

 **Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic**

Carrer del Foc, 57  
08038 Barcelona  
Tel. 938 842 038

Barcelona, 21 de febrer de 2024

**Resolució:** 67/2024 (recurs N-2023-0529)

Vist el recurs especial en matèria de contractació presentat per M.A.C.P., en nom i representació de l'empresa LEICA MICROSISTEMAS, SLU, contra els plecs que han de regir la licitació del contracte de subministraments de reactius immunohistoquímica, immunofluorescència, hibridació in situ, tincions histoquímica i cessió d'equips, licitat pel CONSORCI CORPORACIÓ SANITÀRIA PARC TAULÍ DE SABADELL (expedient 24SM0097Q), a data d'avui, aquest Tribunal ha adoptat la resolució següent:

**ANTECEDENTS DE FET**

**PRIMER.** En data 31 d'octubre de 2023 es va publicar al el perfil de contractant del CONSORCI CORPORACIÓ SANITÀRIA PARC TAULÍ DE SABADELL (en endavant, CCSPT) inserit en la Plataforma de serveis de contractació pública de la Generalitat de Catalunya – PSCP- l'anunci de la licitació en el corresponent perfil de contractant inserit en la PSCP, a través del qual es van posar a disposició dels interessats els plecs de clàusules administratives particulars- PCAP- i de prescripcions tècniques –PPT-, entre altres documents contractuals.

En idèntica data es va publicar en el Diari Oficial de la Unió Europea (DOUE), S210.

Els plecs han estat objecte de diverses esmenes, havent-se publicat la darrera d'elles el 27 de novembre de 2023.

Es tracta d'un contracte de subministraments, amb un valor estimat –VEC- de 4.054.304,00 euros, dividit en els lots següents:



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/02/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q

Data creació còpia:  
22/02/2024 11:30:16

Pàgina 1 de 15



**Lots 1 i 2**, corresponen a anticossos d'immunohistoquímica, constituït tant per anticossos d'immunohistoquímica general com per biomarcadors. El/s proveïdor/s aportarà/an en cessió els equips necessaris per tal de donar resposta adequada al volum d'activitat de cada lot. L'adjudicatari del lot 2 aportarà el sistema de traçabilitat de laboratori, al qual s'integraran tots els equips, així com la resta d'equipaments necessaris per tal de completar el flux de processos del processament de mostres (impressores de cassetts, etc.).

**Lot 3.** Sondes d'hibridació in situ per fluorescència (FISH) i cromogènica i/o millorada amb plata (CISH/SISH) i equip/s en cessió per a la realització i interpretació d'aquestes tècniques, per tal de donar resposta adequada al volum d'activitat del lot.

**Lot 4.** Reactius i equip/s en cessió per a la realització de tincions histoquímiques, per tal de donar resposta adequada al volum d'activitat del lot.

La data de finalització del termini de presentació de les ofertes es va fixar per al 27 de novembre de 2023.

En el llistat d'empreses interessades que consta incorporat a l'expedient figura, entre altres, LEICA MICROSISTEMAS, SLU (des d'ara, LEICA o la recurrent).

**SEGON.** En data 22 de novembre de 2023, LEICA va presentar electrònicament davant del Tribunal Català de Contractes del Sector Públic (en endavant, Tribunal) recurs especial en matèria de contractació contra els plecs que han de regir la licitació de referència i que, en síntesi, es fonamenta en la indeguda divisió dels lots que conformen l'objecte del contracte tal com està establerta en els plecs pel fet que considera que restringeix artificialment la concurrència per mitjà d'especificacions tècniques en els lots IN100 i IN200 i, en aquest sentit, afirma que es vulnera l'obligació de dividir l'objecte del contracte en tants lots com sigui possible. Addicionalment, addueix que la divisió en lots configurada en els plecs no té cap justificació tècnica i que res impedeix que els clons d'inici puguin ser inclosos a posteriori per una casa comercial diferent. Retreu, a més, que aquesta concreta configuració dels plecs vulnera les normes més essencials que regeixen els procediments de contractació i, per tant, suposa un vici de nul·litat.

Per això, sol·licita a aquest Tribunal que s'anul·lin els plecs que regeixen licitació referenciada.

Així mateix, sol·licita, mitjançant altressí, la suspensió de la tramitació del procediment de licitació referenciat.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 2 de 15



**TERCER.** En la mateixa data, la Secretaria Tècnica del Tribunal va comunicar el recurs a l'òrgan de contractació i va sol·licitar-li la remissió de l'expedient de contractació i de l'informe corresponent, d'acord amb els articles 56.2 de la LCSP, 22 del Decret 221/2013, de 3 de setembre, pel qual es regula el Tribunal i s'aprova la seva organització i el seu funcionament (des d'ara, Decret 221/2013), i preceptes concordants del Reial decret 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual (en endavant, RD 814/2015).

En data 22 de novembre de 2023, va tenir entrada en el Tribunal l'expedient de contractació així com l'informe de l'òrgan de contractació amb què s'oposa al recurs.

En l'informe, el CCSPT addueix que l'objecte d'aquesta contractació està dividit en lots, sent que aquesta configuració s'ha fet per promoure la concurrència i que es troba justificada en l'informe de necessitats i als plecs. En aquest sentit, explica que l'exigència d'un anticòs específic té una motivació i finalitat assistencial però que en cap cas s'exigeix que es realitzi amb un equip concret ni que estigui validat, això és, si una empresa licitadora no té un clon concret pot sol·licitar pressupost a un altre fabricant –al marge que els plecs també preveuen la possibilitat de subcontractació- i retreu que això ja es va explicar a la recurrent en una reunió que van tenir amb la Direcció assistencial i amb el Departament de subministraments del CCSPT abans de la presentació del recurs.

Per això, sol·licita la desestimació del recurs i també s'oposa a la mesura cautelar sol·licitada per la recurrent.

**QUART.** Obert el període d'al·legacions a les parts interessades en data 18 de desembre de 2023, en va fer ús l'empresa ROCHE DIAGNOSTICS, SLU (des d'ara, ROCHE) el dia 26 de desembre de 2023, per tal d'oposar-se al recurs presentat per LEICA pel fet que considera que el grau de divisió en lots és una qüestió que s'emmarca dins del criteri discrecional de l'òrgan de contractació. Addicionalment, sosté que no existeix cap restricció competitiva perquè els plecs no exigeixen a les empreses licitadores distribuir l'anàlitzador per al que està validat el biomarcador concret i que les necessitats específiques que justifiquen aquests clons determinats dels biomarcadors es troben degudament explicades en la memòria justificativa.



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/02/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q

Data creació còpia:  
22/02/2024 11:30:16

Pàgina 3 de 15



**CINQUÈ.** El procediment de contractació resta suspès per aquest Tribunal en virtut de la Resolució S-51/2023, de 20 de desembre de 2023.

#### FONAMENTS JURÍDICS

**PRIMER.** Aquest Tribunal resulta competent per conèixer dels recursos especials 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.

**SEGON.** Atenent que la licitació es tramita per un poder adjudicador, el contracte ve qualificat en el PCAP com a contracte de subministrament i el seu valor estimat és de 4.054.304,00 euros, dels quals 1.222.640,00 euros corresponen al lot IN100-INMUNO i 2.179.610,00 euros corresponen al lot IN-200-INMUNO II.

D'acord amb això, 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 els plecs que han de regir la licitació, que és un acte objecte del recurs especial en matèria de contractació segons l'article 44.2 a) de la LCSP.

**QUART.** El recurs s'ha presentat dins del termini de quinze dies hàbils que estableix l'article 50.1 de la LCSP. També s'ha presentat en forma, ja que compleix els requisits establerts a l'article 51.1 de la LCSP.

**CINQUÈ.** Pel que fa a la legitimació aquest Tribunal aprecia que LEICA té drets i interessos afectats pels plecs que impugna en tant que es tracta d'una empresa que opera en el sector vinculat a l'objecte del contracte i manifesta que no ha presentat oferta als lots controvertits

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 4 de 15



degut al fet que la configuració dels lots li ha impedit fer-ho i, per tant, la necessària legitimació activa per interposar el recurs, d'acord amb els articles 48 de la LCSP i 16 del Decret 221/2013.

Les seves representacions també han quedat acreditades per actuar en aquest procediment de recurs, de conformitat amb l'article 51.1 a) de la LCSP.

**SISÈ.** Entrant a analitzar les al·legacions materials de les parts, l'**empresa LEICA** fonamenta el seu recurs en la manca de justificació adequada de la configuració dels lots que conformen l'objecte del contracte.

Així, sosté que els lots controvertits, això és, IN100 i IN200 tenen com objecte el subministrament de reactius i consumibles necessaris per realitzar determinacions immunohistoquímiques i que les determinacions i les funcions establertes per a cadascun dels reactius són d'obligat compliment per tal de presentar oferta. Explica, també, que en l'actualitat existeixen dues classificacions principals entre els anticossos d'immunohistoquímica: i) marcadors de rutina –aquells que no tenen un fàrmac associat- i ii) biomarcadors de farmacodiagnòstic –aquells associats a un fàrmac depenent de la seva positivitats, negativitat o intensitat-. En aquest cas, retreu que tant el lot IN100 com el lot IN200 requereixen biomarcadors de farmacodiagnòstic, que són exclusius de dues cases comercials, quelcom que entén que restringeix la participació de qualsevol altra casa comercial. Segons manifesta, els clons afectats són el 22C3 i el 18.8, exclusivament produïts i validats per l'empresa AGILENT, i l'SP263 i l'SP142, produïts i validats només per ROCHE. Així, sosté que les úniques cases comercials capaces d'oferir aquests productes serien les indicades, ja que l'obtenció de la corresponent validació requereix l'ús d'aquests clons en els seus equips. Addicionalment, argüeix que a la documentació de l'expedient tampoc es justifica el requeriment d'aquest tipus de funció ni la necessària vinculació amb la resta de funcions que es pretenen cobrir i, per aquesta raó, considera que es tracta d'un requeriment arbitrari i que limita la concurrència, no havent-hi justificació tècnica respecte a la necessària inclusió d'aquests clons d'inici i com a requisit mínim i que res impediria incloure'ls a posteriori per una casa comercial diferent. En definitiva, entén que la configuració realitzada en els plecs no afegeix cap valor als reactius en relació amb la satisfacció de les necessitats de l'administració; ans al contrari, afirma que vulnera les normes més essencials de les licitacions públiques.

En l'informe emès per l'**òrgan de contractació**, aquest s'oposa a les al·legacions manifestades per LEICA. Així, sosté que l'expedient està dividit en lots i que aquesta decisió



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/02/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q

Data creació còpia:  
22/02/2024 11:30:16

Pàgina 5 de 15



s'ha pres per promoure la concurrència, sent que està justificada en l'informe de necessitats i als plecs. En concret, exposa que s'exigeix un anticòs específic amb una motivació assistencial però que no es requereix que es realitzi amb un equip concret, ni que estigui validat, i que si una altra licitadora no té un clon concret pot sol·licitar pressupost a un altre fabricant, quelcom que, segons afirma, va ser explicat a la recurrent en una reunió que va tenir lloc amb la Direcció assistencial i el Departament de subministraments del CCSPT abans de la presentació del recurs. Argüeix que la concreta divisió en lots no és una decisió arbitrària i que, tal i com exposa l'informe de la Direcció de servei d'anatomia patològica, la necessitat de disposar d'aquests clons és facilitar que els oncòlegs puguin aplicar, a cada pacient en concret, el millor tractament oncològic com a resultat de l'estudi d'expressió de PD-L1 en el teixit del propi pacient. Així mateix, insisteix en el fet que no es descarta que una empresa pugui aportar una solució que requereixi de validacions internes i que la justificació de disposar de tots aquests clons és per tal de donar la millor opció terapèutica als pacients tractats a l'hospital. Ultra això, la decisió per a dividir els reactius en dos lots atén al criteri de facilitar l'entrada a més d'un proveïdor, però sense que sigui convenient contemplar més de dos, atenent a les característiques físiques del servei que fan inviable la incorporació de més equips. I conclou que l'objecte de contractació comprèn uns subministraments molt importants en la pràctica assistencial i necessaris pel tractament oncològic, fixant-se com a objectiu principal en aquesta licitació que l'efectivitat del contracte reverteixi en la seguretat dels pacients, quelcom que explica que la seva configuració respongui a un criteri clínic d'adequació del tractament al pacient.

Per últim, **ROCHE** en el seu escrit d'al·legacions, sosté que el grau de divisió en lots es manté en l'esfera discrecional de l'òrgan de contractació i que fraccionar en tants lots com sigui possible –com vindica la recurrent- té com a límits la governabilitat de l'execució del contracte i la seva viabilitat financera. Així mateix, al·lega que no existeix cap causa restrictiva de la competència que s'infereixi dels plecs rectors, en tant que no disposar de l'analitzador per al qual està validat el biomarcador no és motiu exclouent sinó que únicament es valora com a criteri d'adjudicació. Ultra això, afirma que la necessitat d'un clons determinats dels biomarcadors es troba degudament motivat en la memòria de necessitats i que va lligat al fet d'auxiliar a determinar el medicament més apropiat per a cada pacient. Finalment, retreu que LEICA podia, d'acord amb els plecs, sol·licitar oferta a un tercer dels biomarcadors de què no disposi a fi de completar tots els elements del lot, bé actuant com a distribuïdor o bé com a subcontractista.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 6 de 15



**SETÈ.** Abans d'entrar en el fons de l'assumpte, ateses les pretensions formulades per la part actora, aquest Tribunal es veu amb la necessitat de recordar, una vegada més, que la seva funció no és fiscalitzadora, qualificadora de documentació, valorativa d'ofertes ni adjudicadora del contracte, funcions que corresponen únicament a l'òrgan de contractació. La funció d'aquest Tribunal és estrictament revisora dels actes impugnats per tal de determinar si amb ells s'ha respectat la normativa, els principis de la contractació pública i els plecs que va aprovar l'òrgan de contractació per regir el procediment de contractació, les normes de procediment i la motivació dels actes, així com l'exactitud material dels fets i la inexistència d'error manifest d'apreciació o de desviació de poder (entre moltes d'altres, les resolucions 228/2021, 226/2021, 200/2020, 34/2020, 32/2020, 345/2019, 298/2019, Sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea -TJUE- de 23 de novembre de 1978, *Agence européenne d'intérims/Comissió*, 56/77, Rec. P. 2215, apartat 20; sentències del Tribunal General de la Unió Europea -TGUE- de 24 de febrer de 2000, *ADT Projekt/Comissió*, T-145/98, Rec. P. II-387, apartat 147, de 6 de juliol de 2005, *TQ3 Travel Solutions Belgium/Comissió*, T-148/04, Rec. P. II-2627, apartat 47, i de 9 de setembre de 2009, *Brink's Security Luxembourg S.A.*, apartat 193).

La funció revisora del Tribunal impedeix que pugui substituir la competència dels òrgans de contractació, que són els competents tant en la fase prèvia de disseny del contracte amb l'elaboració dels plecs amb elecció del procediment, i altres extrems com la solvència, els criteris d'adjudicació del contracte, el valor estimat del contracte amb la indicació de tots els conceptes que ho integren, inclosos els costos laborals si existeixen, així com altres extrems que la LCSP exigeixi la seva justificació, per tal de procurar la millor satisfacció de les seves necessitats i fins institucionals ex article 28 de la LCSP, extrems que hauran de quedar justificats en l'expedient ex article 116.4 de la LCSP; com en la fase posterior, d'apreciació de les característiques tècniques de les propostes licitadores, valorar-les ofertes i dictar els actes i emetre els judicis tècnics corresponents en el decurs del procediment. Altrament, s'estaria davant un supòsit d'incompetència material sancionada amb nul·litat radical per l'article 39.1 de la LCSP.

Específicament, en la fase prèvia, com és el present supòsit, les funcions dels tribunals i òrgans resolutoris dels recursos especials en matèria de contractació abasten tant l'enjudiciament de la concurrència de causes de nul·litat de ple dret (article 39 de la LCSP), com d'anul·labilitat (article 40 de la LCSP), com l'efectiu compliment i l'observança dels principis rectors de contractació pública, recollits en els articles 1 i 132 de la LCSP: principi de

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica	
		CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ	Pàgina 7 de 15
			
		0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	



Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

lliure accés a les licitacions, igualtat entre els licitadors, publicitat i transparència en el procediment, no discriminació, competència, principi d'estabilitat pressupostària i control de la despesa, l'adquisició de béns i la contractació de serveis mitjançant l'exigència de la definició prèvia de les necessitats a satisfer, la salvaguarda de la lliure competència i la selecció de l'oferta econòmicament més avantatjosa.

**VUITÈ.** Exposades les posicions de les parts, correspon efectuar l'anàlisi de les qüestions plantejades, això és, la configuració dels lots que conformen l'objecte del contracte de subministraments que s'examina.

En primer lloc, quant a la lotització efectuada per l'òrgan de contractació que controverteix la recurrent, es comprova que el CCSPT ha dividit l'objecte del contracte en els lots següents:

LOT HIBRI – ESTUDIS D'HIBRIDACIÓ

**LOT IN100 – IMMUNOHISTOQUÍMICA I**

**LOT IN200 – IMMUNOHISTOQUÍMICA II**

LOT TH02 – TINCIONS HISTOQUÍMICA

Cal assenyalar que en l'informe de necessitats -document núm. 2 de l'expedient de contractació- s'ha indicat que la realització de tincions immunohistoquímiques d'aplicació en el diagnòstic anatomopatològic aporten informació que dona gran seguretat i especificitat al diagnòstic i que l'estandardització del procediment que s'ha aconseguit en els últims anys, així com l'aparició d'anticossos específics lligats a la detecció de determinades proteïnes, ha permès a la indústria farmacèutica el llançament de teràpies personalitzades, especialment en el món de l'oncologia, lligades a l'expressió immunohistoquímica d'una determinada molècula (HER2 en càncer de mama o altres localitzacions, ALK en càncer de pulmó i altres localitzacions, ROS1 en càncer de pulmó, NTRK en gran nombre de tumors) o el reconeixement de tumors sensibles a immunoteràpia a partir de l'expressió de les cèl·lules tumorals o les cèl·lules inflamatòries intratumorals de PD-L1.

A continuació, en el mateix document, es posa de manifest que aquests anticossos són coneguts com a biomarcadors o farmacodiagnòstic i la previsió és que s'aniran coneixent noves molècules amb aquesta utilitat i nous anticossos per a detectar-les, que caldrà



Doc. original signat per:  
Maria Àngels Alonso Rodríguez  
22/02/2024,  
Maria Carmen Lucena Cayuela  
22/02/2024

Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web [csv.gencat.cat](http://csv.gencat.cat) fins al 22/02/2027

Original electrònic / Còpia electrònica autèntica

CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ



0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q

Data creació còpia:  
22/02/2024 11:30:16

Pàgina 8 de 15





incorporar en el moment en què les agències reguladores aprovin la utilització dels fàrmacs específics en els pacients en els tumors dels quals es demostrin aquelles proteïnes.

Respecte a la configuració dels lots, cal partir que l'article 99 de la LCSP preveu la regla general de la lotització tret de determinats motius vàlids als efectes de justificar la no-divisió del contracte en lots, deixant d'utilitzar la unitat funcional com a element de l'arquitectura dels lots establint:

*"3. Siempre que la naturaleza o el objeto del contrato lo permitan, deberá preverse la realización independiente de cada una de sus partes mediante su división en lotes, pudiéndose reservar lotes de conformidad con lo dispuesto en la disposición adicional cuarta.*

*No obstante lo anterior, el órgano de contratación podrá no dividir en lotes el objeto del contrato cuando existan motivos válidos, que deberán justificarse debidamente en el expediente, salvo en los casos de contratos de concesión de obras.*

*En todo caso se considerarán motivos válidos, a efectos de justificar la no división en lotes del objeto del contrato, los siguientes:*

*a) El hecho de que la división en lotes del objeto del contrato conlleve el riesgo de restringir injustificadamente la competencia. A los efectos de aplicar este criterio, el órgano de contratación deberá solicitar informe previo a la autoridad de defensa de la competencia correspondiente para que se pronuncie sobre la apreciación de dicha circunstancia.*

*b) El hecho de que, la realización independiente de las diversas prestaciones comprendidas en el objeto del contrato dificultara la correcta ejecución del mismo desde el punto de vista técnico; o bien que el riesgo para la correcta ejecución del contrato proceda de la naturaleza del objeto del mismo, al implicar la necesidad de coordinar la ejecución de las diferentes prestaciones, cuestión que podría verse imposibilitada por su división en lotes y ejecución por una pluralidad de contratistas diferentes. Ambos extremos deberán ser, en su caso, justificados debidamente en el expediente."*

Aquestes previsions, han de ser degudament interpretades conforme a les previsions sobre la divisió en lots conté la Directiva 2014/24/UE, la qual preveu en l'apartat 1 de l'article 46:

*"Los poderes adjudicadores podrán optar por adjudicar un contrato en forma de lotes separados, y podrán decidir el tamaño y el objeto de dichos lotes.*

*Excepto en el caso de los contratos cuya división resulte obligatoria en virtud del apartado 4 del presente artículo, los poderes adjudicadores indicarán las principales razones por las cuales*

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 9 de 15



han decidido no subdividir en lotes. Dicha decisión se incluirá en los pliegos de la contratación o en el informe específico al que se refiere el artículo 84.”

I això, a més a més, ha d'interpretar-se tenint en compte els objectius que es persegueixen, tal i com s'assenyala en els considerants 78 i 79. Pel que aquí interessa, el primer d'ells estableix que (el subratllat és nostre):

*“(78) Debe adaptarse la contratación pública a las necesidades de las PYME. Es preciso alentar a los poderes adjudicadores a utilizar el código de mejores prácticas que se establece en el documento de trabajo de los servicios de la Comisión, de 25 de junio de 2008, titulado «Código europeo de buenas prácticas para facilitar el acceso de las PYME a los contratos públicos», que ofrece orientaciones acerca de cómo aplicar el régimen de contratación pública de forma que se facilite la participación de las PYME. A tal efecto y para aumentar la competencia, procede animar a los poderes adjudicadores a, en particular, dividir grandes contratos en lotes. Esta división podría realizarse de manera cuantitativa, haciendo que la magnitud de cada contrato corresponda mejor a la capacidad de las PYME, o de manera cualitativa, de acuerdo con los diferentes gremios y especializaciones implicados, para adaptar mejor el contenido de cada contrato a los sectores especializados de las PYME o de acuerdo con las diferentes fases ulteriores de los proyectos.*

*La magnitud y el contenido de los lotes deben ser determinados libremente por el poder adjudicador, el cual, de acuerdo con las normas pertinentes en materia de cálculo del valor estimado de la contratación, debe estar autorizado a adjudicar algunos de los lotes sin aplicar los procedimientos previstos en la presente Directiva.*

*El poder adjudicador debe estar obligado a estudiar la conveniencia de dividir los contratos en lotes, sin dejar de gozar de la libertad de decidir de forma autónoma y basándose en las razones que estime oportunas, sin estar sujeto a supervisión administrativa o judicial. Cuando el poder adjudicador decida que no sería conveniente dividir el contrato en lotes, el informe específico o los pliegos de la contratación deben incluir una indicación de las principales razones que expliquen la elección hecha por el poder adjudicador. Estas razones podrían ser, por ejemplo, el hecho de que el poder adjudicador considere que dicha división podría conllevar el riesgo de restringir la competencia, o hacer la ejecución del contrato excesivamente difícil u onerosa desde el punto de vista técnico, o que la necesidad de coordinar a los diferentes contratistas para los diversos lotes podría conllevar gravemente el riesgo de socavar la ejecución adecuada del contrato.*

*Los Estados miembros deber seguir gozando de libertad para prolongar sus esfuerzos tendentes a facilitar la participación de las PYME en el mercado de la contratación pública, ampliando el alcance de la obligación de considerar la conveniencia de dividir los contratos en*

	Doc. original signat per: Maria Angels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 10 de 15



*lotes convirtiéndolos en contratos más pequeños, exigiendo a los poderes adjudicadores que aporten una justificación de la decisión de no dividir los contratos en lotes o haciendo obligatoria la división en lotes bajo ciertas condiciones. A este mismo respecto, los Estados miembros deben gozar también de la libertad de facilitar mecanismos para efectuar pagos directos a los subcontratistas.”*

Adicionalment, cal portar a col·lació, una vegada més, que la potestat de l'òrgan de contractació en la configuració de l'objecte del contracte ha de regir-se per la norma general de preferència per l'estructura en lots, la qual ha de ser si més no, ha de ser matisada, o limitada pel respecte als objectius d'obtenció de la major eficiència en l'aplicació dels fons públics, així com pels principis de informadors de la contractació pública, en especial, per concurrència. En particular, l'adequada concurrència empresarial i l'obtenció de les millors condicions d'adquisició, vinculats al principi d'eficiència en l'aplicació dels fons públics establert en el vigent article 1 de la LCSP, justifiquen i motiven, en el seu cas, l'adopció per part de l'òrgan de contractació d'una determinada configuració de la licitació (per totes, les Resolucions núm. 67/2023 i 218/2020 d'aquest Tribunal).

En definitiva, des del vessant de la legislació de contractació pública la qüestió central respecte aquest motiu d'impugnació rau a determinar si amb aquesta configuració dels lots s'incompleixen els principis de la contractació pública i si el criteri observat per l'òrgan de contractació per lotitzar es pot entendre correcte i raonable, en considerar necessari aportar determinats anticossos en els lots IN100 i IN200; entre ells, diverses clones de PD-L1 (clones 22C3 i 28.8 en el lot IN100, i SP263 i SP141 en el lot IN200), o bé, si aquesta configuració suposa una restricció de la concurrència, com invoca la recurrent.

Així, en paraules de l'òrgan de contractació, a diferència del que manté l'empresa recurrent, la inclusió en un mateix lot dels anticossos controvertits té com a pretensió donar la millor opció terapèutica als pacients tractats a l'hospital però no s'exigeix que es realitzi amb un equip concret ni tampoc que estigui validat, sinó que pot suplir-se mitjançant un altre fabricant, sense que els plecs descartin que una empresa pugui aportar la solució que requereixi de validacions internes. És més, únicament es valora com a criteri d'adjudicació "la situació ideal", però no s'exclou ni s'invaliden altres possibilitats.

En aquest sentit, el PPT preveu, quant als lots controvertits, el següent:

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 11 de 15

**1. LOT IN100:**

**Immunohistoquímica biomarcadors/farmacodiagnòstic i immunohistoquímica general**

L'empresa adjudicatària subministrarà els reactius i consumibles necessaris per a realitzar un volum aproximat de 17.000 determinacions immunohistoquímiques el primer any, que inclouran aproximadament 300 determinacions de PD-L1 (clons 22C3 i 28.8) i 16.700 determinacions immunohistoquímiques que no tinguin la consideració de biomarcadors, inclosa p16 ("immunohistoquímica general")(Annex I-2)).

L'empresa adjudicatària facilitarà en règim de cessió l'equipament necessari per tal de portar a terme aquestes determinacions, sota el marcatge CE-IVD (actual o a aconseguir durant la vigència del concurs).

L'empresa adjudicatària d'aquest lot es farà càrrec de l'adequació de l'espai on s'instal·li l'equipament (retirada o instal·lació de taulell, en el cas que sigui necessari).

L'empresa adjudicatària es farà càrrec de les despeses pròpies d'integració de l'equipament amb el sistema de traçabilitat que resulti de l'adjudicació del lot IN200 o de les despeses pròpies i les del proveïdor del LIS del servei (programa comercial Atlas, de l'empresa DBSoft, S.L.), en el cas que s'opti per a fer aquesta integració.

L'empresa adjudicatària farà una proposta de cost/determinació per als estudis de PD-L1 i altres biomarcadors/ farmacodiagnòstic que puguin aparèixer en el futur (en la mesura que s'actualitzin les guies clíniques nacionals i internacionals), i una altra proposta de cost/determinació per a la resta de determinacions incloses en el lot, considerades "immunohistoquímica general".

El cost ofert es carregarà sobre un dels reactius necessaris per dur a terme les immunotincions i inclourà el total de cost per a aquell tipus d'estudi (biomarcador per una banda, incloent el cost de l'anticòs primari, anticòs secundari, sistema de revelat, portaobjectes i qualsevol reactiu i fungible necessari per a portar a terme la immunotinció; i resta d'estudis immunohistoquímics per l'altra - "immunohistoquímica general"-, incloent també els mateixos conceptes), de forma que proposarà 2 preus diferenciats, per a biomarcadors i per a immunohistoquímica general, que incloguin totes les despeses associades a cadascun d'aquests tipus d'immunotincions.

A aquest catàleg (Annex I-2) es podran afegir en el futur els anticossos que es considerin oportuns per motius assistencials.

En el cas que algun anticòs subministrat per l'empresa adjudicatària (propi o de tercers) no arribi als estàndards de qualitat, l'empresa adjudicatària col·laborarà en la seva posada a punt fins a obtenir resultats òptims o el substituirà per la clona que se li indiqui (sigui pròpia o de tercers).

L'empresa adjudicatària proveirà dels controls necessaris per a la validació interna dels anticossos (d'acord amb la norma ISO 15189). Així mateix, es farà càrrec de les despeses relacionades amb la participació en programes de control de qualitat externs, tipus SEAP o Nordiqc o equivalent, pel que fa als anticossos subministrats en aquest lot.

/.../

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica  CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 12 de 15

**2. LOT IN200:**

**Immunohistoquímica biomarcadors/farmacodiagnòstic, immunohistoquímica general i immunofluorescència directa**



L'empresa adjudicatària subministrarà els reactius i consumibles necessaris per a realitzar un volum aproximat de 30.500 determinacions immunohistoquímiques el primer any que inclouran aproximadament 1.230 determinacions d'anticossos amb la consideració de biomarcadors/farmacodiagnòstic, que incloguin els següents: HER2, PD-L1 (clones SP263 i SP142), ROS1, ALK, panTRK i altres biomarcadors que disposi en el catàleg, present o futur, i aproximadament 29.270 determinacions immunohistoquímiques que no tinguin la consideració de biomarcadors ("immunohistoquímica general")(Annex I-2).

L'empresa adjudicatària del contracte oferirà la totalitat del seu catàleg d'anticossos i buscarà a altres proveïdors els anticossos que no disposi i li siguin sol·licitats des de la CCSPT (anticòs i clona específica que se'ls sol·liciti), al mateix preu únic establert per determinació que per als anticossos propis. El catàleg d'anticossos a oferir des de bon principi serà el catàleg que actualment disposa el Servei, excepte els anticossos que formen part del lot IN100. A aquest catàleg es podran afegir en el futur els anticossos que es considerin oportuns per motius assistencials.

L'empresa adjudicatària facilitarà en règim de cessió l'equipament necessari per tal de portar a terme aquest volum de determinacions, sota el marcatge CE-IVD (actual o a aconseguir durant la vigència del concurs).

L'empresa adjudicatària d'aquest lot es farà càrrec de l'adequació de l'espai on s'instal·lin els equips, en el cas que sigui necessari (retirada o instal·lació de taulells).

Així les coses, existint la possibilitat de no disposar de tots els anticossos requerits però poder oferir-ne els d'altres proveïdors que disposin d'ells, no es pot afirmar que aquesta configuració dels lots estudiats suposi una "restricció artificialosa de la concurrència", en els termes invocats per la recurrent. I el mateix s'observa pel que fa als controls de validació interna dels anticossos, doncs tampoc s'infereix de les previsions dels plecs que s'hagin d'efectuar necessàriament amb un equip concret. En definitiva, a la vista de la configuració dels lots i de les especificacions contingudes en el PPT, aquest Tribunal no pot entendre els motius que han portat a LEICA a no presentar les corresponents proposicions en els lots discutits -molt més si aquestes circumstàncies li van ser confirmades per l'òrgan de contractació amb caràcter previ a la presentació d'aquest recurs-, tenint en compte que, segons s'infereix del recurs, la manca de disponibilitat d'aquesta empresa només comprendria el subministrament de **300 determinacions** de PD-L1, quant al Lot IN100 (**d'entre un total de 17.000 el primer any**), i de menys de **1.230 determinacions** quant al Lot IN200 (**d'entre un total de 30.500 també el primer any**).

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica <b>CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ</b>  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 13 de 15



Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

Adicionalment, l'òrgan de contractació en l'informe emès *ex article* 56 de la LCSP, a més a més d'explicar extensivament els motius tècnics exposats *ad supra*, també manifesta que amb aquesta configuració es promou la concurrència fent competir empreses proveïdores diferents però limitant l'entrada a més de dues, per motius que afecten a les característiques físiques del servei que fan inviable la incorporació de més equips, així com per raons de viabilitat atenent als volums de tincions (inclosa l'amortització dels equips).

Així, de conformitat amb les característiques tècniques exposades per l'òrgan de contractació i en virtut de la potestat discrecional que té aquest en la configuració dels lots, la qual ha sigut analitzada anteriorment, en cada lot esdevé necessari disposar d'aquests clons –propis o a través d'altres proveïdors-, sent que la finalitat és la de facilitar al personal facultatiu d'oncologia el tractament a aplicar a cada pacient en concret a resultes de l'estudi d'expressió de PD-L1 en el teixit del propi pacient, efectuat amb el clon específic lligat a cada fàrmac en concret.

Així les coses, si bé és cert que l'òrgan de contractació podria haver motivat d'una manera més concreta la idoneïtat del criteri en virtut del qual considera que la configuració en aquests dos lots és la millor per respondre a les seves necessitats, en virtut del que ara es desprèn de l'informe de necessitats respecte a les necessitats a satisfer i a la voluntat de procurar la màxima concurrència però amb les limitacions d'espais de laboratori existents i d'integració al sistema de traçabilitat digital o al sistema informàtic de gestió del laboratori (una integració per proveïdor i equip diferent), es dedueix que l'òrgan de contractació ha determinat que aquesta és la millor solució per respondre a les finalitats que persegueix a partir dels aspectes concrets que queden indicats en la documentació preparatòria (en aquest sentit, Acuerdo 313/2022 del Tribunal Administrativo de Contratos Públicos de Aragón), sense que la recurrent porti arguments que arribin a desvirtuar la configuració efectuada i puguin substituir així la voluntat de l'òrgan de contractació que resideix en un criteri especialment tècnic –caràcter sanitari-emmarcat dins de la discrecionalitat tècnica de l'òrgan de contractació.

D'acord amb tot l'exposat, i en la línia de la Resolució núm. 218/2020 d'aquest Tribunal, no havent quedat provada l'existència d'errada, ni arbitrarietat en l'actuació de l'òrgan de contractació, ni inadequació, no havent privat a l'empresa recurrent de la possibilitat de deduir fonamentadament el seu recurs en relació amb aquest motiu d'impugnació d'acord amb la configuració de la lotització, es conclou que el disseny de la licitació en aquests dos lots resulta adequat a les finalitats públiques i ajustat a dret.

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 14 de 15



Tribunal Català  
de Contractes  
del Sector Públic

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

**ACORDA**

- 1.- Desestimar el recurs especial en matèria de contractació presentat per M.A.C.P., en nom i representació de l'empresa LEICA MICROSISTEMAS, SLU, contra els plecs que han de regir la licitació del contracte de subministraments de reactius immunohistoquímica, immunofluorescència, hibridació in situ, tincions histoquímica i cessió d'equips, licitat pel CONSORCI CORPORACIÓ SANITÀRIA PARC TAULÍ DE SABADELL (expedient 24SM0097Q).
- 2.- Aixecar la suspensió del procediment de contractació acordada per aquest Tribunal en data 20 de desembre de 2023, a l'empara del que disposa l'article 57.3 de la LCSP.
- 3.- Declarar que no s'aprecia la concurrència de mala fe o temeritat en la interposició del recurs, per la qual cosa no escau la imposició de la sanció prevista en l'article 58.2 de la LCSP.
- 4.- 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 21 de febrer de 2024.

Vist i plau

M. Àngels Alonso Rodríguez  
Secretària

Carme Lucena Cayuela  
Presidenta

	Doc. original signat per: Maria Àngels Alonso Rodríguez 22/02/2024, Maria Carmen Lucena Cayuela 22/02/2024	Document electrònic garantit amb signatura electrònica. Podeu verificar la seva integritat al web <a href="http://csv.gencat.cat">csv.gencat.cat</a> fins al 22/02/2027	Data creació còpia: 22/02/2024 11:30:16
		Original electrònic / Còpia electrònica autèntica CODI SEGUR DE VERIFICACIÓ  0E0WX1M09EOXB4JCUPLWSQUA8TXJ7T8Q	Pàgina 15 de 15