

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona

Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

**INFORME TÈCNIC I JURÍDIC: CORRECCIÓ I MODIFICACIÓ DE CERTS PUNTS DE LA DOCUMENTACIÓ TÈCNICA I ADMINISTRATIVA DE L'ACORD MARC RELATIU AL SUBMINISTRAMENT DE PRÒTESIS I MATERIAL FUNGIBLE PER RADIOLOGIA I INTERVENCIÓ, AMB DESTÍ A LA FUNDACIÓ DE GESTIÓ SANITÀRIA DE L'HOSPITAL DE LA SANTA CREU I SANT PAU**

**PRIMER.- Antecedents**

I.- En data 8 de setembre de 2023 es va publicar a la Plataforma de Serveis de Contractació Pública de la Generalitat de Catalunya (en endavant, Plataforma) l'anunci corresponent a la licitació esmentada.

II.- Durant el termini de presentació d'ofertes, arran de diverses preguntes plantejades per part d'empreses interessades en el procediment de contractació, el tècnic competent detecta la necessitat de corregir i modificar part de la documentació tècnica i administrativa de l'expedient.

Atès això, l'objecte del present informe jurídic és informar de les correccions i/o canvis en els models Oferta Econòmica de determinats lots, el Plec de Prescripcions Tècniques, l'Excel de distribució d'articles i lots, la Memòria Justificativa i els models d'Oferta Tècnica de determinats lots, així com també el Quadre de Característiques de l'expedient.

En tot cas, s'ha d'entendre que tota la documentació tècnica i administrativa que forma part del present expedient queda modificada i corregida i comprèn els canvis en els esmentats documents, aquests són, els models d'Oferta Econòmica, el Plec de Prescripcions Tècniques, l'Excel de distribució d'articles i lots, la Memòria Justificativa i els Models d'Oferta Tècnica de determinats lots, així com el Quadre de Característiques de l'expedient. Per tant, aquests canvis i correccions són aplicables a tots els documents de l'expedient que es vegin afectats.

En conseqüència, s'emet el present informe tècnic i jurídic per analitzar les correccions i modificacions proposades:

**SEGON.- Fonaments tècnics-jurídics**

Per tal d'evacuar satisfactòriament la sol·licitud caldrà analitzar; (I) quin és l'abast de les correccions i modificacions en l'àmbit tècnic i (II) les conseqüències jurídiques que se'n deriven.

**I.- Abast tècnic de la modificació**

Arran de diverses preguntes formulades per part d'empreses interessades en l'expedient, el tècnic responsable de l'expedient posa en relleu la necessitat de modificar certs aspectes dels Models d'Oferta Econòmica i Tècnica de determinats lots, el Plec de Prescripcions Tècniques, l'Excel de distribució d'articles i lots, la Memòria Justificativa i el Quadre de Característiques del present acord marc, que té per objecte el



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona

Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

subministrament de pròtesis i material fungible per radiologia i intervencionisme, amb destí a la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau.

Si bé la totalitat dels canvis i correccions estan indicats als documents corresponents, les modificacions i correccions efectuades, a grans trets i a mode de resum, són les següents:

- En relació amb els lots 10 i 141, els tècnics responsables detecten determinats errors en la descripció tècnica dels lots. Així doncs, s'han corregit les ofertes tècniques d'aquests dos lots.
- En relació amb el lot 143, es va incloure erròniament un article que havia d'anar al lot 45. En conseqüència, el mencionat article s'ha traslladat al lot 45, i s'ha procedit a corregir les ofertes econòmiques i tècniques dels lots afectats, així com també el Plec de Prescripcions Tècniques i l'Excel de distribució d'articles i lots.
- En relació amb el lot 144, els tècnics responsables comproven com hi ha un error en el preu. Així doncs, s'ha procedit a modificar el model d'Oferta Econòmica, la Memòria Justificativa i l'Excel de distribució d'articles i lots, tot establint l'import correcte.
- En relació amb el lot 148, els tècnics responsables comproven com hi ha un error material al model d'oferta tècnica, que es procedeix a esmenar i, en conseqüència, es publica una versió corregida del document.
- En relació amb els models d'Oferta Econòmica de determinats lots, hi havia un error en el termini d'execució, ja que en un primer moment es va indicar que els imports havien de ser per 4 anys, quan correctament ha de ser per 3 anys.

En relació amb la cessió d'equipaments prevista al Plec de Prescripcions Tècniques, per a aquells lots on es preveu, la cessió d'equipaments, però sense especificar-se les seves característiques concretes ni el volum de consum associat, cal entendre aquesta previsió com una mera possibilitat a concretar, en el seu cas, en els contractes basats. D'aquesta manera, en cada contracte basat, atenent les circumstàncies particulars, s'especificarà si hi haurà o no equipament en cessió; o bé es podrà valorar com a possible millora a incorporar. Per tant, cas dels lots on no s'especifica concretament l'equipament en cessió i/o altres prestacions relacionades, però finalment aquest resulti necessari per a la correcta execució de les prestacions, la FGS el podrà sol·licitar a l'adjudicatari, tenint en compte les característiques i necessitats del contracte basat.

En un altre ordre de coses, també es corregeix una omisió identificada al Quadre de Característiques, atès que, per error, aquest document no conté la clàusula 22 de la Memòria Justificativa relativa al funcionament de l'acord marc, els contractes basats i les comandes. Per tant, simplement s'afegeix aquesta clàusula de la memòria justificativa també al Quadre de Característiques, que quedaria de la següent forma:

#### **M. FUNCIONAMENT DE L'ACORD MARC, ELS CONTRACTES BASATS I LES COMANDES**



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona  
Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

*“L'acord marc es conclourà amb les empreses que hagin obtingut les millors puntuacions (les que hagin presentat l'oferta o ofertes amb millor relació qualitat-preu) i fins a un màxim de 3 empreses per cada lot, sempre que hi hagi un número suficient d'interessats que s'ajustin als criteris de selecció o de les ofertes admissibles que responguin als criteris d'adjudicació descrits en el present plec.*

*Un cop signats els corresponents documents contractuals de l'acord marc, la FGS ja podrà contractar el subministrament que sigui necessari, mitjançant els contractes basats, seguint el procediment que es detalla en aquesta clàusula.*

*En virtut del que disposa l'article 221.4.a) de la LCSP, l'adjudicació dels contractes basats es realitzarà aplicant els termes establerts en acord marc, sense necessitat de convocar a les parts a una nova licitació donat que les condicions materials i econòmiques que s'aplicaran als contractes basats ja han estat concretades en el procediment de celebració de l'acord marc.*

*Els contractes basats es formalitzaran, per a cada lot, amb les proposicions que hagin obtingut la puntuació més alta en aplicació dels criteris d'adjudicació. D'acord amb l'article 153.1 de la LCSP, en els contractes basats en un acord marc no és necessària la formalització del contracte. Així, i en atenció a l'article 36 de la LCSP, s'entendran perfeccionats amb la seva adjudicació.*

*No obstant, les comandes es realitzaran de forma íntegra al primer classificat, és a dir, al **proveïdor principal**, de tal manera que la resta es constitueixen com a **proveïdors de reserva**. Tanmateix, cap d'ells (incloent el proveïdor principal) pot exigir peticions de quantitats determinades o d'importos mínims com a condició del subministrament.*

*En el cas que el **proveïdor principal** no estigui en disposició d'atendre una comanda efectuada per la FGS per qualsevol causa (trencament d'estoc, incompliment del termini o altres), es procedirà de la següent manera:*

- *La unitat de Logística enviarà als **proveïdors de reserva** de forma simultània i a la direcció de correu electrònic que hagin designat, la sol·licitud de comanda no atesa pel **proveïdor principal**.*
- *Els **proveïdors de reserva** disposaran de 2 dies naturals per informar a la FGS de la possibilitat d'atendre la comanda.*
- *La FGS realitzarà la comanda al **proveïdor de reserva** millor classificat d'entre els que hagin respost afirmativament i en termini a la petició.*

*Sempre que la FGS hagi d'acudir a un proveïdor de reserva, s'aplicarà de manera automàtica, això és, sense necessitat de tràmit d'audiència, en el moment de la ruptura d'stock i/o incompliment del termini de lliurament, com a mínim, la penalitat següent mitjançant retenció del preu de les factures pendents de pagament:*

- **CONCEPTES:**



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona

Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

- Preu adjudicació →PA
- Preu producte alternatiu →PPA
- 1-15 dies 4% del valor de la comanda alternativa generada en concepte de despeses administratives→ DP.
- 16-30 dies 6% del valor de la comanda alternativa generada en concepte de despeses administratives→ DP.
- +30 dies 10% del valor de la comanda alternativa generada en concepte de despeses administratives→ DP.

- FÓRMULA:

$$(PA-PPA) + DP$$

$PA-PPA = 0$  o superior a 0

**En el cas que hi hagi una discontinuïtat del subministrament es procedirà a aplicar una penalitat del 10% i es podrà realitzar una rescissió del contracte.**

**La tramitació de les comandes integrades en el contracte basat es realitzarà de la següent forma:**

La FGS emetrà una ordre de subministrament amb indicació del subministrament a dur a terme i l'empresa adjudicatària haurà de presentar per escrit pressupost del subministrament sol·licitat en base als preus unitaris oferts (aplicant el marge de gestió ofert, en el seu cas). L'incompliment d'aquesta condició comportarà que no es tramiti la comanda.

Un cop acceptat el pressupost per part de la FGS i ajustada l'ordre de subministrament, s'emetrà la comanda corresponent en base a l'import del pressupost que haurà presentat l'empresa adjudicatària, amb el detall dels preus unitaris.

La FGS es reserva el dret a rebutjar el pressupost en cas que el consideri sobrevalorat. En aquest cas es comunicarà a l'empresa aquesta decisió per escrit amb la justificació corresponent i es donarà un termini de 2 dies hàbils perquè pugui donar resposta i pugui presentar el pressupost esmenat.

Finalment, s'ha de destacar que en aquest expedient de licitació consten les 2 Memòries Justificatives, els 2 Plecs de Prescripcions Tècniques i els 2 Quadres de Característiques, això és, tant els documents inicialment publicats com les respectives versions modificades pels tècnics responsables del contracte. Totes les modificacions consten remarcades en els corresponents documents esmenats. També consta a l'expedient i, per tant, es publica novament, l'Excel de distribució d'articles i lots i els Models d'Oferta Tècnica i Econòmica de determinats lots que s'han esmenat com a conseqüència d'errors en els documents.



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona  
Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

En tot cas, s'ha d'entendre que tota la documentació contractual i tècnica que forma part del present expedient i, especialment, queda corregit i compren les modificacions i correccions en la Memòria Justificativa, el Plec de Prescripcions Tècniques i el Quadre de Característiques, així com les modificacions i correccions efectuades a l'Excel de distribució d'articles i lots i els Models d'Oferta Tècnica i Econòmica de determinats lots. Per tant, aquests canvis són aplicables a tots els documents de l'expedient.

Tota la documentació consta signada en l'expedient de contractació a la qual ens remetem a tots als efectes.

## **II.- Implicacions jurídiques de les correccions i modificacions**

En el cas que ens ocupa resulta d'especial transcendència el fet que el període de presentació d'ofertes encara no s'ha exhaurit; altrament seria d'aplicació el que considera el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals (en endavant, TACRC) en la seva Resolució 281/2015 de 30 de març de 2015 i segons la qual, un cop finalitzat el termini de presentació d'ofertes, els plecs només poden modificar-se a través de tres vies: la rectificació d'errors materials, de fet o aritmètics, la revisió d'ofici d'actes nuls de ple dret i la declaració de lesivitat dels actes anul·lables.

En aquest cas, però, i com que no s'ha exhaurit el termini de presentació d'ofertes, resulta d'aplicació el que s'estableix a les Resolucions del TACRC, concretament a la Resolució 30/2014 de 28 de novembre de 2014 i a la Resolució 245/2016 de 8 d'abril de 2016:

- A la Resolució 30/2014, el TACRC afirma: “en aras de los principios de economía procedimental y de celeridad, **nada impide acordar una rectificación de los pliegos y dar publicidad a dicha modificación con nuevos anuncios en los que se establezcan nuevos plazos para la presentación de proposiciones y la correlativa modificación de las fechas de apertura pública de las ofertas.** Dicha actuación resulta plenamente garantista con los derechos de los licitadores y consigue un resultado idéntico al que se habría alcanzado con la anulación del procedimiento y la iniciación de otro posterior”.
- En sintonia amb l'anterior, a la Resolució 245/2016 el TACRC indica que “no parece que deba existir obstáculo para que, advertida la necesidad de introducir una variación en los pliegos, por error (incluso de carácter no propiamente material, sino de concepto), incongruencia de los mismos u otra circunstancia análoga, pueda modificarse o subsanarse su contenido si con ello no se producen efectos desfavorables para ningún licitador ni se vulneran los principios rectores de la contratación, muy especialmente los de igualdad y concurrencia. No parece razonable ni proporcionado que en tales supuestos, en los que en muchas ocasiones en realidad no nos encontraremos ante un vicio que afecte a la validez del acto, deba exigirse el rigor de un procedimiento de revisión de oficio de los pliegos, ni tampoco que haya de procederse en todo caso a desistir del procedimiento para iniciar formalmente una nueva licitación, con el consiguiente perjuicio para los intereses públicos que derivaría del retraso que ello provocaría en la tramitación, siendo así que **puede corregirse la situación planteada sin menoscabo de los intereses de**



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona  
Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

**los potenciales licitadores abriendo un nuevo plazo de presentación de ofertas tras la modificación del pliego**.

Per aquesta raó, i a *sensu contrario*, el desistiment que preveu l'article 152 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant, LCSP) exigeix que per a desistir del procediment de licitació ha de concórrer una infracció "no esmenable" de les normes de preparació del contracte.

També cal ressaltar, tal com afirma la Resolució 245/2016 del TACRC, que l'òrgan de contractació gaudeix d'una potestat discrecional per a configurar l'objecte del contracte i les condicions de la contractació de la forma que estimi més adequada per als interessos públics.

El Considerant 81 de la Directiva 2014/24/UE estableix que *"es preciso aclarar que la necesidad de garantizar que los operadores económicos disponen de suficiente tiempo para elaborar ofertas admisibles puede conllevar que los plazos fijados inicialmente puedan prorrogarse. En concreto, se trataría del caso en el que se introducen importantes modificaciones en los pliegos de la contratación"*.

Així doncs, s'ha d'ampliar el termini de presentació d'ofertes en compliment de l'article 136 de la LCSP: *"1. Los órganos de contratación fijarán los plazos de presentación de las ofertas y solicitudes de participación teniendo en cuenta el tiempo que razonablemente pueda ser necesario para preparar aquellas, atendida la complejidad del contrato, y respetando, en todo caso, los plazos mínimos fijados en esta Ley."*

En el cas que ens ocupa, es considera adient ampliar el termini de presentació d'ofertes en 15 dies naturals, atès que aquest és un termini addicional proporcional amb el conjunt de modificacions i correccions efectuades al Plec de Prescripcions Tècniques, Memòria Justificativa, Quadre de Característiques, Models d'Oferta Econòmica i Tècnica de determinats lots i Excel de distribució d'articles i lots. A més, particularment, una de les modificacions és en relació amb l'import de l'acord marc i una altra, al PPT, respecte les obligacions relatives a l'equipament en cessió.

En conseqüència amb l'anterior, es tracta d'una modificació significativa dels plecs, en virtut de l'establert a l'article 136.2 LCSP:

*"Los órganos de contratación deberán ampliar el plazo inicial de presentación de las ofertas y solicitudes de participación, asimismo, en el caso en que se introduzcan modificaciones significativas en los pliegos de la contratación, sin perjuicio de lo señalado en los artículos 122.1 y 124."*

*En todo caso se considerará modificación significativa de los pliegos la que afecte a:*

- a) La clasificación requerida.
- b) **El importe** y plazo del contrato.
- c) **Las obligaciones del adjudicatario.**
- d) Al cambio o variación del objeto del contrato.



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona  
Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

Així les coses, si bé algunes modificacions són meres correccions de la documentació tècnica i administrativa, altres modificacions, tal i com ja s'ha exposat anteriorment, afecten directament a l'import de l'acord marc (pressupost base i valor estimat) i també a les obligacions dels adjudicataris, de manera que es tracta de modificacions significatives segons estableix aquest precepte i, per tant, correspon ampliar el termini de presentació d'ofertes.

Per tant, per tal de garantir els drets de tercers i la correcta aplicació de la doctrina ja citada caldrà, per a procedir a la modificació de la documentació, seguir els següents tràmits:

- Adaptar la documentació tècnica i administrativa de l'expedient de contractació a les correccions modificacions tècniques i administratives remarcades a la Memòria Justificativa, Plec de Prescripcions Tècniques, el Quadre de Característiques, Excel de distribució d'articles i lots i Models d'Oferta Econòmica i Tècnica de determinats lots.
- Publicar un anunci rectificatiu tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Publicar l'ampliació del termini de presentació de les ofertes i atorgar 15 dies addicionals a comptar des del dia següent al de la publicació de l'anunci tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Publicar la modificació de les dates d'obertura dels Sobres d'acord amb el nou termini de presentació d'ofertes tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Advertir, si escau, als licitadors que ja han dipositat les seves ofertes, la possibilitat de retirar-les, dintre del termini d'ampliació de presentació d'ofertes.

### **TERCER.- Competència**

Tal com resulta dels articles 124 i 136 de la LCSP, l'òrgan competent per a aprovar la Memòria Justificativa, el PPT i la restant documentació que forma part de l'expedient de contractació, així com per a ampliar el termini inicial de presentació d'ofertes de manera que tots els possibles interessats en la licitació puguin tenir accés a tota la informació necessària per elaborar aquestes és l'òrgan de contractació, això és, el Director Gerent de la Fundació.

### **QUART.- Conclusions**

La doctrina i la normativa aplicable permeten la possibilitat de modificar els plecs de la licitació, especialment en el cas de no haver-se esgotat el termini de presentació d'ofertes. Per a procedir a l'esmentada modificació caldrà seguir les següents formalitats:

- Adaptar la documentació tècnica i administrativa de l'expedient de contractació a les correccions modificacions tècniques i administratives remarcades a la Memòria Justificativa, Plec de



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona

Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

Prescripcions Tècniques, el Quadre de Característiques, Excel de distribució d'articles i lots i Models d'Oferta Econòmica i Tècnica de determinats lots.

- Publicar un anunci rectificatiu tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Publicar l'ampliació del termini de presentació de les ofertes i atorgar 15 dies addicionals a comptar des del dia següent al de la publicació de l'anunci tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Publicar la modificació de les dates d'obertura dels Sobres d'acord amb el nou termini de presentació d'ofertes tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Advertir, si escau, als licitadors que ja han dipositat les seves ofertes, la possibilitat de retirar-les, dintre del termini d'ampliació de presentació d'ofertes.

Vistes les consideracions anteriors es proposa l'adopció del següent;

#### ACORD

**PRIMER.- APROVAR** les modificacions del Plec de Prescripcions Tècniques, Memòria Justificativa, el Quadre de Característiques, Excel de distribució d'articles i lots i Models d'Oferta Tècnica i Econòmica de determinats lots, de l'acord marc que té per objecte el subministrament de pròtesis i material fungible per radiologia i intervencionisme, amb destí a la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau (Exp. ACM 23/570) d'acord amb els fonaments jurídics exposats i segons el següent:

- Adaptar la documentació tècnica i administrativa de l'expedient de contractació a les correccions modificacions tècniques i administratives remarcades a la Memòria Justificativa, Plec de Prescripcions Tècniques, el Quadre de Característiques, Excel de distribució d'articles i lots i Models d'Oferta Econòmica i Tècnica de determinats lots.
- Publicar un anunci rectificatiu tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Publicar l'ampliació del termini de presentació de les ofertes i atorgar 15 dies addicionals a comptar des del dia següent al de la publicació de l'anunci tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Publicar la modificació de les dates d'obertura dels Sobres d'acord amb el nou termini de presentació d'ofertes tant a la Plataforma com en el Diari Oficial de la Unió Europea.
- Advertir, si escau, als licitadors que ja han dipositat les seves ofertes, la possibilitat de retirar-les, dintre del termini d'ampliació de presentació d'ofertes.

**SEGON.- PUBLICAR** el present informe jurídic a la Plataforma de Serveis de Contractació Pública de la Generalitat de Catalunya i, **NOTIFICAR**, si s'escau, als efectes procedents.

**TERCER.- HABILITAR** a la Unitat de Contractació a fer les modificacions així com les publicacions i actuacions necessàries per a prosseguir amb la licitació modificada.



SANT PAU

Sant Antoni Maria Claret, 167

08025 Barcelona  
Tel. 935 53 76 21 – 76 23

EXP. ACM 23/570

Barcelona, a 6 d'octubre de 2023

Mireia Barroso

Cap de la Unitat de Contractació i assessora legal

Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau

D'acord amb les competències que m'han estat atorgades faig meu l'**ACORD** del present informe:

Dr. Adrià Comella i Carnicé

Director Gerent de la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau

**NOTA:** A tots els efectes, es considera que la data d'aquest document és la que figura al final del mateix.

**NOTA 1:** El present document es troba incorporat a l'expedient de contractació amb la signatura electrònica emesa per les persones competents.

**NOTA 2:** Amb la signatura del present document, el/s/la sotasignat/s declara/en que no existeix conflicte d'interès en la pròpia actuació professional. Així mateix, declara que coneix les seves obligacions, segons el que consta al Protocol en relació als Conflictes d'interès aprovat per la Fundació de Gestió Sanitària de l'Hospital de la Santa Creu i Sant Pau.



SANT PAU