Tribunal Català de Contractes del Sector Públic

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

Barcelona, 26 d'abril de 2023

Resolució núm.: 287/2023 (recurs N-2023-0159)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per A.G.P., en nom i representació de l'empresa GARRIC MÉDICA, SL, contra l'acta de la mesa de contractació per la qual se l'exclou dels lots 11 i 12 de l'acord marc de subministrament de sondes rectals, SNG, vesicals, aspiració i accessoris amb destí a l'Hospital Clínic de Barcelona, que tramita el CONSORCI HOSPITAL CLÍNIC DE BARCELONA (expedient 2022-202), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. En data 9 de desembre de 2022, el CONSORCI HOSPITAL CLÍNIC DE BARCELONA (d'ara en endavant, HCB o òrgan de contractació) va publicar la licitació de referència en el perfil de contractant inserit en la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través de la qual va posar a disposició de les persones interessades el plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i el plec de prescripcions tècniques (PPT) que el regeix, entre altra documentació contractual.

També es va publicar, en data 12 de desembre de 2022, en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S239.

SEGON. Desenvolupats els tràmits de la licitació, en data 20 de març de 2023 es va publicar en el perfil de contractant l'acta de la mesa de contractació de 9 de març de 2023, que, entre altres acords, va excloure l'empresa GARRIC MÉDICA, SL (en endavant, GARRIC o la recurrent) dels lots 11 i 12 de l'acord marc de referència.

Segons es desprèn d'aquesta acta, l'exclusió de GARRIC dels lots indicats venia motivada pel fet d'haver aportat la documentació en anglès i no en castellà o català, i per no ajustar-se el producte a les característiques tècniques especificades d'acord amb la descripció de l'annex

ACO1 del PPT; en concret, per al lot 11 se sol·licita que la sonda tingui inflat de baló entre 10-15ml i el del producte ofert és entre 5-15 ml, i per al lot 12 se sol·licita que sigui de 3 ml i el producte el presenta entre 3-5 ml.

TERCER. En data 10 de d'abril de 2023, GARRIC va presentar al registre electrònic del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (d'ara endavant, Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra l'esmentada d'exclusió dels lots 11 i 12.

En síntesi, l'empresa fonamenta el recurs en les al·legacions següents:

- El suposat incompliment del PPT no és exprés i clar, atès que el producte ofert assegura el compliment i l'execució de les prestacions que integren l'objecte del contracte.
- La presentació del certificat de compliment de la normativa europea en anglès no obsta el compliment de l'objecte del contracte, atès que l'essencial és l'existència del certificat.
- Vulneració de l'article 132 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 (LCSP). Atès que l'administració ha de vetllar per la inclusió del màxim de participants, sense incórrer en formalismes o rigorismes injustificats, per tal de garantir el principi de lliure concurrència i d'eficiència en la compra pública, l'error relatiu a la presentació de la certificació en anglès es podia haver solucionat amb un requeriment d'esmena.

Per tot això, sol·licita, prèvia la suspensió cautelar del procediment de licitació, l'anul·lació de l'acte impugnat i la retroacció de les actuacions per tal que se li permeti esmenar l'idioma de la documentació presentada i es valorin les ofertes presentades en igualtat de condicions.

QUART. El mateix dia de la presentació del recurs, 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.

A data d'aquesta resolució, l'HCB no ha remès la documentació sol·licitada.

CINQUÈ. En data 17 d'abril de 2023, GARRIC va presentar al registre electrònic de la Generalitat de Catalunya (tramits.gencat), dirigit al Departament de Salut, un escrit en virtut del qual sol·licita el desistiment del recurs especial presentat.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per conèixer el 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. D'acord amb els plecs aportats amb el recurs, l'acord marc sotmès a examen s'ha licitat per un poder adjudicador, ve qualificat com a acord marc de subministrament amb únic proveïdor i té un valor estimat de 795.128,00 euros, dividit en vint-i-set lots.

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

TERCER. El recurs es dirigeix contra l'acta de la mesa de contractació, de 9 de març de 2023, que exclou la recurrent de la licitació dels lots 11 i 12, que és un acte objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 b) de la LCSP.

QUART. En relació amb la sol·licitud de desistiment presentada per la part recurrent, escau dir que, encara que aquest no es preveu com a forma de finalització del procediment en la LCSP, resulta possible per aplicació d'allò previst en la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), en virtut de la remissió continguda en l'article 56.1 i la disposició final quarta de la LCSP.

En concret, l'article 84.1 de la LPAC estableix que *"Pondrán fin al procedimiento la resolución, el desistimiento, la renuncia al derecho en que se funde la solicitud, cuando tal renuncia no*

esté prohibida por el ordenamiento jurídico, y la declaración de caducidad", i l'article 94.4 afegeix que *"La Administración aceptará de plano el desistimiento o la renuncia, y declarará concluso el procedimiento (…)"*.

Així mateix, als efectes de l'article 5.3 de la LPAC, la sol·licitud de GARRIC ha estat formulada per la mateixa persona que, en el seu nom i representació, va presentar el recurs.

Per tant, concorrent les circumstàncies legals que s'han exposat, tal com aquest Tribunal s'ha pronunciat en supòsits com el present (entre moltes altres, les resolucions 260/2023, 100/2023, 64/2023, 324/2022, 165/2022, 107/2022, 74/2022, 318/2021, 262/2021, 96/2021, 364/2020 i 382/2019), és procedent admetre el desistiment de l'empresa recurrent i, en conseqüència, declarar conclòs el procediment de recurs, sense poder entrar a analitzar la resta dels requisits d'admissió ni el fons de l'assumpte, que no queden prejutjats.

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

ACORDA

1.- Acceptar el desistiment del recurs especial en matèria de contractació presentat per A.G.P., en nom i representació de l'empresa GARRIC MÉDICA, SL, contra l'acta de la mesa de contractació per la qual se l'exclou dels lots 11 i 12 de l'acord marc de subministrament de sondes rectals, SNG, vesicals, aspiració i accessoris amb destí a l'Hospital Clínic de Barcelona, que tramita el CONSORCI HOSPITAL CLÍNIC DE BARCELONA (expedient 2022-202).

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.- 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 26 d'abril de 2023.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez	Carme Lucena Cayuela
Secretària	Presidenta