



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ JUNTA CONSULTIVA
CONTRACTACIÓ
ADMINISTRATIVA

Exp. Junta Consultiva: RES 6/2019 i RES 7/2019

Inadmissió del recurs especial en matèria de contractació

Exp. d'origen: contracte de subministrament de cinc respiradors per als serveis d'Anestesiologia (3), Urgències (1) i la Unitat de Crítics (1) de l'Hospital Comarcal d'Inca

HCICA 4/2018 – ICASU 2018/24500

Servei de Salut de les Illes Balears

Recurrent: Comercial Médica Remex, SL, (RES 6/2019) i Getinge Group Spain, SLU (RES 7/2019)

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 26 de març de 2019 pel qual s'inadmeten els recursos especials en matèria de contractació interposats per les empreses Comercial Médica Remex, SL, i Getinge Group Spain, SLU, contra la Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears per la qual s'adjudica el lot 1 del contracte de subministrament de cinc respiradors per als serveis d'Anestesiologia (3), Urgències (1) i la Unitat de Crítics (1) de l'Hospital Comarcal d'Inca

Fets

1. El 16 de novembre de 2018, la directora gerent de l'Hospital Comarcal d'Inca va aprovar, per delegació, l'expedient de contractació, els plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques, i l'obertura del procediment d'adjudicació del contracte de subministrament de cinc respiradors per als serveis d'Anestesiologia (3), Urgències (1) i la Unitat de Crítics (1) de l'Hospital Comarcal d'Inca, per procediment obert. L'anunci de licitació es va publicar en el perfil de contractant del Servei de Salut de les Illes Balears aquest mateix dia.
2. El 21 de novembre de 2018, la directora gerent de l'Hospital Comarcal d'Inca va aprovar, per delegació, la modificació dels plecs de clàusules administratives particulars i de prescripcions tècniques del procediment



d'adjudicació del contracte, atesos els errors que afectaven el criteri d'adjudicació «Volum intern reduït del sistema respiratori» i atesa la necessitat de concretar altres paràmetres dels criteris d'adjudicació «Capacitat de funcionament manual», «Vaporitzador electrònic» i «Capacitat d'anestèsia per objectius - TCA». Aquesta modificació es va publicar en el perfil de contractant del Servei de Salut de les Illes Balears aquest mateix dia.

3. El 27 de desembre de 2018, la directora gerent de l'Hospital Comarcal d'Inca va dictar, per delegació, la Resolució per la qual s'adjudica el lot 1 del contracte, amb la indicació que en contra es podia interposar el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 66 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears. Aquesta Resolució es va publicar en el perfil de contractant del Servei de Salut de les Illes Balears aquest mateix dia.
4. El 24 de gener de 2019, el representant de l'empresa Comercial Mèdica Remex, SL, va interposar davant el Servei de Salut de les Illes Balears un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució d'adjudicació del lot 1 del contracte i va sol·licitar, com a mesura provisional, la suspensió de l'execució de la Resolució. Aquest recurs es va rebre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 27 de febrer.

El recurrent fonamenta el recurs en l'existència, a parer seu, d'errors en les valoracions de les ofertes tècniques de les empreses General Electric Healthcare España, SAU, i Getinge Group Spain, SLU.

5. El 25 de gener de 2019, el representant de l'empresa Getinge Group Spain, SLU, va presentar a Correus, adreçat al Servei de Salut de les Illes Balears, un recurs especial en matèria de contractació contra la Resolució d'adjudicació del lot 1 del contracte i va sol·licitar, com a mesura provisional, la suspensió de l'execució de la Resolució, d'acord amb el que estableix l'article 53 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic. Aquest recurs es va rebre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa el 27 de febrer.

El recurrent fonamenta el recurs en el fet que, a parer seu, la valoració de l'oferta tècnica de l'empresa General Electric Healthcare España, SAU, no és correcta.



6. El 19 de març de 2019, la cap del Servei de l'Àrea Consultiva de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, una vegada comprovat que, atès el valor estimat del contracte, la Junta Consultiva no era l'òrgan competent per resoldre el recurs, va trametre al director de Gestió i Serveis Generals de l'Hospital Comarcal d'Inca un ofici en què l'instava a tramitar els recursos interposats per les empreses Comercial Médica Remex, SL, i Getinge Group Spain, SLU, com a recursos especials en matèria de contractació de l'article 44 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic.

Fonaments de dret

1. L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, disposa que:

L'òrgan administratiu que iniciï o tramiti un procediment, independentment de quina hagi estat la forma de la seva iniciació, pot disposar, d'ofici o a instància de part, la seva acumulació a d'altres amb els quals guardi identitat substancial o íntima connexió, sempre que sigui el mateix òrgan qui hagi de tramitar i resoldre el procediment.

En el present cas, s'aprecia que els recursos interposats per les empreses Comercial Médica Remex, SL, i Getinge Group Spain, SLU, es dirigeixen contra la mateixa resolució i que els motius d'impugnació guarden relació. Per tant, d'acord amb els principis d'economia processal i agilitat del procediment, és convenient acumular els dos recursos, de manera que se substanciïn en un únic procediment i en una sola resolució.

2. L'acte objecte de recurs és la resolució per la qual s'adjudica un lot d'un contracte de subministrament el valor estimat del qual és superior a cent mil euros, tramitat pel Servei de Salut de les Illes Balears, que té caràcter d'administració pública.

L'apartat 1 de l'article 44 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 (en endavant, LCSP), disposa que són susceptibles de recurs especial en matèria de contractació, els actes i les decisions que esmenta l'apartat 2 d'aquest mateix article, quan es refereixin, entre altres, als contractes de subministrament amb un valor estimat superior a cent mil euros que pretenguin concertar les administracions públiques o la resta d'entitats que tinguin la condició de poders adjudicadors.



L'apartat 5 de l'article 44 de l'LCSP disposa que contra les actuacions que esmenta aquest article com a susceptibles de ser impugnades mitjançant el recurs especial, entre les quals hi ha els acords d'adjudicació, no és procedent la interposició de recursos administratius ordinaris.

3. La Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, regula un recurs especial en matèria de contractació, la resolució del qual correspon a la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, d'acord amb la lletra *m* de l'article 2 i l'article 7 del text consolidat del Decret pel qual es creen la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, el Registre de contractes i el Registre de contractistes, aprovat pel Decret 3/2016, de 29 de gener.

El fonament d'aquest recurs és en la mateixa Llei 3/2003, concretament en l'article 59, que és l'article que materialitza en l'ordenament autonòmic les previsions de l'article 112.2 de la Llei 39/2015. Ambdós articles permeten substituir el recurs d'alçada i el recurs de reposició, en supòsits o en àmbits sectorials determinats, per altres procediments d'impugnació, reclamació, conciliació, mediació i arbitratge, davant òrgans col·legiats o comissions específiques no subjectes a instruccions jeràrquiques.

Es tracta d'un recurs que substitueix a tots els efectes el recurs de reposició en els casos en què sigui procedent, en relació amb una matèria específica, la contractació administrativa, en qualsevol fase del procediment de contractació, i sigui quin sigui l'import del contracte, llevat que es tracti d'un acte inclòs en l'article 44 de l'LCSP, i sempre que l'ens afectat tingui la consideració d'administració pública als efectes de la Llei 39/2015.

4. L'article 99 de l'LCSP, relatiu a l'objecte del contracte, disposa en l'apartat 3 que sempre que la naturalesa o l'objecte del contracte ho permetin, s'ha de preveure la realització independent de cadascuna de les seves parts mitjançant la seva divisió en lots. I, en l'apartat 6, preveu que, quan es procedeixi a la divisió en lots, les normes procedimentals i de publicitat que s'han d'aplicar en l'adjudicació de cada lot o prestació diferenciada s'han de determinar en funció del valor acumulat del conjunt, calculat segons el que estableix l'article 101, llevat que es doni alguna de les excepcions a què es refereixen els articles 20.2, 21.2 i 22.2.

En relació amb el càlcul del valor estimat, l'apartat 12 de l'article 101 de l'LCSP preveu que, quan la realització d'una obra, la contractació d'uns



serveis o l'obtenció d'uns subministraments destinats a usos idèntics o similars pugui donar lloc a l'adjudicació simultània de contractes per lots separats, s'ha de tenir en compte el valor global estimat de la totalitat dels lots esmentats.

5. El valor estimat del contracte de subministrament de cinc respiradors per als serveis d'Anestesiologia (3), Urgències (1) i la Unitat de Crítics (1) de l'Hospital Comarcal d'Inca és, d'acord amb el quadre de característiques del contracte del plec de clàusules administratives particulars, de 108.036,00 euros.

L'objecte del contracte està dividit en tres lots, el pressupost de despesa màxima dels quals, amb l'IVA exclòs, és, per al lot 1, de 78.800,00 euros; per al lot 2, de 20.896,00 euros, i, per al lot 3, de 25.284,00 euros. La suma d'aquests imports coincideix amb el valor estimat del contracte, atès que, com consta en l'Informe d'adequació al preu de mercat del contracte que hi ha a l'expedient, no es preveuen ni pròrrogues ni modificacions. Per tant, el valor estimat de cada un dels lots, que no està especificat en el plec de clàusules administratives del contracte, coincideix amb el pressupost de despesa màxima, amb l'IVA exclòs, de cada lot.

Atès que, tot i que el valor estimat del lot l'adjudicació del qual s'impugna és inferior a cent mil euros, el valor estimat del contracte supera aquest llindar, per la qual cosa el recurs especial en matèria de contractació que s'ha d'interposar és el que preveu l'article 44 de l'LCSP i no el que preveu l'article 66 de la Llei 3/2003.

En conseqüència, l'acte que s'impugna és susceptible del recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 44 de l'LCSP i l'òrgan competent per resoldre'l és el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals, i no la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de les Illes Balears, motiu pel qual els recursos s'han d'inadmetre.

6. Els recurrents han interposat el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 66 de la Llei 3/2003, que és el recurs que, erròniament, es va indicar que era procedent en la notificació de la Resolució d'adjudicació del contracte objecte de recurs.

En relació amb les notificacions, els apartats 2 i 3 de l'article 40 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, disposen el següent:



2. Tota notificació s'ha de cursar dins del termini de deu dies a partir de la data en què s'hagi dictat l'acte, i ha de contenir el text íntegre de la resolució, amb indicació de si posa fi o no a la via administrativa, l'expressió dels recursos que siguin procedents, si s'escau, en via administrativa i judicial, l'òrgan davant el qual s'hagin de presentar i el termini per interposar-los, sense perjudici que els interessats puguin exercir, si s'escau, qualsevol altre que considerin procedent.
3. Les notificacions que continguin el text íntegre de l'acte i ometin algun dels altres requisits que preveu l'apartat anterior, tenen efecte a partir de la data en què l'interessat porti a terme actuacions que suposin el coneixement del contingut i l'abast de la resolució o l'acte objecte de la notificació, o interposi qualsevol recurs que sigui procedent.

Per tant, la notificació defectuosa d'un acte administratiu no n'afecta la validesa, sinó l'eficàcia, i només des del moment que la notificació es practica correctament comença el còmput dels terminis per interposar els recursos que siguin procedents.

En aquest cas, l'error en la qualificació dels recursos interposats no és imputable als recurrents, sinó que deriva d'un error que ha provocat l'Administració i que, en conseqüència no els pot perjudicar ni causar-los indefensió. Per això, s'ha de notificar novament als licitadors la Resolució d'adjudicació del contracte amb la indicació que el recurs procedent és el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 44 de l'LCSP, amb indicació de l'òrgan davant el qual s'ha de presentar i el termini per interposar-lo.

Per tot això, dict el següent

Acord

1. Acumular els recursos especials en matèria de contractació interposats per les empreses Comercial Médica Remex, SL, i Getinge Group Spain, SLU, contra la Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears per la qual s'adjudica el lot 1 del contracte de subministrament de cinc respiradors per als serveis d'Anestesiologia (3), Urgències (1) i la Unitat de Crítics (1) de l'Hospital Comarcal d'Inca.
2. Inadmetre els recursos interposats per les empreses Comercial Médica Remex, SL, i Getinge Group Spain, SLU, contra la Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears per la qual s'adjudica el lot 1 del contracte de subministrament de cinc respiradors per als serveis d'Anestesiologia (3), Urgències (1) i la Unitat de Crítics (1) de l'Hospital



Comarcal d'Inca, per manca de competència d'aquesta Junta Consultiva de Contractació Administrativa per resoldre'l.

3. Ordenar notificar novament la Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears per la qual s'adjudica el lot 1 del contracte de subministrament de cinc respiradors per als serveis d'Anestesiologia (3), Urgències (1) i la Unitat de Crítics (1) de l'Hospital Comarcal d'Inca, amb la indicació que el recurs procedent és el recurs especial en matèria de contractació que preveu l'article 44 de l'LCSP, amb indicació de l'òrgan davant el qual s'ha de presentar i el termini per interposar-lo.
4. Notificar aquest Acord a les persones interessades i al Servei de Salut de les Illes Balears.

Interposició de recursos

Contra aquest Acord —que exhaureix la via administrativa— es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà d'haver-ne rebut la notificació, d'acord amb els articles 10.1 *a* i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.