Tribunal Català de Contractes del Sector Públic

Carrer del Foc, 57
08038 Barcelona
Tel. 938 842 038

Barcelona, 13 d'abril de 2023

Resolució núm.: 242/2023 (recurs N-2022-0161)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per J.P.L., en nom i representació de l'empresa BARNA IMPORT MÉDICA, SA, contra la resolució que adjudica el contracte de subministrament successiu i continuat de roba plana i uniformitat amb destinació a tots els centres del Consorci Mar Parc de Salut de Barcelona, que tramita el CONSORCI MAR PARC DE SALUT DE BARCELONA (expedient 439/2021), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. L'anunci de la licitació de referència es va publicar, en data 20 d'octubre de 2021, en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S204 i, en data 22 d'octubre de 2021, en el perfil de contractant de CONSORCI MAR PARC DE SALUT DE BARCELONA (d'ara endavant, CMPSB o òrgan de contractació) allotjat a la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través del qual es van posar a disposició dels interessats el plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i el plec de prescripcions tècniques particulars (PPT) que l'han de regir, entre altra documentació contractual.

Havent detectat diverses errades en el PPT, en data 12 de novembre de 2021, es van tornar a publicar els plecs esmenats en el perfil de contractant i en data 24 de novembre de 2021 es publica la modificació en el DOUE S228.

Es tracta d'un contracte de subministrament que es tramita de forma ordinària, pel procediment obert i subjecte a regulació harmonitzada, amb divisió en 2 lots:

- Lot 1: Roba plana (Llençol blanc, Cobrellit blanc, Manta blanca, Talla blanca, Funda coixí blanca, Tovallola blanca de mans, Tovallola blanca bany).
- Lot 2: Uniformitat (Bata blava exploració, Bata blanca unisex, Jaqueta oberta blava, Jaqueta tancada blava, Pantaló unisex blau, Jaqueta Polar blanca).

SEGON. A la licitació dels dos lots hi van participar:

- ALBAZUL SERVICIOS INTEGRALES, SA.
- BARNA IMPORT MEDICA, SA.
- EMILIO CARREÑO, SL.

TERCER. Una vegada desenvolupats els tràmits de la licitació, per resolució de data 1 d'abril de 2022, es van adjudicar el dos lots del contracte a l'empresa EMILIO CARREÑO SLU (document número 51 de l'expedient).

En data 4 d'abril de 2022 l'adjudicació va ser publicada en el perfil del contractant i va ser posada a disposició de les empreses la corresponent notificació electrònica (document 52 de l'expedient).

QUART. En data 27 d'abril de 2022 l'empresa BARNA IMPORT MÉDICA, SA (d'ara endavant, BARNA IMPORT o la recurrent) va presentar al registre electrònic del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (en endavant, Tribunal), recurs especial en matèria de contractació contra la resolució d'adjudicació del contracte.

L'empresa recurrent al·lega incompliment dels requisits mínims establerts en l'annex II del PPT per part de l'empresa adjudicatària del contracte, i fonamenta el seu recurs en : (i) l'apreciació del compliment dels referits requisits no està subjecta a criteri discrecional de l'administració; (ii) el plec és llei *inter partes* i obliga a l'òrgan de contractació a la seva aplicació; (iii) concurrència de causa de nul·litat de ple dret en considerar que es vulneren les normes reguladores del procediment.

En concret, BARNA IMPORT refereix els següents incompliments:

I. Que los resultados de los ensayos de los certificados del laboratorio acreditado presentados por la entidad **EMILIO CARREÑO, S.L** no concuerdan con los resultados de sus fichas técnicas presentadas y no cumplen los requisitos mínimos exigidos en el Anexo II de los Pliegos de Prescripciones Técnicas:

a) Respecto de los tejidos de los artículos sábana, funda de almohada y talla, se exige, como requisito mínimo, cumplir con el parámetro de densidad 25 hilos/cm en urdimbre.

Sin embargo, en el certificado presentado por la entidad **EMILIO CARREÑO, S.L, se puede observar que la densidad del tejido analizado es de 20 hilos/cm, incumpliendo de esta forma el requisito mínimo.**

b) Respecto del tejido de los artículos *toalla manos* y *toalla baño*, **se exige cumplir con la composición 80% algodón/ 20% poliéster.**

Sin embargo, en el certificado presentado por la entidad **EMILIO CARREÑO, S.L,** se puede observar que el tejido analizado es 100% algodón, es decir, **no cumple con el requisito establecido en el anexo II.**

c) Respecto del tejido de la manta, se exige cumplir la siguiente composición: 80% algodón/20%poliéster.

Sin embargo, en el certificado presentado por la entidad **EMILIO CARREÑO, S.L**, se puede ver claramente que su composición es la siguiente: 65,10% Algodón/ 38,90% Poliéster / 6% PA, es decir, **no cumple el requisito establecido en el Anexo II.**

II. No se cumplen los requisitos mínimos establecidos en el Anexo II para las confecciones:

a) En la confección de la manta se exige que el dobladillo sea de 1 centímetro en todo su contorno.

Sin embargo, la muestra presentada por la entidad **EMILIO CARREÑO, S.L** presenta un bies de color azul en todo el contorno, **por lo que no cumple con la característica de confección exigida**.

b) En los artículos *colcha* y *funda de almohada*, se exige mínimo 5 puntadas/cm en ambos productos.

Sin embargo, las muestras de los artículos de colcha y funda de almohodada presentadas por la entidad **EMILIO CARREÑO, S.L** tienen 4,5 puntadas/cm y 4 puntadas/cm respectivamente, **es decir, no cumplen con el citado requisito**.

Per tot això sol·licita, prèvia la suspensió del procediment de contractació, que es procedeixi a l'anul·lació de la resolució d'adjudicació impugnada i s'ordeni la retroacció d'actuacions al moment procedimental oportú, a efectes que l'òrgan de contractació decreti l'exclusió de la mercantil adjudicatària per incomplir el PPT.

Cal fer esment que totes les al·legacions realitzades per BARNA IMPORT venen referides a qüestions relatives al lot 1 de la licitació, doncs totes parlen de la roba plana.

CINQUÈ. En data 28 d'abril de 2022 la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar-lo a l'òrgan de contractació i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i l'informe corresponent, d'acord amb la normativa d'aplicació.

SISÈ. En data 2 de maig de 2022, l'entitat CMPSB va remetre al Tribunal l'expedient de contractació juntament amb l'informe *ex* article 56 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (LCSP)-.

Manifesta l'òrgan de contractació en el seu informe que la revisió exhaustiva de la documentació presentada per les empreses licitadores, en relació amb el lot número 1, va permetre observar incompliments dels requisits mínims establerts en l'annex II del PPT per part de totes les empreses licitadores, a banda de l'adjudicatària, que determinarien la seva exclusió del procediment, tal com es recull en l'informe tècnic de data 2 de maig de 2022. En conseqüència, es va emetre informe jurídic que va concloure que el resultat d'una eventual retroacció de les actuacions portaria a l'exclusió de totes i cadascuna de les ofertes presentades a la licitació, circumstància que evidencia un plantejament inadequat dels requisits tècnics del contracte i, en definitiva, de les necessitats de proveïment del CMPSB en unes condicions adequades per al mercat.

En atenció a això indica l'òrgan de contractació que, en data 2 de maig de 2022, es va acordar desistir del procediment d'adjudicació, en relació únicament amb el lot número 1, de conformitat amb allò que es disposa a l'article 152 de la LCSP, prenent com a fonament l'existència d'una infracció no esmenable de les normes reguladores del procediment de licitació

Així mateix, sosté que, si bé el recurs ha estat interposat contra la resolució d'adjudicació de l'expedient de contractació, l'objecte del recurs interposat per BARNA IMPORT, es circumscriu solament a elements del procediment de contractació del lot número1 i, en conseqüència, la referida resolució de l'òrgan de contractació porta implícita la pèrdua de l'objecte del recurs.

SETÈ. En data 6 de maig de 2022, l'òrgan de contractació va publicar la resolució de desistiment del lot 1 en l'apartat d'avisos de l'espai virtual d'aquesta licitació, en el perfil de contractant.

A data de la present resolució no consta al Tribunal que s'hagi presentat recurs especial en matèria de contractació contra l'esmentada resolució de desistiment.

VUITÈ. Obert el període d'al·legacions a les parts interessades en data 13 de maig de 2022, d'acord amb les dades indicades per l'òrgan de contractació, cap va fer ús del tràmit.

NOVÈ. Traslladat addicionalment el desistiment del lot 1 presentat per l'òrgan de contractació a l'empresa recurrent i a la resta de parts interessades en data 30 de maig de 2022, als efectes de la seva audiència, cap va fer ús del tràmit.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per conèixer del recurs especial en matèria de contractació, de conformitat amb l'article 46.2 de la LCSP, la disposició addicional quarta de la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya, i el Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament.

SEGON. El contracte impugnat ha estat licitat per una entitat que, als efectes de la LCSP, està configurada com a poder adjudicador, ve qualificat en els plecs com a contracte de subministrament i té un valor estimat de 1.849.209,47 euros. El pagament del contracte es realitzarà per preus unitaris, essent el preu base de licitació del lot 1 la quantia de 561.210,10 euros, sobre un total de 828.719,79 euros.

D'acord amb aquestes dades, el contracte impugnat és susceptible del recurs especial en matèria de contractació, d'acord amb l'article 44.1 a) de la LCSP.

TERCER. El recurs es dirigeix contra la resolució d'adjudicació del contracte, que és un acte susceptible del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 c) de la LCSP.

Havent-se impugnat l'acte d'adjudicació, la interposició del recurs produeix *ope legis* l'efecte de suspendre la licitació automàticament, sense que calgui el pronunciament exprés d'aquest Tribunal, d'acord amb els articles 53 de la LCSP i 21.3 del Reial decret 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual.

QUART. Una vegada determinada la competència d'aquest Tribunal per raó del contracte i els actes impugnats, cal posar en relleu la concurrència d'una causa obstativa per l'anàlisi de la resta dels requisits d'admissió del recurs i el fons de l'assumpte, oposada per l'òrgan de contractació, amb motiu de la resolució de 2 de maig de 2022, per la qual es va desistir del procediment de contractació de referència en relació amb el lot 1, resolució que, a més, de les actuacions instruïdes pel Tribunal amb les parts interessades, no consta que hagi estat objecte d'impugnació ni al·legada en contra.

Doncs bé, tal com manifesta l'òrgan de contractació *ex* article 56 de la LCSP, aquest Tribunal ha pogut constatar que, tot i que s'impugna la resolució d'adjudicació que es refereix als dos lots, els motius de recurs adduïts s'articulen exclusivament al voltant de l'incompliment de requisits tècnics mínims establerts a l'annex II del PPT, en relació amb articles del lot 1-roba plana- , que és el que ha estat objecte de desistiment, tal i com s'ha assenyalat a l'antecedent quart de la present resolució.

Així, amb aquesta disposició de desistiment, el Tribunal aprecia que l'òrgan de contractació ha posat fi al procediment de contractació en relació amb el lot 1, que és al què es refereixen els motius adduïts en el recurs especial, i això, en seu dels recursos dirigits contra la documentació contractual de la licitació o els actes que s'hi han adoptat, tal com ha assenyalat la doctrina, comporta la desaparició de l'objecte del recurs per decisions posteriors que l'han privat d'eficàcia, com en aquest cas, fins el punt de determinar la desaparició de la controvèrsia plantejada, pel fet d'haver deixat d'existir els actes impugnats (entre moltes altres, les resolucions 176/2022, 113/2022, 359/2021, 352/2021, 350/2021, 277/2021, 241/2021, 181/2021, 14/2021, 302/2020, 136/2020, 113/2020, 83/2020 i 50/2020).

En conseqüència, d'acord amb la doctrina citada i sense que aquest Tribunal prejutgi la validesa de la decisió per la qual l'òrgan de contractació ha desistit de la licitació del lot 1, concorre una causa d'inadmissió del recurs per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, havent de finalitzar el procediment de recurs sense poder entrar a examinar la resta dels motius d'admissió ni el fons de l'assumpte, que tampoc queden prejutjats.

D'acord amb l'exposat i vistos els preceptes legals d'aplicació, reunit en sessió, aquest Tribunal

ACORDA

1.- Inadmetre, per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, el recurs especial en matèria de contractació presentat per J.P.L., en nom i representació de l'empresa BARNA IMPORT MÉDICA, SA, contra la resolució que adjudica el contracte de subministrament successiu i continuat de roba plana i uniformitat amb destinació a tots els centres del Consorci Mar Parc de Salut de Barcelona, que tramita el CONSORCI MAR PARC DE SALUT DE BARCELONA (expedient 439/2021).

2.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de temeritat o mala fe en la presentació del recurs, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.

3.- Aixecar la suspensió automàtica prevista en l'article 53 de la LCSP, a l'empara del que disposa l'article 57.3 del mateix cos legal.

4.- Notificar aquesta resolució a totes les parts.

Aquesta resolució posa fi a la via administrativa i és directament executiva sense perjudici que es pugui interposar recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos, a comptar des de l'endemà de la recepció d'aquesta notificació, de conformitat amb el disposat en els articles 10.1 k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i en l'article 59 de la LCSP.

Aprovat per unanimitat dels membres del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic en la sessió de 13 d'abril de 2023.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Carme Lucena Cayuela
Presidenta