



Barcelona, 27 de desembre de 2012

**Resolució: 77/2012**

Vist el recurs interposat pel senyor L.V.G en nom i representació de la societat MOLNLYCKE HEALTH CARE, S.L. contra la notificació de la resolució de 7 de novembre de 2012 relativa a l'adjudicació del contracte de l'Acord Marc per al subministrament de cobertures quirúrgiques per a l'Hospital Sant Joan Despí Moisès Broggi del Consorci Sanitari Integral, a data d'avui, aquest Òrgan, ha adoptat la següent resolució.

#### **ANTECEDENTS DE FET**

**PRIMER.** En data 7 de novembre de 2012 es va comunicar via telemàtica a la societat MOLNLYCKE HEALTH CARE S.L. l'adjudicació del contracte de l'Acord Marc per al subministrament de cobertures quirúrgiques per a l'Hospital Sant Joan Despí Moisès Broggi del Consorci Sanitari Integral a favor de la societat LABORATORIOS HARTMANN, S.A..

**SEGON.** En data 15 de novembre de 2012 la societat MOLNLYCKE HEALTH CARE S.L. va anunciar davant l'òrgan contractant la seva intenció de presentar recurs especial en matèria de contractació contra l'adjudicació del contracte referenciat.

**TERCER.** En data 23 de novembre de 2012 la societat MOLNLYCKE HEALTH CARE S.L. va presentar davant l'Òrgan Administratiu de Recursos Contractuals de Catalunya escrit de recurs especial en matèria de contractació contra l'adjudicació del contracte i argumenta que la valoració/puntuació que l'òrgan de contractació fa de l'oferta presentada per la mercantil LABORATORIOS HARTMANN, S.A. no s'ajusta a una situació real que hagi de produir-se i no respecta els límits pressupostaris fixats en els plecs de condicions de l'expedient. Segons la recurrent, els trams 2 i 3 de descompte per facturació no han de ser, en cap cas, valorats per l'òrgan de contractació atès que no preveuen situacions que no va a produir-se en cap cas en l'expedient de contractació.



**QUART.** En data 23 de novembre de 2012 l'Òrgan Administratiu Contractuals de Catalunya (en endavant, OARCC) va reclamar al Consorci Sanitari integral l'informe de l'òrgan contractant, l'expedient i el llistat de tots els interessats en el procediment d'acord amb l'article 46 del Reial decret legislatiu 3/2012, de 14 novembre, pel qual s'aprova el text refós de la llei de contractes del sector públic.

**CINQUÈ.** En data 27 de novembre de 2012 va tenir entrada davant de l'OARCC el llistat de les empreses interessades i l'informe.

**SISÈ.** Un cop rebut l'expedient, en data 4 de desembre de 2012, l'OARCC va atorgar als interessats termini de cinc dies en dies per tal que presentessin les al·legacions que estimessin oportunes i, en data 12 de desembre la societat LABORATORIOS HARTMANN S.A. presenta al·legacions al respecte. En síntesi, la societat adjudicatària al·lega que no procedeix la revisió de la valoració de les ofertes econòmiques interessada per la recurrent atès que no s'ha produït cap incompliment dels criteris de valoració previstos en els plecs de l'Acord Marc.

## **FONAMENTS JURÍDICS**

**PRIMER.** Aquest Òrgan Administratiu de Recursos Contractuals de Catalunya resulta competent per a resoldre de conformitat amb el que disposa l'article 40.1.a) del Text Refós de la Llei de contractes del sector públic (des d'ara, TRLCSP), aprovat pel Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, i la Llei 7/2011, de 27 de juliol, de mesures fiscals i financeres de la Generalitat de Catalunya.

**SEGON.** El recurs s'interposa contra la notificació de la resolució de 7 de novembre de 2012 relativa a l'adjudicació del contracte de l'Acord Marc per al subministrament de cobertures quirúrgiques per a l'Hospital Sant Joan Despí Moissès Broggi del Consorci Sanitari Integral de conformitat amb el que disposa l'article 40.2.c) del TRLCSP.

**TERCER.-** Respecte al compliment del termini de quinze dies establert en l'article 44 del TRLCSP, tal i com es comprova de la documentació de l'expedient, el recurs especial en matèria de contractació compleix amb l'esmentat termini.

**QUART.-** El recurs ha estat interposat per persona legitimada, atesa la seva condició d'empresa licitadora en el procediment, i queda acreditada la representació per actuar en aquest procediment.

**CINQUÈ.-** Respecte als motius exposats en el recurs per la recurrent relatius al fet que considera que la valoració/puntuació que l'òrgan de contractació fa de l'oferta presentada per la mercantil LABORATORIOS HARTMANN, S.A. no s'ajusta a una situació real que hagi de produir-se i no respecta els límits pressupostaris fixats en els plecs de condicions de l'expedient, i que els trams 2 i 3 de descompte per facturació no han de ser, en cap cas, valorats per l'òrgan de contractació atès que no preveuen situacions que no va a produir-se en cap cas en l'expedient de contractació, aquest Òrgan creu necessari fer esment a la seva doctrina relativa a l'obligatorietat dels plecs que regeixen la licitació.

Aquest OARCC, com ja s'ha pronunciat en d'altres ocasions (Resolucions núm. 11, 13, 15, 18, 33, 37 41 i 44) recollint la doctrina del Tribunal Suprem (entre d'altres, Sentència de 27 de maig de 2009), els plecs que regeixen la licitació i la seva execució constitueixen la llei dels contractes per ambdues parts. Això significa que, en principi, si no han estat impugnats en temps i forma i declarades nul·les algunes de les seves clàusules, han de ser aplicades en la seva integritat, sense perjudici de la facultat que té aquest OARCC de deixar sense efecte en tot moment les que siguin nul·les de ple dret. Els motius que argumenta la recurrent ja eren coneguts en el moment de la preparació de la seva oferta, tot i això aquesta societat especialitzada en aquesta matèria els va acceptar sense que fer ús de la possibilitat reconeguda a l'article 40.2.a) d'interposar recurs especial en matèria de contractació contra els plecs.

En tot cas, cal recordar que les proposicions dels interessats han d'ajustar-se a allò previst en els plecs de clàusules administratives particulars i la seva acceptació suposa l'acceptació incondicionada per l'empresari de la totalitat d'aquestes clàusules (Resolució de l'OARCC núm. 41/2012 i Acord del Tribunal Administrativo de Contratos Públicos de Aragón 4/2011).

En el cas que ens ocupa, la recurrent únicament fa esment com a causa de nul·litat la manca o insuficiència de crèdit, de conformitat amb l'establert en la Llei 47/2003 de 26 de novembre. Al respecte, val a dir que d'acord amb els principis de seguretat jurídica i bona fe, aquest OARCC no pot efectuar un recàlcul de les puntuacions si prèviament no ha quedat suficientment acreditada l'existència d'una causa de nul·litat. Tampoc queda suficientment provar l'existència d'una possible discrepància entre l'apartat 17è del quadre de característiques específiques del contracte i l'annex econòmic al plec de prescripcions tècniques on consta la clàusula de descomptes addicionals de cadascun dels trams de facturació desglossats.



Respecte a la sol·licitud de la recurrent que la puntuació atorgada a l'adjudicatari sigui anul·lada per haver-li estat valorats els descomptes que consten en la seva oferta econòmica, s'ha de tenir en compte que es tracta d'un Acord Marc, per tant com afirma el Consorci Integral Sanitari en l'informe emès el 26 de novembre de 2012, *"l'objectiu del qual no és contractar un nombre d'unitats concretes de producte ni determinar el preu total del contracte, sinó fixar els preus unitaris màxims de cadascuna de les unitats, en aplicació de l'article 196 i següents del TRLCSP..."*. *"Per tant, segons el tenor literal del precepte, en l'acord marc no se sap el nombre d'unitats concretes que hauran de ser subministrades ni, en conseqüència, el preu total final exacte del contracte. És per facilitar la previsió de volum de facturació als licitadors (per tal que puguin calcular els preus que poden ofertar) que la llei exigeix fer constar un import com a valor estimat del contracte, però aquest no pot en cap cas suposar un topall de la demanda per part de l'òrgan de contractació ni tampoc de la facturació total. En l'expedient de recurs, a l'hora de calcular el valor estimat del contracte (564.600,02 euros IVA exclòs) s'ha pres com a referència una facturació estimada, en aplicació del previst a l'article 88.5 del TRLCSP."*

Per últim, quant a la referència a l'article 107.2 del TRLCSP cal fer notar que aquest article fa esment a les modificacions no previstes en els plecs, mentre que en el cas que ens ocupa són els propis plecs els que preveuen els descomptes.

D'acord amb l'exposat, vistos els preceptes legals d'aplicació, aquest Òrgan

## **HA RESOLT**

- 1.- Desestimar el recurs especial en matèria de contractació interposat per la societat MOLNLYCKE HEALTH CARE, S.L. contra la notificació de la resolució de 7 de novembre de 2012 relativa a l'adjudicació del contracte de l'Acord Marc per al subministrament de cobertures quirúrgiques per a l'Hospital Sant Joan Despí Moisès Broggi del Consorci Sanitari Integral.
- 2.- Aixecar la suspensió automàtica prevista en l'article 45 del TRLCSP, a l'empara del disposat en l'article 47.4 de l'esmentada Llei.
- 3.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de mala fe o temeritat en la interposició del recurs, pel que no procedeix la imposició de la sanció prevista en l'article 47.5 del TRLCSP.
- 4.- Notificar aquesta resolució al interessats.

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, lletra k) i 46.1 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, Reguladora de la Jurisdicció Contenciosa administrativa, i l'article 49 del TRLCSP, en els termes establerts en l'article 21.3 de la Llei 29/1998: "En els recursos contra les decisions adoptades pels òrgans administratius als quals correspon resoldre els recursos especials i les reclamacions en matèria de contractació a què es refereix la legislació de contractes del sector públic, els esmentats òrgans no tindran la consideració de part demandada, i sí que en tindran les persones o administracions afavorides per l'acte objecte del recurs, o que es personen en tal concepte, d'acord amb el que disposa l'article 49".

  
Juan Antonio Gallo Sallent

Director