



G CONSELLERIA
O ECONOMIA, HISENDA
I I INNOVACIÓ
B JUNTA CONSULTIVA
/ CONTRACTACIÓ
ADMINISTRATIVA

Exp. Junta Consultiva: RES 26/2023
Resolució del recurs especial en matèria de contractació
Exp. d'origen: contracte de subministrament d'un
sistema Holter ECG complet compost per 8 gravadores
pel Servei de Cardiologia de l'Hospital Universitari Son
Llàtzer
Òrgan de contractació: directora gerent de l'Hospital
Universitari Son Llàtzer
Acte impugnat: adjudicació

Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 30 de novembre de 2023

Atès el recurs especial en matèria de contractació que Advanced Medical System, SL, ha interposat contra la Resolució de 12 de juliol de 2023 del director gerent de l'Hospital Universitari Son Llàtzer (d'ara endavant, HSLL), per la qual es va adjudicar el contracte de subministrament d'un sistema Holter ECG complet compost per 8 gravadores per al Servei de Cardiologia de l'Hospital Universitari Son Llàtzer a l'empresa Comercial Médica Remex, SL, la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, en sessió de 30 de novembre de 2023, ha adoptat l'Acord següent:

Fets

1. El 31 de maig de 2023, l'òrgan de contractació va aprovar l'expedient i els plecs per a la contractació del subministrament d'un sistema Holter ECG complet compost per 8 gravadores per al Servei de Cardiologia de l'HSLL, mitjançant procediment obert no subjecte a regulació harmonitzada i per un pressupost màxim de 30.000 euros (IVA inclòs).
2. L'1 de juny de 2023 l'òrgan de contractació va publicar l'anunci de licitació a la Plataforma de contractes del sector públic.
3. El 19 de juny i el 22 de juny de 2023, la Mesa de contractació va comprovar la documentació general (sobre 1) de les empreses presentades i varen quedar admeses a la licitació:

— Advanced Medical System, SL
— Comercial Médica Remex, SL

- Sanrosan, SA
- Schiller España, SAU
- Bold Technologies Leading España, SL
- D-Medica

En la mateixa sessió, la Mesa va acordar trametre la proposició tècnica (sobre 3) de les empreses admeses al Servei encarregat del seguiment i l'execució del contracte (Servei de Cardiologia de l'HSSL), per dur a terme l'avaluació mitjançant judici de valor.

4. El 4 de juliol de 2023, reunida la Mesa de Contractació, es va exposar el resultat de l'informe d'avaluació de les proposicions tècniques que havia emès el cap del Servei de Cardiologia de l'HSSL, en el qual es va fer constar que l'oferta de l'empresa Advanced Medical System no complia els requisits mínims exigits en el PPT.

D'acord amb aquest informe, la Mesa de contractació va excloure l'oferta d'Advanced Medical System, entre d'altres. Seguidament, va obrir la proposició econòmica i la resta de criteris avaluable mitjançant fórmules de la resta de licitadores. L'oferta de Comercial Médica Remex, SL, es va considerar econòmicament més avantatjosa i es va proposar com a adjudicatària.

5. El 12 de juliol de 2023, l'òrgan de contractació, una vegada acreditada i comprovada la documentació prèvia a l'adjudicació de Comercial Médica Remex, SL, va resoldre l'adjudicació del contracte del subministrament del sistema Holter ECG, en el sentit següent:

Resolución

1. Excluir las ofertas presentadas por las empresas Advanced Medical System SL y BOLD TECHNOLOGIES LEADING ESPAÑA S.L. por no cumplir con las especificaciones técnicas mínimas establecidas en el apartado 3.1. del Pliego de Prescripciones Técnicas del presente Concurso
2. Adjudicar el contrato de referencia, a la empresa COMERCIAL MÉDICA REMEX S.L., con NIF 807285299, por un importe de 19.900,00 €, (sin IVA), 4.179,00 € (correspondiente al IVA) y un importe total de 24.079,00 €.
3. Notificar esta resolución a las personas interesadas en el procedimiento y publicarla en el perfil del contratante.
4. Disponer que el contrato se ha de formalizar en la forma y en los plazos que establece el artículo 153 de la Ley 9/2017, de 11 de noviembre, de Contratos del Sector Público.

L'adjudicació es va notificar i publicar a la Plataforma de contractació del sector públic el 13 de juliol de 2023.



6. El 14 de juliol de 2023, l'òrgan de contractació i l'empresa adjudicatària varen formalitzar el contracte. D'acord amb el PCAP estava previst que el termini d'inici del subministrament havia de ser el 15 de agost de 2023.
7. El 5 d'agost de 2023, Advanced Medical System, SL, va presentar en el Registre Electrònic de l'òrgan de contractació, un recurs especial en matèria de contractació administrativa, que va fonamentar, en resum, en els motius següents:
 - Al·legació primera. Manca d'objectivitat i error del tècnic que va comprovar les característiques tècniques de l'aparell ofert per l'empresa.
 - Al·legació segona. Incompliment del termini de formalització del contracte previst a l'article 153 de la Llei 9/2017, d'11 de novembre, de contractes del sector públic (d'ara endavant LCSP).

Amb aquests arguments, la recurrent sol·licita que es declari nul·la la Resolució d'adjudicació del contracte i es retrotregui el procediment al moment de valoració de les ofertes tècniques, a fi que es valorin novament, inclosa l'oferta de la seva empresa.

8. El 14 de setembre de 2023, l'òrgan de contractació va trametre a la Junta Consultiva de Contractació Administrativa (d'ara endavant, JCCA) el recurs especial, juntament amb l'expedient administratiu i l'informe jurídic preceptiu en relació amb el recurs, emès l'11 de setembre de 2023 per l'Assessoria Jurídica de l'HSLI.

L'informe jurídic s'oposa als motius del recurs i considera ajustada a dret la resolució dictada.

Fonaments de dret

1. L'acte objecte de recurs és la Resolució per la qual es va adjudicar un contracte de subministrament tramitat pel director gerent de l'Hospital Universitari Son Llàtzer (IBSALUT), que té el caràcter d'Administració pública.

Contra aquest acte es pot 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 (d'ara endavant, LRJ-CAIB). La competència per resoldre'l 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.



2. Advanced Medical System, SL, es troba legitimada per interposar el recurs especial en matèria de contractació perquè va ser exclosa de la licitació. El recurs s'ha interposat mitjançant un representant acreditat i dins el termini adequat.
3. En relació amb els motius del recurs, cal fer les consideracions següents:

3.1 En l'al·legació primera, la recurrent al·lega manca d'objectivitat i error del tècnic que va comprovar les característiques tècniques de l'aparell ofert per l'empresa, ja que argumenta que en la pàgina 1 de la seva oferta s'indicaven les especificacions tècniques de l'equip ofert i que en la pàgina 13 s'especificaven els detalls les diferents parts del sistema Holter, model *Cardioscan-12 digital*, que oferia. Segons la recurrent, la redacció de les característiques de la seva oferta complia perfectament els requisits del PPT, era clara i no generava confusió.

3.2 Contestació a l'al·legació primera.

Els plecs són l'autèntica *lex contractus*, amb eficàcia jurídica per a l'Administració i per a qualsevol interessat en la licitació, en especial per a les empreses licitadores. El caràcter preceptiu dels plecs inclou el plec de clàusules administratives particulars (PCAP), el plec de prescripcions tècniques (PPT) en la mesura en què en ells s'estableixen les característiques i condicions de la prestació objecte del contracte.

Així, per poder resoldre el recurs resulta necessari tenir en compte el que es va preveure en el plec de prescripcions tècniques (PPT) i en el plec de clàusules administratives particulars (PCAP), així com la manera en què es va avaluar la proposta tècnica presentada.

De les clàusules del PPT, resulta d'interès el següent:

2.1 Los equipos a suministrar serán nuevos a estrenar y tendrán que cumplir con las especificaciones, composición y características establecidas como mínimas en el apartado 3, "Especificaciones técnicas".

2.2 Los licitadores aportarán la documentación descriptiva de las características del equipo ofertado al objeto de permitir una adecuada valoración de las diferentes ofertas presentadas. La falta de información acerca de las características técnicas del equipo que impida contrastar su adecuación a los requerimientos técnicos descritos en el presente pliego será objeto de exclusión.

3. ESPECIFICACIONES TÉCNICAS

Suministro de un sistema Holter ECG completo compuesto por 8 grabadoras para el servicio de radiología del Hospital Son Llàtzer, con las especificaciones técnicas que a continuación se detallan. Las especificaciones técnicas del apartado 3.1 tienen la consideración de mínimas tanto en cuanto su no cumplimiento es objeto de exclusión. Las

detallades en el apartado 3.2 serán objeto de valoración de acuerdo con los criterios que se establecen en el Pliego de Cláusulas Particulares Administrativas.

A l'apartat 3.1 del PPT, amb el títol "Especificaciones técnicas mínimas", es detallaven un total de quinze característiques exigides al sistema Holter ECG, que, en cas que no restassin acreditades en la documentació descriptiva dels equips oferts, serien objecte d'exclusió. Entre les característiques mínimes exigides, resulten d'interès les següents:

- **Sistema Holter ECG completo compuesto por 8 grabadoras**, estación de trabajo (PC), software y accesorios para descarga y análisis de datos.
- **Fundas y correas para las 8 grabadoras + 2 de repuesto (total 10)**.
[...]

Per valorar les ofertes, el cap del Servei de Cardiologia de l'HSLI va comprovar prèviament que els equips oferts per les licitadores complissin els requisits mínims exigits en el PPT. En el seu informe, de 26 de juny de 2023, va fer constar que:

Revisada **la oferta presentada por la empresa Advanced Medical se comprueba que NO CUMPLE con los requisitos mínimos del apartado 3.1 del Pliego de Prescripciones técnicas. En concreto no cumple el requisito de "Fundas y correas para las 8 grabadoras + 2 de repuesto (total 10)", ya que solo ofertan "2 x Cartuchera (Funda), bandolera (correa) y cinturón de repuesto + 400 Fundas desechables"**. Ello implica un futuro consumo de fundas desechables.

D'acord amb l'informe tècnic, la Mesa de contractació va excloure o rebutjar l'oferta d'Advanced Medical System.

Segons el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals (d'ara endavant, TACRC), entre d'altres en la Resolució 551/2014, de 18 de juliol i la Resolució 474/2019, de 30 d'abril:

[...] Es innegable que la falta de cumplimiento de alguna de las condiciones técnicas establecidas en los documentos rectores de la licitación debe aparejar la exclusión del licitador, porque ello supondría la imposibilidad de ejecutar el contrato en los términos y con las condiciones previamente fijadas por la Administración y aceptados por el licitador al presentar su oferta [...].

Atès que el motiu de discrepància de la recurrent és la seva exclusió, fonamentada en l'informe tècnic del cap del Servei de Cardiologia, cal tenir en compte quin és el criteri de la doctrina i de la Jurisprudència en relació amb l'emissió d'informe tècnics:

Per regla general, el Tribunal Suprem, els tribunals administratius de recursos contractuals i aquesta JCCA han considerat en múltiples ocasions que no es poden revisar amb criteris jurídics aspectes que han de ser avaluats amb criteris estrictament tècnics. Es considera que els informes tècnics gaudeixen

de presumpció d'encert i configuren l'anomenat principi de discrecionalitat tècnica de l'Administració. Entre d'altres, es pot esmentar la Resolució 632/2019, de 6 de juny, del TACRC, segons la qual:

[...] siendo necesario recordar, a estos efectos, la doctrina sentada por este tribunal a propósito del **principio de discrecionalidad técnica que ampara estos informes, cuyo criterio únicamente podrá ser revisado en los casos en los que se aprecie discriminación, arbitrariedad o error material manifiesto.**

Conforme a esta doctrina, tratándose de cuestiones que se evalúan aplicando criterios estrictamente técnicos, el Tribunal no puede corregirlos aplicando criterios jurídicos. No se quiere decir con ello, sin embargo, que el resultado de estas valoraciones no pueda ser objeto de análisis por parte de este Tribunal, sino que este análisis debe quedar limitado de forma exclusiva a los aspectos formales de la valoración, tales como las normas de competencia o de procedimiento, a que en la valoración no se hayan aplicado criterios de arbitrariedad o discriminatorios, **o que finalmente no se haya incurrido en error material ostensible o manifiesto al efectuarla. Fuera de estos aspectos, el Tribunal debe respetar los resultados de dicha valoración.**

Segons el TACRC, entre d'altres, les Resolució 618/2016, de 29 de juliol, y 152/2017, de 10 de febrer:

[...] Cuando la decisión de exclusión del órgano de contratación se fundamenta en un informe técnico que ha analizado la documentación aportada por los licitadores, concluyendo que las ofertas de los excluidos no dan cumplimiento a los requisitos técnicos recogidos en los pliegos, **tales informes requieren para ser desvirtuados de una prueba suficiente de que son manifiestamente erróneos o infundados.**

En aquest cas concret, d'acord amb l'apartat 3.1 del PPT, el que es sol·licitava eren 8 gravadores, amb les fundes i les corretges corresponents per a cada una d'elles, és a dir 8 fundes i 8 corretges; però a més, també es demanaven 2 fundes, corretges i cinturons de recanvi; És a dir, un total 10 d'aquests accessoris i en l'oferta tècnica que va presentar l'empresa Advanced Medical System, la qual s'ha comprovat amb detall, hi constava el següent:

En la pàgina 1, l'empresa va indicar les pàgines de referència on hi constaven els requisits de l'aparell ofert, concretament:

- Sistema Holter ECG completo compuesto por 8 grabadoras, estación de trabajo (PC), software y accesorios para descarga y análisis de datos. Página de referencia. **[Página 12]**
- Fundas y correas para las 8 grabadoras + 2 de repuesto (total 10). Página de referencia. **[Página 12]**

No obstant això, en la pàgina 12 hi apareixia, a tall d'exemple, una gràfica de la prova mèdica d'aquest tipus d'aparells, però no els requisits tècnics del sistema Holter. En canvi, és a partir de la pàgina 13 (no la pàgina 12, com va indicar erròniament l'empresa), on es detallaven les característiques del



Holter ofert. Concretament, l'empresa va indicar literalment el següent (la negreta és de l'empresa):

8 x Grabadoras digitales modelo DMS300-4L con tarjeta micro SD de 4Gb, cable de paciente de 7 latiguillos y cable de paciente de 10 latiguillos, cartuchera (Funda), bandolera y cinturón.

2 x Cartuchera (Funda), bandolera (correa) y cinturón de repuesto

400 Fundas desechables

Amb aquesta redacció, el cap del Servei de Cardiologia va interpretar que l'oferta no complia els requisits mínims, perquè el tècnic va entendre que, per a les 8 gravadores només s'oferien "2 x Cartuchera (Funda), bandolera (correa) y cinturón de repuesto + 400 Fundas desechables".

Ara bé, llegida amb atenció aquesta l'oferta, el que realment oferia l'empresa era (la negreta és nostra):

8 x Grabadoras digitales modelo DMS300-4L con tarjeta micro SD de 4Gb, cable de paciente de 7 latiguillos y cable de paciente de 10 latiguillos, **cartuchera (Funda), bandolera y cinturón.**

2 x Cartuchera (Funda), bandolera (correa) y cinturón de repuesto

400 Fundas desechables

Per tant, es pot entendre que cada una de les 8 gravadores venia amb la seva pròpia funda, corretja i cinturó, això és, 8 unitats d'accessoris per a cada gravadora. A més, també s'oferien les 2 fundes, corretges i cinturons de recanvi que es sol·licitaven (total 10).

En opinió de la JCCA, l'al·legació de manca d'objectivitat del tècnic s'ha de rebutjar totalment, perquè el cap del Servei de Cardiologia de l'HSLI disposa sens dubte dels coneixements científics i tècnics suficients per avaluar els equips que oferien els licitadors; a més, coneix a la perfecció les necessitats públiques a satisfer i el sistema Holter ECG objecte de la licitació.

Ara bé, tot i que per regla general els seus informes gaudeixen de presumpció d'encert, cal admetre que en aquest cas el tècnic es va equivocar en la interpretació de l'oferta d'Advanced Medical System, perquè aquesta complia efectivament els requisits mínims exigits, no hauria d'haver quedat exclosa de la licitació i s'hauria d'haver valorat d'acord amb els criteris d'adjudicació prevists en el PCAP.



En opinió de la JCCA, potser la negreta en la redacció de l'oferta de l'empresa i el fet d'oferir tantes fundes extres d'un sol ús (quan no es demanaven) varen poder provocar la confusió i l'errada del tècnic en la interpretació de l'oferta. Com a conseqüència d'això, la Mesa de contractació va acordar l'exclusió de l'empresa, de la qual cosa en va tenir coneixement mitjançant la notificació de la resolució d'adjudicació que impugna.

D'acord amb l'article 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, els actes de l'Administració que incorrin en qualsevol infracció de l'ordenament jurídic són anul·lables. Així, la resolució d'adjudicació resulta anul·lable i s'haurà de retrotreure el procediment al moment anterior a la reunió de la Mesa de contractació en la qual es varen valorar i classificar les ofertes, perquè, d'acord amb el que disposa l'article 150 de l'LCSP, es valori i classifiqui l'oferta d'Advanced Medical System.

4.3 En l'al·legació segona, la recurrent al·lega que l'òrgan de contractació va incomplir el termini per formalitzar el contracte, perquè es va signar només un parell de dies després de l'adjudicació, de tal manera que es va incomplir el termini previst a l'article 153 de l'LCSP.

4.4 Contestació a l'al·legació segona.

L'article 153 de l'LCSP, que recull el règim jurídic aplicable a la formalització dels contractes, distingeix dos terminis distints de formalització dels contractes, segons es tracti de contractes susceptibles del recurs especial en matèria de contractació de conformitat amb l'article 44 de l'LCSP o no:

*Si el contracte és susceptible d'un recurs especial en matèria de contractació de conformitat amb l'article 44, la formalització no es pot efectuar abans que transcorrin quinze dies hàbils des que es remeti la notificació de l'adjudicació als licitadors i candidats.
[...]*

En la resta de casos, la formalització del contracte s'ha d'efectuar no més tard dels quinze dies hàbils següents al dia en què s'efectui la notificació de l'adjudicació als licitadors i candidats en la forma que preveu l'article 151.

D'acord amb l'article 44 de l'LCSP, els contractes de subministraments només són susceptibles del recurs especial de l'esmentat article quan siguin d'un valor estimat superior a 100.000 €, requisit que no es compleix en el cas que ens ocupa, perquè, segons l'apartat A5 del PCAP, el valor estimat del contracte del sistema Holter ECG era de 24.793,39 €.

Així doncs, que la notificació de l'adjudicació es dugués a terme el dia 13 de juliol de 2023 i que el contracte es formalitzàs l'endemà no suposa cap tipus d'irregularitat, ja que, d'acord amb l'article 153 LCSP, la formalització dels



contractes no susceptibles del recurs especial de l'article 44 de l'LCSP s'ha d'efectuar dins els quinze dies hàbils següents a la notificació de l'adjudicació.

Tal vegada la recurrent interpreta erròniament els terminis de formalització dels contractes que regula la LCSP, perquè confon el recurs especial en matèria de contractació de l'article 44 de l'LCSP, amb el recurs especial en matèria de contractació de l'article 66 de l'LRJCAIB, que és el que ens ocupa en aquest cas, d'acord amb el que s'ha exposat en la Consideració jurídica primera.

Per tot això, l'al·legació segona s'ha rebutjar.

Per tot això,

Resolc

1. Estimar parcialment el recurs especial en matèria de contractació de l'empresa Advanced Medical System, SL, contra la Resolució d'adjudicació del contracte de subministrament d'un sistema Holter ECG complet, per al Servei de Cardiologia de l'Hospital Universitari Son Llàtzer, ja que l'empresa va quedar erròniament exclosa de la licitació.
2. Anul·lar la resolució i ordenar a l'òrgan de contractació la retroacció del procediment al moment en què la Mesa de contractació pugui valorar i classificar l'oferta d'Advanced Medical System, d'acord amb el que disposa l'article 150 de l'LCSP.
3. Notificar aquest Acord a les persones interessades i al director gerent de l'HSLL.

Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució —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.

Palma, en la data de la signatura electrònica

La secretària de la Junta Consultiva
de Contractació Administrativa

María Matilde Martínez Montero