

Barcelona, 24 de maig de 2023

Resolució: 347/2023 (recurs N-2023-0206)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per C.R.M., en nom i representació de l'entitat ASOCIACIÓN DE FABRICANTES DE GASES INDUSTRIALES Y MEDICINALES, contra l'anunci i els plecs que han de regir la licitació del contracte de serveis de producció d'oxigen per a ús medicinal als edificis Albada i VII Centenari, que tramita el CONSORCI CORPORACIÓ SANITÀRIA PARC TAULÍ DE SABADELL (expedient 23SER0014P), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. L'anunci de licitació de referència es va publicar el 17 d'abril de 2023 en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE) S75 i en el perfil de contractant del CONSORCI CORPORACIÓ SANITÀRIA PARC TAULÍ DE SABADELL (en endavant, el Consoci o òrgan de contractació), inserit en la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya, a través del qual es van posar a disposició dels interessats el plec de clàusules administratives particulars (PCAP) i el plec de prescripcions tècniques (PPT) que l'han de regir, entre altra documentació contractual.

SEGON. En data 5 de maig de 2023, el Consorci va publicar en el perfil de contractant una esmena de l'anunci de licitació en els termes següents: *"S'informa a les empreses licitadores que es modifica el plec de prescripcions tècniques arran d'una pregunta formulada per una empresa interessada en la licitació"*.

TERCER. En data 9 de maig de 2023, l'entitat ASOCIACIÓN DE FABRICANTES DE GASES INDUSTRIALES Y MEDICINALES (en endavant, AFGIM) va presentar al registre electrònic

del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (des d'ara, el Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra l'anunci de licitació i els plecs que l'han de regir.

En síntesi, el recurs al·lega:

- La qualificació indeguda del contracte, atès que el seu objecte és el d'un contracte de subministrament o el d'un contracte mixt de subministrament i serveis.
- Una manca de justificació en l'expedient de l'elecció dels criteris d'adjudicació.
- L'incompliment de les regles sobre la modificació dels contractes previstes als articles 204 i 211 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 (LCSP).
- La modificació operada en el PPT anunciada en el perfil el 5 de maig infringeix l'article 124 de la LCSP, així com el principi de transparència, atès que, d'una banda, les empreses no han disposat de la informació suficient per tal de preparar les seves ofertes i, de l'altra, no s'han aprovat uns nous plecs ni s'ha concedit un nou termini de presentació d'ofertes.

Per aquests motius, la part recurrent sol·licita, prèvia la suspensió cautelar del procediment d'adjudicació, l'anul·lació dels actes impugnats i, amb aquests, de la licitació.

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.

CINQUÈ. En data 10 de maig de 2023, la Secretaria Tècnica va requerir AFGIM per tal que esmenés el recurs aportant l'acord de l'òrgan de govern de l'entitat, a fi d'acreditar i poder enjudiciar la seva legitimació i capacitat processal, que l'entitat recurrent va acomplir el termini atorgat.

SISÈ. En data 11 de maig de 2023 va tenir entrada al Tribunal l'expedient de contractació i l'informe amb què el Consorci indica que, a la vista de les al·legacions dels recursos presentats contra aquesta licitació, s'han posat de manifest defectes de motivació d'elements

essencials del contracte que es poden considerar infraccions de caràcter no esmenable de les normes de preparació dels plecs i justifiquen la necessitat de desistir del procediment de contractació, tals com defectes en la descripció detallada de les prestacions contingudes en l'objecte del contracte, així com en la memòria justificativa de l'expedient, que dificulten la identificació de la prestació principal de l'objecte del contracte i, amb això, la correcta qualificació jurídica del contracte, dels requisits exigibles per accedir a la licitació i el règim jurídic d'aplicació a la licitació i el contracte a adjudicar, i determinen que les potencials empreses licitadores no puguin formular les seves ofertes en condicions d'igualtat, no es puguin presentar a la licitació o que les ofertes no es puguin valorar respectant els principis generals de la contractació.

En aquest sentit, aporta la resolució, d'11 de maig de 2023, en virtut de la qual l'òrgan de contractació acorda el desistiment del procediment d'adjudicació del contracte de referència.

Aquesta resolució es va publicar el mateix dia en el perfil de contractant, passant l'espai virtual de la licitació a l'estat d'"anul·lació / declaració desert".

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. Aquest Tribunal resulta competent per conèixer del 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. El contracte sotmès a examen es licita per un poder adjudicador, ve qualificat en l'anunci de licitació i els plecs com a contracte de serveis i té un valor estimat de 316.800,00 euros.

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

TERCER. El recurs es dirigeix contra l'anunci de licitació i els plecs que n'estableixen les condicions, que són actes objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 a) de la LCSP.

QUART. Una vegada determinada la competència d'aquest Tribunal per raó del valor estimat del contracte i l'acte impugnat, cal posar en relleu la concurrència d'una causa obstativa per a l'anàlisi de la resta dels requisits d'admissió del recurs i el fons de l'assumpte, amb motiu de la resolució per la qual l'òrgan de contractació ha desistit del procediment de contractació de referència.

En efecte, amb aquesta resolució, el Tribunal constata que l'òrgan de contractació ha posat fi al procediment de contractació objecte del recurs especial i això, en seu dels recursos dirigits contra l'anunci i els plecs de la licitació que l'òrgan de contractació ha deixat sense efectes, comporta la desaparició de l'objecte del recurs per decisions posteriors que els han privat d'eficàcia fins al punt de determinar la desaparició de la controvèrsia plantejada en el sí d'aquest expedient (entre moltes altres, les resolucions 311/2023, 261/2023, 251/2023, 178/2023, 155/2023, 79/2023, 42/2023, 235/2022, 33/2022, 40/2021, 29/2021, 413/2020 i 378/2020).

En conseqüència, d'acord amb la doctrina citada i sense que aquest Tribunal prejutgi la validesa de la decisió per la qual l'òrgan de contractació ha desistit de la licitació, concorre una causa d'inadmissió del recurs per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, havent de finalitzar el procediment de recurs sense poder entrar a examinar la resta dels motius d'admissió ni el fons de l'assumpte, que tampoc queden prejutjats.

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

ACORDA

1.- Inadmetre, per pèrdua sobrevinguda del seu objecte, el recurs especial en matèria de contractació presentat per C.R.M., en nom i representació de l'entitat ASOCIACIÓN DE

FABRICANTES DE GASES INDUSTRIALES Y MEDICINALES, contra l'anunci i els plecs que han de regir la licitació del contracte de serveis de producció d'oxigen per a ús medicinal als edificis Albada i VII Centenari, que tramita el CONSORCI CORPORACIÓ SANITÀRIA PARC TAULÍ DE SABADELL (expedient 23SER0014P).

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 24 maig de 2023.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez
Secretària

Carme Lucena Cayuela
Presidenta