei 1/2018, de l'1 de març, del pressupost per a l'e-



xercici del 2018, hi figura una dotació per a aquesta finalitat; tota vegada que el BOPA publica únicament un resum dels pressupostos, resulta comprensible que la recurrent tingui dificultat per identificar-la, però del document "in extenso" que fou sotmès pel Govern al Consell General i que fou efectivament aprovat per l'assemblea parlamentària, se'n desprèn sense equívoc que aquesta despesa hi és prevista. FEDA, per tant, té dotació pressupostària per a contractar els serveis a què es refereix la licitació.

Versement, més que la competència, la societat recurrent vol referir-se a la capacitat legal de FEDA per convocar un contracte relatiu a una matèria que només s'inscriu parcialment dins de les finalitats que la Llei li atribueix com a ens públic. Des d'aquesta perspectiva, escau recordar que l'article 8 de la ja citada Llei 5/2016, del 10 de març, que regula l'ens públic Forces Elèctriques d'Andorra (FEDA) i el règim de les activitats dels sectors elèctric, del fred i de la calor, estableix que "FEDA pot desenvolupar, així mateix, altres activitats que li siguin autoritzades pel Govern" però afegeix que "ha de desenvolupar aquestes activitats a través d'una societat mercantil dependent, la denominació i la constitució de la qual han de ser autoritzades pel Govern." Doncs bé, el Govern ha autoritzat a FEDA a desenvolupar serveis relacionats amb la mobilitat sostenible i, molt particularment, la creació i gestió d'una plataforma digital per centralitzar tots els serveis relacionats amb la mobilitat, i l'ha autoritzat a crear, amb aquesta finalitat, una societat dependent que s'anomena "FEDA SOLUCIONS SAU"

- b) A propòsit de la suposada delegació de competències: La societat recurrent invoca que la licitació impugnada conté una delegació de competències, però és evident que aquesta opinió es fonamenta en una errònia comprensió de l'objecte del concurs.

Com ja ha quedat dit, la finalitat del concurs consisteix, i s'esgota, en la creació i manteniment d'una eina digital. Aquest és el seu objecte; tot el seu objecte. Els plecs de condicions requereixen que la plataforma pugui gestionar tota una sèrie de funcionalitats i de característiques, però no atribueix a ningú competències ni funcions de cap classe per fer-ho.

Més concretament, la recurrent afirma que "el que planteja el concurs convocat (...) és un(a) concessió per a la gestió dels serveis de transport, entre els quals els transports públics" però aquesta és una lectura rodonament errònia de l'objecte de la licitació. Allò que planteja el concurs és una cosa molt diferent: la creació d'una eina digital que es pugui posar al servei de les autoritats competents en matèria de transport per ajudar-les en la gestió dels serveis públics. En realitat, la licitació s'ha plantejat després que FEDA hagi signat un conveni marc amb el Govern i amb tots els comuns que persegueix l'assoliment dels objectius definits en el marc de la transició energètica, concretament en l'àmbit de la mobilitat sostenible, i que contempla la possibilitat que FEDA, a través d'una societat dependent, presti determinats serveis en aquest àmbit, i reculli i posi a la disposició de les administracions competents totes les dades obtingudes, que són una eina essencial per a la presa de decisions. Naturalment, aquesta presa de decisions no la farà l'adjudicatari, ni tampoc la societat dependent de FEDA, sinó cada una de les administracions concernides dins de l'àmbit de les seves respectives competències.

No hi ha, doncs, cap delegació de competències de cap classe, sinó mera creació, per encàrrec de les administracions titulars de les competències, d'una eina que ha de servir a aquestes darreres per a prendre decisions amb un millor coneixement de les circumstàncies, i per a optimitzar les seves actuacions.

- c) I en relació a l'objecte del concurs cal dir que aquest consisteix en el disseny i el manteniment de la "plataforma intermodal de mobilitat", que és una eina informàtica que esdevindrà propietat de la societat FEDA SOLUCIONS SAU i que aquesta societat ha d'utilitzar per al desenvolupament de la seva activitat.

Dir, com fa la recurrent, que la licitació inclou la cessió a l'adjudicatari de la gestió de diverses competències, molt especialment del servei públic de la mobilitat i del transport públic, significa no haver entès quin és l'objecte de la contractació, que es limita, com ja ha quedat dit, al disseny i manteniment d'una aplicació informàtica amb múltiples funcionalitats.

Específicament, pel que fa a les funcionalitats de la plataforma digital que tenen relació amb el transport públic de passatgers per carretera, cal dir que la creació d'una plataforma digital amb capacitat per realitzar determinades funcionalitats relatives a aquesta matèria no implica, en absolut, que les empreses que són actualment concessionàries del servei quedin afectades per la plataforma. Òbviament, els actuals concessionaris únicament estan vinculats pel seu contracte de concessió, i en la mesura que les concessions vigents no fan cap referència a la plataforma digital, aquestes concessions estan del tot desvinculades de la plataforma.

## Resolució

Pels motius esmentats, el consell d'administració, en la reunió celebrada el dia 20 de setembre del 2018, ha acordat desestimar el recurs presentat per la societat cooperativa interurbana andorrana, sa contra l'edicte del 27 de juny del 2018, de convocatòria d'un concurs internacional per la licitació del contracte de serveis per a la implantació i manteniment d'una plataforma intermodal de mobilitat.

Contra aquesta resolució es pot interposar recurs davant la secció administrativa de la Batllia en el termini d'un mes, a comptar de la seva notificació, d'acord amb l'article 127 del text refós del Codi de l'Administració del 29 de març del 1989.

Encamp, 20 de setembre del 2018