

**AL TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE LA CONTRATACION
PUBLICA MADRID**

RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN

DATOS IDENTIFICATIVOS DEL PROCEDIMIENTO
EXPTE N°: PA 55/18
TÍTULO: Resolución 1 agosto 2018 licitación contrato titulado: <i>“Suministro, instalación, puesta en marcha y mantenimiento de un sistema automatizado de gestión y almacenamiento de medicamentos en el almacén general del servicio de farmacia del Hospital Universitario Fundación Alcorcón”</i>
ORGANISMO/ DEPENDENCIA TRAMITADORA: HOSPITAL UNIVERSITARIO FUNDACION ALCORCON

D. MIGUEL SANFELIX GARCIA, mayor de edad, con DNI: 73645684Y, email a efectos de notificaciones msanfelix@kanbanlog.es en calidad de Administrador Único de la entidad KANBANLOG, S.L., con NIF B97942635, lo que acredita mediante la copia de la escritura de constitución, por el presente escrito comparece ante el Tribunal Administrativo de Recursos Contractuales de la Comunidad de Madrid, y, en representación de la mencionada Sociedad y como mejor proceda en Derecho expone los siguientes

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO: En el Boletín Oficial de la Comunidad Madrid nº 193, de fecha 14 agosto 2018 se publicó anuncio de licitación del HOSPITAL UNIVERSITARIO FUNDACION ALCORCON, del expediente nº. PA 55/18. título: *convocatoria de la licitación del contrato titulado “Suministro, instalación, puesta en marcha y mantenimiento de un sistema automatizado de gestión y almacenamiento de medicamentos en el almacén general del servicio de farmacia del Hospital Universitario Fundación Alcorcón”.*

A efectos probatorios se acompaña copia del citado BOCM, bajo documento nº. 1

SEGUNDO: En el anuncio de licitación, se establece:

12. *Otras informaciones: Quedan convocados todos los posibles licitadores a las 9.00 horas del día 22 de agosto de 2018, en la Secretaría de Farmacia, planta baja, del Hospital Universitario Fundación Alcorcón, sito en la calle Budapest, número 1, Alcorcón (Madrid). Dicha visita tendrá el carácter obligatorio.*

TERCERO: En el Pliego de Prescripciones Técnicas, se establece en la Cláusula 2, apartado 1, Prescripciones Generales, en su párrafo segundo se establece que: *"Se deberán aportar certificados de compromiso de integración con las aplicaciones descritas (Farmatools y Kardex) que señalen que dicha integración es posible, emitidos por las empresas propietarias de las dos citadas aplicaciones. En ningún caso se aceptará el cambio de las aplicaciones corporativas actuales (Farmatools y Kardex), como consecuencia de la integración. Se entiende por integración entre dos aplicaciones, la conexión entre ellas de forma completamente automática y en tiempo real, bidireccional y sin ninguna intervención por parte del usuario."*

CUARTO: Mediante resolución de fecha 22 de agosto de 2018 emitida por el Órgano de Contratación del Hospital Universitario Fundación Alcorcón se añade el siguiente párrafo en el Pliego de Prescripciones técnicas del Expediente PA 55/18 en la cláusula 2, Prescripciones generales, apartado 1: *"Estos certificados podrán ser sustituidos por una autocertificación del licitador que indique que integraciones ha realizado con estas aplicaciones (Farmatools y Kardex) para almacenes de Farmacias Hospitalarias, y una referencia de la misma, para que el órgano de contratación pueda comprobar con carácter previo a la valoración de la oferta la realidad de la integración entendida como se determina en el párrafo anterior."*

QUINTO: En el Pliego de Prescripciones Técnicas, se establece en la Cláusula 2, apartado 1, Prescripciones Generales, en su párrafo segundo se establece que: *"... Corre por cuenta del licitador realizar la completa integración con los sistemas descritos tanto de la parte que le corresponda como la de la parte de los sistemas afectados. El correcto funcionamiento del sistema de información, y por lo tanto, de la integración, será un requisito imprescindible"*

para considerar la instalación finalizada y poder proceder a la recepción de la misma por parte del Hospital.”

SEXTO: En el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares, se establece, En los criterios de adjudicación del contrato, en el apartado 8 subapartado III *“Criterios cualitativos. Mantenimiento de los sistemas rotativos verticales ya disponibles en el hospital durante el periodo de garantía del carrusel se asignarán 1,25 puntos al licitador que lo oferte y 0 puntos si no es ofertada”*.

SEPTIMO: Se ha anunciado la intención de interponer el presente Recurso Especial en Materia de Contratación, lo que se acredita con la copia de dicho anuncio bajo documento nº 2

Por los antecedentes de hechos referidos, y tras anunciar su intención de interponer el presente recurso dentro del plazo de quince días hábiles conferido al efecto por el artículo 44 del Texto Refundido de la Ley de Contratos del Sector Público, en adelante TRLCSP, interpone RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN previo a la interposición del Contencioso-Administrativo contra:

- a) el anuncio de la licitación Expediente PA 55/18.
- b) el Pliego de prescripciones técnicas que rige el PA 55/18
- c) la Resolución de 22 de agosto, que añade un párrafo a la cláusula 2, prescripciones generales del PTT
- d) El Pliego de Cláusulas Administrativas particulares del PA 55/18.

Por cuanto con ellos **se conculcan los principios de libre concurrencia e igualdad de trato** que debe hacerse teniendo en cuenta a efectos interpretativos y en cuanto no conculque la legislación vigente, lo dispuesto en el considerando, 74 de la Directiva 2014/24/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 26 de febrero de 2014, sobre contratación pública y por la que se deroga la Directiva 2004/18/CE, que a su vez se pronuncia en el mismo sentido que el considerando 29 de su predecesora: *“Las especificaciones técnicas elaboradas por los compradores públicos tienen que permitir la apertura de los contratos públicos a la competencia, así como la consecución de los objetivos de sostenibilidad. Para ello, tiene que*

ser posible presentar ofertas que reflejen la diversidad de las soluciones técnicas (...). Por consiguiente, al redactar las especificaciones técnicas debe evitarse que estas limiten artificialmente la competencia mediante requisitos que favorezcan a un determinado operador económico (...).

A los anteriores antecedentes de hecho, le son de aplicación los siguientes

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO: El acto es susceptible de impugnación mediante recurso especial en materia de contratación de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 40.1 del TRLCSP, al calificarse como contrato de suministro sujetos a regulación armonizada y con un valor estimado superior a 209.000 euros.

Conforme al artículo 40.2 del TRLCSP, pueden ser objeto de recurso los anuncios de licitación, los pliegos y los documentos contractuales que establezcan las condiciones que deban regir la contratación.

SEGUNDO: El órgano competente para resolver es el Tribunal de Recursos Contractuales de la Comunidad de Madrid.

TERCERO: El compareciente goza de legitimación para recurrir por actuar en representación de la Sociedad de la que es Administrador Único y que tiene la condición de interesada en el expediente.

Lo que acreditamos con el certificado expedido por el Hospital Universitario Fundación Alcorcón, que acompañamos a efectos probatorios bajo documento 3.

CUARTO: En cuanto el fondo del asunto podemos alegar las siguientes circunstancias:

1.- En cuanto al anuncio de Licitación

12. *Otras informaciones: Quedan convocados todos los posibles licitadores a las 9.00 horas del día 22 de agosto de 2018, en la Secretaría de Farmacia, planta baja, del Hospital Universitario Fundación Alcorcón, sito en la calle Budapest, número 1, Alcorcón (Madrid). Dicha visita tendrá el carácter obligatorio.*

Teniendo en cuenta que la publicación en el BOCM es de 14 de agosto y que exige la personación obligatoria de los posibles licitadores el día 22 de agosto a las 9.00 horas en el propio hospital, a los ocho días, plazo exiguo si tenemos en cuenta que nos encontramos en el mes de agosto y a más a más, semana del 15 de agosto, tradicionalmente considerada como la semana más vacacional en España.

Podría pensarse que el carácter obligatorio de la visita es una cuestión baladí, o de trascendencia relativa o subsanable, pero no es así:

Pues tanto el PTT punto 2.8 como en el PCA apartado Documentación e información complementaria que deberá presentar el Licitador, exigen obligatoriamente la presentación del certificado de visita a las instalaciones el día 22 de agosto señalado, PARA PODER CONCURRIR A LA LICITACION.

Es decir, y sin lugar duda alguna, un posible licitador, que se haya enterado del concurso la última semana de agosto o se entere en esta primera semana de septiembre, podrá hasta el día 10 de septiembre presentar su oferta, sin embargo, no podrá concurrir a la licitación por no haber visitado las instalaciones del Hospital el día 22 de agosto a las 9.00 horas.

Tampoco cabe duda alguna, que es razonable exigir a los licitadores la visita de las instalaciones donde se instalarán los bienes objeto de contrato, previamente a la presentación de las ofertas.

Pero sin embargo artificiosamente, se conculca la libre concurrencia, cuando solo se establece un día y hora para la visita y más aún cuando la visita esta muy alejada del plazo de presentación de ofertas y a los pocos días de la publicación en el BOCM.

Cierto que a esta parte no se le ha producido indefensión y conculcado sus derechos, pues nos enteramos a tiempo y nos fue posible asistir el día y hora señalado a la visita obligatoria y requisito para poder concurrir a la licitación, pero ello no empecé la realidad de lo alegado.

2.- En el Pliego de Prescripciones Técnicas

Establece en la Cláusula 2, apartado 1, Prescripciones Generales, en su párrafo segundo se establece que: *“Se deberán aportar certificados de compromiso de integración con las aplicaciones descritas (Farmatools y Kardex) que señalen que dicha integración es posible, emitidos por las empresas propietarias de las dos citadas aplicaciones. En ningún caso se aceptará el cambio de las aplicaciones corporativas actuales (Farmatools y Kardex), como consecuencia de la integración. Se entiende por integración entre dos aplicaciones, la conexión entre ellas de forma completamente automática y en tiempo real, bidireccional y sin ninguna intervención por parte del usuario.”*

Es decir, la entidad GRIFOLS MOVACO, S.A. (Kardex), también licitadora en este concurso tiene que certificar a las empresas competidoras en la licitación, para poder presentarse a la licitación.

Sobran las palabras, pues ¿Cómo puede ser que una Empresa que va a participar en una licitación tenga la facultad de Certificar o no a sus posibles competidores?.

3.- Modificación del Pliego de Prescripciones Técnicas

Mediante resolución de fecha 22 de agosto de 2018 emitida por el Órgano de Contratación del Hospital Universitario Fundación Alcorcón se añade el siguiente párrafo en el Pliego de Prescripciones técnicas del Expediente PA 55/18 en la cláusula 2, Prescripciones generales, apartado 1: *“Estos certificados podrán ser sustituidos por una autocertificación del licitador que indique que integraciones ha realizado con estas aplicaciones (Farmatools y Kardex) para almacenes de Farmacias Hospitalarias, y una referencia de la misma, para que el órgano de contratación pueda comprobar con carácter previo a la valoración de la oferta la realidad de la integración entendida como se determina en el párrafo anterior.”*

Este apartado imposibilita aún más la concurrencia por cuanto no permite el compromiso de integración sino que obliga a demostrar que está ya se ha realizado con anterioridad.

Kanbanlog, cumple con los criterios de solvencia técnica que requiere el art 89.1.a de la LCSP y el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que afectan a este expediente.

Kanbanlog SL es capaz de integrar, en la parte que le corresponde, la aplicación SIGLAS que gestiona sus armarios horizontales con otras aplicaciones como así lo ha venido realizando desde el año 2010 en otros Hospitales.

Pero, sin embargo, compete a otro licitador hacer los ajustes necesarios en Kardex, para que la integración sea posible, es decir, se produzca la conexión entre ellas de forma completamente automática y en tiempo real, bidireccional y sin ninguna intervención por parte del usuario.

4.- En el Pliego de Prescripciones Técnicas

Se establece en la Cláusula 2, apartado 1, Prescripciones Generales, en su párrafo segundo se establece que: *"... Corre por cuenta del licitador realizar la completa integración con los sistemas descritos tanto de la parte que le corresponda como la de la parte de los sistemas afectados. El correcto funcionamiento del sistema de información, y por lo tanto, de la integración, será un requisito imprescindible para considerar la instalación finalizada y poder proceder a la recepción de la misma por parte del Hospital."*

Esta cláusula beneficia claramente a Grifols Movaco S.A. (Kardex) por varios motivos:

1º no tiene que abonar la integración.

2º Como propietario puede presupuestar precios de integración arbitrarios, dirigidos única y exclusivamente a encarecer los costes de los competidores, con la finalidad de impedir la adjudicación a la competencia.

Tema que hubiera quedado resuelto indicando en los pliegos el precio de las dos integraciones requeridas, para que todos los posibles licitadores estuvieran en igualdad.

5.- En el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares

Se establece, En los criterios de adjudicación del contrato, en el apartado 8 subapartado III *"Criterios cualitativos. Mantenimiento de los sistemas rotativos verticales ya disponibles en el hospital durante el periodo de garantía del carrusel se asignarán 1,25 puntos al licitador que lo oferte y 0 puntos si no es ofertada"*.

Este mantenimiento es exclusivo de Grifols Movaco S.A., que lo lleva realizando desde hace años a la actualidad mediante contrato de mantenimiento, por cuanto los equipos son antiguos uno del año 2011 y otro del año 1997.

Por lo que el resto de las empresas licitadoras no puede acceder a esa puntuación de mejora.

Es de resaltar, que se está concediendo una puntuación de mejora, por la asunción y prestación de un servicio que no es objeto de contrato y que licita la propia empresa que realiza el mantenimiento de esos equipos en la actualidad.

CONCLUSION: Como las cosas simples, suelen ser la verdad, los hechos demuestran que la intención del concurso es favorecer al actual mantenedor de los equipos Kardex, y así se publica a mediados del mes de agosto vacaciones mayoritarias, con prescripciones técnicas y cláusulas administrativas que le favorecen y con visita el día 22 agosto a las 9.00, sin ella no se puede concurrir a la licitación y con la previsión de que solo compareciera GRIFOLS MOVACO, S.A. (Kardex) y el tema del concurso quedará con un solo licitador.

Al comparecer otros licitadores el mismo día 22, se modifican las prescripciones técnicas.

De acuerdo con los fundamentos señalados, siendo de aplicación:

Los Artículos 126 y 132 de la vigente Ley de Contratos del Sector Publico, sobre Principios de igualdad, transparencia y libre competencia.

La Resolución N° 174/2015 de 28 octubre 15 del Tribunal Administrativo de Contratación Pública Comunidad Madrid.

La Sentencia TJUE, Sala Primera, de 7 abril 2016 (asunto c-324/14).

Y la Resolución 677/2016 de 9 septiembre 2016 del Tribunal Administrativo Central de Recursos Contractuales.

SUPLICA: Que se tenga por presentado este escrito y documentos acompañados, se sirva admitirlo y tener por interpuesto RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN frente al expediente PA 55/18 del Hospital Universitario Fundación Alcorcón, el anuncio, el Pliego de Prescripciones Técnicas, su modificación y el Pliego de Cláusulas administrativas y previa la tramitación legal que corresponda, sea dictada resolución en la que se resuelva anular los extremos impugnados, por conculcar los principios de libre concurrencia e igualdad de trato.

En Valencia para Madrid a cuatro de septiembre de dos mil dieciocho.



KANBAN LOG S.L.U.
C/ Poeta José Agustín Goytisolo, 3
Escalera 5 - Puerta 32
CP. 46980 PATERNA (Valencia)
Tel.: 963643886 - Fax: 961318667
CIF: B-97942635

Fdo. D. MIGUEL SANFELIX GARCIA