



Resolució per la qual es dona compliment a la Resolució núm. 100/2020 dictada pel Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (Recurs N-2019-382)

Contracte : Contracte Públic

Unitat Promotora : Subdirecció General
de Promoció de la Salut

Tipus : **Serveis**

Expedient : **SA-2017-657**

Procediment : **Obert subjecte a regulació harm.**

Títol : *Consultors de l'ICAM 2018-2019*

Antecedents

1. Mitjançant resolució de 15 de desembre de 2017 el director de Serveis va ordenar l'obertura del procediment d'adjudicació de referència i va aprovar la despesa, els plecs de clàusules administratives i de prescripcions tècniques que regeixen aquesta licitació.

2. En data 19 de desembre de 2018, un cop tramitat el procediment, la Mesa de contractació va elevar a aquest òrgan de contractació la proposta d'adjudicació del contracte, de conformitat amb les consideracions contingudes en l'informe tècnic de valoració subscrit per la subdirectora general d'Avaluacions Mèdiques el 14 de desembre de 2018.

3. D'acord amb la proposta de resolució de la Mesa, en data 11 de juny de 2019 aquest òrgan de contractació va dictar una Resolució per la qual, entre d'altres pronunciaments, s'adjudicaven els lots del contracte relacionats a l'Annex II de la Resolució; es suspenia el procediment d'adjudicació dels lots 1, 2, 3 i 4, fins que es determini si concorren, en el cas de dos licitadors, indicis de pràctiques que puguin produir l'efecte d'impedir, restringir o falsejar la competència, i es declaraven deserts els lots de l'expedient que es relacionen en l'annex III de la mateixa Resolució.

La resolució referida fou esmenada en dates 29 de juliol i 18 de setembre de 2019, respectivament, a fi de corregir determinats errors observats.

4. El 9 d'octubre de 2019, l'empresa Invalcor Barcelona, SLU (en endavant, Invalcor) - que havia concorregut a la licitació dels lots 1 a 5 (biomecànica, Barcelona)- va presentar en el registre del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (en endavant, Tribunal) un recurs especial en matèria de contractació contra la resolució d'adjudicació. Les al·legacions del recurs es circumscriuen als lots 1 a 8:

- Respecte dels lots 1 a 4, s'al·legava que la suspensió que afecta aquests lots no està fonamentada i és arbitrària. D'acord amb l'actora, les licitadores KLYNOS i UTE CERT-IN2 havien d'haver estat excloses per l'òrgan de contractació en aplicació directa del previst per l'article 57.4 d) de la Directiva 2014/24/UE del Parlament Europeu i del Consell, de 26 de febrer de 2014, sobre contractació pública (en endavant, Directiva 2014/24/UE), a la vista dels indicis raonables de les pràctiques col·lusòries d'aquestes licitadores, sense haver d'esperar un pronunciament de



l'ACCO. I per aquest motiu sol·licitava l'anul·lació d'aquesta decisió i la retroacció de les actuacions per excloure les licitadores KLYNOS i UTE CERT-IN2.

- Respecte dels lots 5 a 8, s'al·legava que, tot i que en aquests lots no s'hagi presentat la licitadora KLYNOS, l'UTE CERT-IN2 es veu igualment afectada pels presumptes actes col·lusoris denunciats, la qual cosa duu a concloure que l'adjudicació al seu favor dels lots en qüestió és il·legal i sol·licitava l'anul·lació i la retroacció d'actuacions per excloure l'UTE CERT-IN2 d'aquests lots o, en el seu defecte, per acordar també la suspensió de l'adjudicació del lot 5 en els mateixos termes que s'ha fet en el cas dels lots 1 a 4.
- Respecte dels lots 1 a 8, s'al·legava la manca de justificació del compliment dels criteris de solvència tècnica o professional per part de l'UTE CERT-IN2, pel que fa als mitjans personals i materials, cosa que comporta també la procedència de l'anul·lació de l'acte impugnat, amb retroacció de les actuacions per excloure aquesta licitadora o, en el seu defecte, per procedir a una nova valoració del compliment dels requisits de solvència d'acord amb l'opinió emesa per la mesa de contractació en data 17 de juliol de 2018.

6. En data 4 de març de 2020, el Tribunal va dictar una resolució per la qual s'estima el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Invalcor, en apreciar que l'empresa adjudicatària dels lots 1 a 8 (UTE CERT-IN2) no compleix amb els mitjans materials que s'havien d'adscriure al servei. Per aquest motiu, el Tribunal anul·la la resolució d'adjudicació impugnada i retrotrau les actuacions al moment immediatament anterior a fi que l'òrgan de contractació adopti la decisió que legalment correspongui, sense entrar a analitzar les restants qüestions de fons.

7. D'acord amb la resolució anterior, el 13 de març de 2020 es va reunir la Mesa de Contractació i va acordar el següent:

- Pel que fa als lots 1 a 4, tenint en compte que la resolució del Tribunal es fonamenta únicament en la manca de mitjans materials i, en canvi, no entra a analitzar a fons les al·legacions formulades pel recurrent en relació amb la suspensió del procediment respecte els lots 1 a 4 ni fa cap pronunciament en aquest sentit, la Mesa considera que mentre l'ACCO no dicti una resolució en el marc del procediment sancionador, per raons de prudència és aconsellable mantenir la suspensió del procediment respecte aquests lots, atès que la resolució de l'expedient informatiu dictada per l'ACCO no perjudica la resolució final ni comporta cap presa de posició per part de l'ACCO sobre els fets assenyalats ni sobre la responsabilitat, ni tan sols provisional, de les entitats presumptament infractores.
- Pel que fa al lot 5, demanar a la Sub-direcció General d'Avaluacions Mèdiques l'anàlisi de la documentació presentada pel següent licitador que ha obtingut millor puntuació per ordre de classificació d'ofertes (Invalcor), a fi de confirmar si aquest compleix amb tots els requisits materials i personals sol·licitats.
- Pel que fa al lot 6, proposar Alianza Médica Leridana com a adjudicatària, atès que és el següent licitador per ordre de classificació de les ofertes.



- Pel que fa als lots 7 i 8, proposar la declaració de deserts, atès que no hi ha cap altre licitador.
8. En data 14 de juliol de 2020, el representant de l'empresa Alianza Médica Leridana, SA (lot 6), va comunicar per correu electrònic que en l'actualitat no disposa dels mitjans personals i materials per dur a terme les proves corresponents.
9. En data 16 de juliol de 2019, la Subdirectora general d'Avaluacions Mèdiques va emetre l'informe de valoració tècnica sol·licitat en relació amb el lot 5, en el qual confirma que l'empresa Invalcor compleix amb tots els mitjans personals i materials requerits, per la qual cosa proposa l'adjudicació del lot 5 a aquesta empresa, atès que és el següent licitador més ben valorat per ordre de classificació de les ofertes.
10. En vista de totes aquestes actuacions, la Mesa de Contractació es va reunir el 23 de juliol de 2020 i va acordar elevar a l'Òrgan de Contractació el que es detalla a continuació:
- Excloure la UTE CERT-IN2 del procediment respecte els lots 1 a 8, per incompliment dels mitjans materials adscrits a l'execució del contracte, d'acord amb la Resolució del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic, de data 4 de març de 2020.
 - Proposar adjudicar el Lot 5 a l'empresa Invalcor Barcelona, SLU, atès que és la següent empresa més ben valorada per ordre de classificació d'ofertes.
 - Proposar declarar desert el Lot 6, atès que l'empresa Alianza Médica Leridana, SA ha renunciat a la licitació i no hi ha cap altre licitador per ordre de classificació d'ofertes que pugui ser proposat com adjudicatari.
 - Proposar declarar els lots 7 i 8 deserts, atès que no hi ha cap altre licitador que hagi presentat oferta en aquests lots.

Fonaments de dret

Primer.- Segons s'ha exposat, el Tribunal ha estimat el recurs especial en matèria de contractació interposat per l'empresa Invalcor, en apreciar que l'empresa adjudicatària dels lots 1 a 8 (UTE CERT-IN2) no complia amb els mitjans materials que s'havien d'adscriure al servei, i per aquest motiu ha anul·lat la resolució d'adjudicació impugnada i retrotrau les actuacions al moment immediatament anterior a fi que l'òrgan de contractació adopti la decisió que legalment correspongui, sense entrar a analitzar les restants qüestions de fons.

Malgrat la resolució del Tribunal no ho digui de forma expressa, cal entendre que l'anul·lació de la resolució d'adjudicació d'aquest expedient de contractació afecta únicament els pronunciaments relatius als lots 1 a 8, però no afecta la resta de lots, l'adjudicació dels quals no ha estat objecte d'impugnació.

D'acord amb l'article 51 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu de les administracions públiques, en el procediment administratiu regeix el principi de conservació dels actes, segons el qual la declaració de nul·litat d'actuacions no afecta



els actes i tràmits el contingut dels quals s'hagués mantingut igual en cas de no haver-se comès la infracció.

En el cas que ens ocupa, la nul·litat de la resolució d'adjudicació s'ha d'entendre referida als lots 1 a 8, que són els que varen ser objecte d'impugnació i que es troben afectats per la causa de nul·litat apreciada pel Tribunal (manca de mitjans materials de l'adjudicatari d'aquests lots). Però la resta de pronunciaments continguts a la resolució d'11 de juny de 2019 s'han de mantenir inalterables, atès que concorren motius d'interès públic que justifiquen que es mantingui la vigència de l'adjudicació concernida en aquella part que no s'hi troba afectada (lots 9 a 56).

Segon.- A fi de donar compliment a la Resolució del Tribunal, escau, en primer terme, excloure la UTE Certificación de lesiones, SL i IN2 Ingenieria de la información, SL (UTE CERT-IN2) de la licitació dels lots 1 a 8, per incompliment del compromís d'adscripció dels mitjans materials mínims que es requerien per a l'execució d'aquest contracte.

D'acord amb allò que disposa l'article 151.2 del Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei de contractes del sector públic (en endavant, TRLCSP), si el requeriment de documentació al proposat adjudicatari no es complimenta adequadament en el termini assenyalat, s'entendrà que el licitador ha retirat la seva oferta, procedint en aquest cas a demanar la mateixa documentació al següent licitador, per ordre de classificació d'ofertes.

En el present supòsit, atès que la documentació aportada per la UTE CERT-IN2 no complia amb els requisits d'adscripció de mitjans mínims exigits (segons es motiva a bastament en el fonament de dret vuitè de la Resolució del Tribunal), cal entendre que aquest licitador ha retirat la seva oferta i demanar la mateixa documentació al següent licitador, per ordre de classificació d'ofertes.

Això s'ha fet en el cas dels lot 5 i 6:

- a) Lot 5 (Barcelona): Mitjançant informe de 16 de juliol de 2020, la sub-directora general d'Avaluacions Mèdiques va analitzar la documentació presentada pel següent licitador que havia obtingut millor puntuació per ordre de classificació d'ofertes (Invalcor) i va confirmar que aquest compleix amb tots els requisits d'adscripció de mitjans materials i personals requerits.
- b) Lot 6 (Lleida): Previ requeriment al representant de l'empresa Alianza Médica Leridana, SA (següent licitador amb millor oferta), aquest va comunicar, en data 14 de juliol de 2020, que en l'actualitat no disposa dels mitjans personals i materials per dur a terme les proves corresponents.

Escau, doncs, procedir de conformitat amb la proposta elevada per la Mesa de contractació, en data 23 de juliol de 2020, respecte aquests dos lots. Així, a l'empara del que disposen els articles 151 i 161 del TRLCSP, escau adjudicar el lot 5 del contracte a la segona empresa licitadora que ha presentat l'oferta econòmicament més avantatjosa (Invalcor), i escau declarar desert el lot 6, per renúncia del següent licitador que havia presentat oferta i absència d'altres licitadors en aquest lot.



Pel que fa als lots 7 i 8, no ha estat possible fer el requeriment de documentació a cap altra empresa, perquè no hi havia més licitadors que haguessin presentat oferta en aquests lots. Per tant, també en aquests dos casos escau declarar deserts els lots, atès que no es pot proposar l'adjudicació a favor de cap altre licitador.

Tercer.- Pel que fa als lot 1 a 4, aquest òrgan de contractació comparteix el criteri de la Mesa de mantenir la suspensió del procediment. Aquesta decisió es fonamenta en raons de prudència.

Cal tenir en compte que la resolució del Tribunal es fonamenta en la manca de mitjans materials de la UTE CERT-IN2 (adjudicatària dels lots 5 a 8), però no entra a analitzar a fons les al·legacions formulades pel recurrent en relació amb la suspensió del procediment respecte els lots 1 a 4 (en els quals encara no hi ha cap adjudicatari), i a la part dispositiva de la resolució tampoc no es fa cap pronunciament en relació amb aquesta qüestió.

Si bé tenim constància que el 8 de novembre de 2019 l'ACCO va incoar un expedient sancionador contra les empreses KLYNOS i CERTIFICACIÓN DE LESIONES, SL, membre de l'UTE CERT-IN2 (expedient 103/2019), en relació amb una possible infracció de la legislació en matèria de defensa de la competència per pràctiques col·lusòries, el cert és que ni la resolució de l'expedient informatiu previ ni la incoació de l'expedient sancionador no perjudgen la resolució final ni comporten cap presa de posició per part de l'ACCO sobre els fets assenyalats ni sobre la responsabilitat, ni tan sols provisional, de les entitats presumptament infractores.

Cal recordar, a més, que KLYNOS també va concórrer a la licitació dels lots 1 a 4, de manera que, malgrat ara s'exclouï de la licitació d'aquests lots a la UTE CERT-IN2, encara no hi ha un pronunciament concloent que permeti atribuir a Klynos les pràctiques col·lusòries denunciades.

Per tots aquests motius, aquest òrgan de contractació considera més prudent mantenir la suspensió del procediment d'adjudicació dels lots 1, 2, 3 i 4 fins al moment que l'ACCO resolgui de forma definitiva el procediment sancionador que es troba en tramitació, atès que el resultat de les actuacions d'investigació i comprovació dutes a terme per aquest organisme i les conclusions que extregui esdevenen determinants per tal de conèixer amb exactitud les empreses licitadores que queden a la licitació dels lots 1 a 4.

En virtut de tot l'exposat,

RESOLC

1. Excloure la UTE CERT-IN2 del procediment respecte els lots 1 a 8, per incompliment dels mitjans materials adscrits a l'execució del contracte.
2. Adjudicar el lot 5 (Barcelona) a l'empresa INVALCOR BARCELONA, SLU, atès que és el següent licitador per ordre de classificació de les ofertes i compleix amb tots els requeriments.



S'estableix un període d'execució del contracte del lot 5 des del dia 2 de novembre de 2020 fins al 16 d'octubre de 2021, amb un import d'adjudicació de 75.928,00 euros (setanta-cinc mil nou-cents vint-i-vuit euros), d'acord amb l'Annex I.

3. Declarar deserts els lots 6, 7 i 8, atès que cap empresa ha presentat oferta o bé les empreses que han presentat les ofertes econòmicament més avantatjoses no han presentat la documentació requerida.
4. Mantenir la suspensió del procediment d'adjudicació dels lots 1, 2, 3 i 4 fins al moment que l'ACCO resolgui el procediment sancionador que es troba en tramitació (expedient 103/2019).
5. Notificar la resolució als licitadors, amb expressió dels recursos procedents, quan escaiguin, d'acord amb el que disposa la legislació vigent en matèria de contractació pública i de procediment administratiu.
6. Publicar aquesta resolució en el perfil de contractant i el termini per a la formalització del contracte (lot 5), d'acord amb el que disposa l'article 151 del TRLCSP.

Marc Ramentol Sintas

Secretari General del Departament de Salut

Per resolució SLT/391/2019, de 19 de febrer, de delegació de competències en matèria de gestió econòmica i contractació administrativa de la persona titular del Departament de Salut en diversos òrgans del Departament de Salut (DOGC número 7817, del 25.2.2019).



ANNEX I										
Lot	Objecte	Territori	Empresa adjudicatària	Nom prova (1)	Preu unitari per prova	Núm. Proves	Imp. Adj. 2020 2/11/2020 fins a 31/12/2020	Imp. Adj. 2021 1/1/2021 fins a 16/10/2021	IMPORT ADJUDICACIÓ del 2/11/2020 a 16/10/2021	IMPORT TOTAL LOT
5	Biomecànica (BM)	Barcelona 5	INVALCOR	Est. Bmec. Anàlisi marxa	220,00	104,00	3.761,10	18.115,95	22.880,00	75.928,00
				Est. Bmec. Extrem. Superior	132,00	41,00	889,64	4.285,12	5.412,00	
				Est. Bmec. Articulacions sup.						
				Est. Bmec. Epicondilitis						
				Est. Bmec. Extrem inferior	132,00	41,00	889,64	4.285,12	5.412,00	
				Est. Bmec. Articulacions inf.						
				Est. Bmec. Columna cervical	156,00	41,00	1.051,40	5.064,23	6.396,00	
				Est. Bmec. Col. dorsolumbar	156,00	83,00	2.128,44	10.251,98	12.948,00	
Est. Bmec. De FM/SFC	220,00	104,00	3.761,10	18.115,95	22.880,00					