

EXPTE.: PNSP GPNSU 2020-20-FAR (LOTES 2 y 3). SUMINISTRO DE DIFERENTES PRINCIPIOS ACTIVOS DISTRIBUIDOS EN EXCLUSIVIDAD POR EL LABORATORIO AMGEN S.A. CON DESTINO AL SERVICIO DE FARMACIA DEL HOSPITAL UNIVERSITARIO PUERTA DE HIERRO MAJADAHONDA.

ASUNTO: RESOLUCIÓN PARCIAL DEL CONTRATO

RESOLUCIÓN PARCIAL DE CONTRATO

Este documento se ha obtenido directamente del original que contenía todas las firmas auténticas y se han ocultado los datos personales protegidos y los códigos que permitirían acceder al original.

Examinado el expediente de su razón y del que se deducen los siguientes:

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero. - Por orden del Director Gerente en funciones del Hospital Universitario Puerta de Hierro de Majadahonda, de fecha 8 de junio de 2020, se autorizó iniciar el expediente PNSP GPNSU 2020-20-FAR, para el SUMINISTRO DE DIFERENTES PRINCIPIOS ACTIVOS DISTRIBUIDOS EN EXCLUSIVIDAD POR EL LABORATORIO AMGEN S.A., CON DESTINO AL SERVICIO DE FARMACIA DEL HOSPITAL UNIVERSITARIO PUERTA DE HIERRO MAJADAHONDA.

Segundo. - En la misma fecha, se aprobó el expediente de contratación mediante procedimiento negociado sin publicidad, al amparo del art. 168 a) apartado 2º de la Ley 9/2017 de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público (en adelante LCSP) para contratar el mencionado suministro, con un presupuesto máximo de licitación de 1.428.370,32 euros (Base Imponible: 1.373.433,00 euros) con cargo al programa 312 A, y la partida económica 27100.

Tercero. - La Viceconsejera de Asistencia Sanitaria autoriza el expediente el 1 de julio de 2020.

Cuarto. - Con fecha 9 de julio de 2020 se remitió invitación a la firma comercial AMGEN S.A. comercializadora en exclusividad de los productos objeto del contrato, siendo la fecha límite para presentación electrónica de ofertas el día 24 de julio de 2020.

Quinto. - El 27 de julio de 2020 se procede al desencriptado de la documentación aportada mediante licitación electrónica por AMGEN S.A., remitiéndose la documentación técnica al Servicio de Farmacia para su valoración y posterior informe. Tras calificar la documentación aportada, no se aprecian defectos u omisiones. Seguidamente se abre el archivo que contiene la oferta económica con el siguiente resultado:

Nº LOTE	DENOMINAC. LOTE	CN	PRINCIPIO ACTIVO	P. UNITARIO SIN IVA	PRECIO UNITARIO AMGEN, S.A
1	ARANESP	941682	DARBEPOETINA ALFA 10 MCG JGA PRECARGADA	4,5000	4,5000
	ARANESP	664093	DARBEPOETINA ALFA 20 MCG JGA PRECARGADA	9,0000	9,0000
	ARANESP	663006	DARBEPOETINA ALFA 30 MCG JGA PRECARGADA	13,5000	13,5000
	ARANESP	663007	DARBEPOETINA ALFA 40 MCG JGA PRECARGADA	18,0000	18,0000
	ARANESP	663008	DARBEPOETINA ALFA 50 MCG JGA PRECARGADA	22,5000	22,5000
	ARANESP	663009	DARBEPOETINA ALFA 60 MCG JGA PRECARGADA	27,0000	27,0000
	ARANESP	663010	DARBEPOETINA ALFA 80 MCG JGA PRECARGADA	36,0000	36,0000
	ARANESP	663011	DARBEPOETINA ALFA 100 MCG JGA PRECARGADA	45,0000	45,0000
	ARANESP	663012	DARBEPOETINA ALFA 130 MCG JGA PRECARGADA	58,5000	58,5000
	ARANESP	663014	DARBEPOETINA ALFA 150 MCG JGA PRECARGADA	67,5000	67,5000
	ARANESP	663015	DARBEPOETINA ALFA 300 MCG JGA PRECARGADA	135,0000	135,0000
	ARANESP	663016	DARBEPOETINA ALFA 500 MCG JGA PRECARGADA	225,0000	225,0000
2	PARSABIV	713973	ETECALCETIDE 2,5 MG SOLUCION INYECTABLE, 6 VIALES INYECTABLE 0,5 ML	12,7400	12,7400
3	REPATHA	710049	EVOLOCUMAB 140 MG SOLUCION INYECTABLE EN PLUMA PRECARGADA 2 PLUMAS PRECARGADA	157,2500	157,2500

Sexto. - El 2 de septiembre de 2020 se dicta resolución de adjudicación conforme a la propuesta de adjudicación realizada, suscribiéndose el contrato, para un periodo de ejecución de 24 meses, el 25 de septiembre de 2020. Tras la finalización del periodo inicial del contrato, se suscribe la primera prórroga cuya vigencia se extiende hasta 25 de septiembre de 2024, encontrándose en la actualidad en periodo de prórroga.

Nº LOTE	DENOM. LOTE	CN	PRINCIPIO ACTIVO	Unidades estimadas en 24 meses	P. Unitario sin IVA	BASE IMPONIBLE	Cuota de IVA (4%)	IMPORTE TOTAL
1	ARANESP	941682	DARBEPOETINA ALFA 10 MCG JGA PRECARGADA	150	4,5000	675,00	27,00	702,00
		664093	DARBEPOETINA ALFA 20 MCG JGA PRECARGADA	2.100	9,0000	18.900,00	756,00	19.656,00
		663006	DARBEPOETINA ALFA 30 MCG JGA PRECARGADA	3.500	13,5000	47.250,00	1.890,00	49.140,00
		663007	DARBEPOETINA ALFA 40 MCG JGA PRECARGADA	2.500	18,0000	45.000,00	1.800,00	46.800,00
		663008	DARBEPOETINA ALFA 50 MCG JGA PRECARGADA	1.200	22,5000	27.000,00	1.080,00	28.080,00
		663009	DARBEPOETINA ALFA 60 MCG JGA PRECARGADA	1.700	27,0000	45.900,00	1.836,00	47.736,00
		663010	DARBEPOETINA ALFA 80 MCG JGA PRECARGADA	1.100	36,0000	39.600,00	1.584,00	41.184,00
		663011	DARBEPOETINA ALFA 100 MCG JGA PRECARGADA	800	45,0000	36.000,00	1.440,00	37.440,00
		663012	DARBEPOETINA ALFA 130 MCG JGA PRECARGADA	160	58,5000	9.360,00	374,40	9.734,40
		663014	DARBEPOETINA ALFA 150 MCG JGA PRECARGADA	180	67,5000	12.150,00	486,00	12.636,00
		663015	DARBEPOETINA ALFA 300 MCG JGA PRECARGADA	700	135,0000	94.500,00	3.780,00	98.280,00
		663016	DARBEPOETINA ALFA 500 MCG JGA PRECARGADA	1.200	225,0000	270.000,00	10.800,00	280.800,00
IMPORTE TOTAL LOTE 1						646.335,00	25.853,40	672.188,40
2	PARSABIV	713973	ETECALCETIDE 2,5 MG SOLUCION INYECTABLE, 6 VIALES INYECTABLE 0,5 ML	7.700	12,7400	98.098,00	3.923,92	102.021,92
IMPORTE TOTAL LOTE 2						98.098,00	3.923,92	102.021,92
3	REPATHA	710049	EVOLOCUMAB 140 MG SOLUCION INYECTABLE EN PLUMA PRECARGADA 2 PLUMAS PRECARGADA	4.000	157,2500	629.000,00	25.160,00	654.160,00
IMPORTE TOTAL LOTE 3						629.000,00	25.160,00	654.160,00
TOTAL EXPEDIENTE DE CONTRATACIÓN						1.373.433,00	54.937,32	1.428.370,32

Séptimo. – En el apartado 16 de la cláusula 1 del PCAP, relativo al plazo de ejecución, especifica que “Si durante la vigencia del contrato el/los medicamentos contratados dejarán de comercializarse en exclusiva por la empresa adjudicataria, comenzando a comercializarse medicamentos con idénticos principios activos, se podrá proceder por el centro a iniciar los trámites oportunos para su contratación a través del procedimiento que corresponda. A tales efectos, el contrato extenderá su vigencia hasta la fecha en que se haga efectiva la comercialización y puesta en el mercado de medicamentos con idénticos principios activos, y el contrato se resolverá por mutuo acuerdo de las partes.

Asimismo, si se adjudica un contrato o AM por parte de la Administración central u autonómica, en el que se incluya el suministro de alguno de los medicamentos objeto del expediente, éste quedará resuelto en cuanto al nº de orden o lote afectado, salvo que las condiciones que se pacten en el presente contrato sean más favorables para este Centro.”.

Octavo. – Con fecha 28 de diciembre de 2023, el Servicio de Farmacia del Hospital realiza propuesta de resolución del contrato, como consecuencia de la firma por parte del Servicio Madrileño de Salud del AM PNSP SUM 27/2022 - “ACUERDO MARCO PARA EL SUMINISTRO DE 187 LOTES DE MEDICAMENTOS EXCLUSIVOS PARA TODOS LOS HOSPITALES DEPENDIENTES DEL SERVICIO MADRILEÑO DE SALUD”, adjudicado por procedimiento negociado sin publicidad, por exclusividad, incluyendo los medicamentos objeto del contrato (ETECALCETIDE Y EVOLOCUMAB), iniciándose los trámites para proceder a la resolución del contrato fundamentada en el mutuo acuerdo de las partes, conforme a lo previsto en el apartado 16 de la cláusula 1ª del PCAP, siguiendo las instrucciones recibidas del Viceconsejero de Gestión Económica del SERMAS de 30 de junio de 2023, en las que se dispone: *“Si los hospitales tuvieran algún expediente en vigor , deberá procederse a la resolución de mutuo acuerdo con el proveedor y la adhesión al AM centralizado...”*.

Noveno. - Tal y como determina el art. 109 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, se remite escrito al contratista comunicándole la decisión de resolver el contrato, con el fin de que en el plazo de 10 días naturales pueda presentar pruebas o alegar razones para el citado expediente. Cumplido el plazo, el adjudicatario no ha contestado al requerimiento.

Décima.-. El PCAP, contemplaba la constitución de garantía definitiva y que se devolverá de forma parcial al contratista, cuando se produzca la resolución del contrato

Undécima. - El 7 de febrero del 2024, el Servicio Jurídico, al amparo del artículo 4.1. h) de la Ley 3/1999 de 30 de marzo, de Ordenación de los servicios jurídicos de la Comunidad de Madrid, emite informe favorable a la resolución parcial del contrato.

Duodécima.- El adjudicatario del contrato manifiesta su voluntad de mantener la garantía definitiva de los lotes afectados.

A la vista de los antecedentes expuestos y, en relación todo ello con la legislación aplicable al caso, procede hacer las siguientes **CONSIDERACIONES JURÍDICAS**:

PRIMERO. - El artículo 190 de la LCSP, establece que el órgano de contratación ostenta la prerrogativa de interpretar los contratos administrativos, resolver las dudas que ofrezca su cumplimiento, modificarlos por razones de interés público, acordar su resolución y determinar los efectos de ésta.

A su vez el artículo 211.1 c), contempla entre las causas de resolución de los contratos, *“el mutuo acuerdo entre la Administración y el contratista”*.

SEGUNDO. - En el párrafo final del punto 16 de la cláusula 1 del PCAP, se encuentra prevista la causa de resolución del contrato que indica:

“Si durante la vigencia del contrato el/los medicamentos contratados dejarán de comercializarse en exclusiva por la empresa adjudicataria, comenzando a comercializarse medicamentos con idénticos principios activos, se podrá proceder por el centro a iniciar los trámites oportunos para su contratación a través del procedimiento que corresponda. A tales efectos, el contrato extenderá su vigencia hasta la fecha en que se haga efectiva la comercialización y puesta en el mercado de medicamentos con idénticos principios activos, y el contrato se resolverá por mutuo acuerdo de las partes.

Asimismo, si se adjudica un contrato o AM por parte de la Administración central u autonómica, en el que se incluya el suministro de alguno de los medicamentos objeto del expediente, éste quedará resuelto en cuanto al nº de orden o lote afectado, salvo que las condiciones que se pacten en el presente contrato sean más favorables para este Centro.”

TERCERO. - En cuanto al procedimiento a seguir, al artículo 212.1 de la LCSP, conforme al cual:

“La resolución del contrato se acordará por el órgano de contratación, de oficio o a instancia del contratista, en su caso, siguiendo el procedimiento que en las normas de desarrollo de esta Ley se establezca”.

En conexión con este precepto, el artículo 109 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, aprobado por Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre añade lo siguiente:

“1. La resolución del contrato se acordará por el órgano de contratación, de oficio o a instancia del contratista, previa autorización, en el caso previsto en el último párrafo del artículo 12.2 de la Ley, del Consejo de Ministros, y cumplimiento de los requisitos siguientes:

- a) Audiencia del contratista por plazo de diez días naturales, en el caso de propuesta de oficio.*
- b) Audiencia, en el mismo plazo anterior, del avalista o asegurador si se propone la incautación de la garantía.*
- c) Informe del Servicio Jurídico, salvo en los casos previstos en los artículos 41 y 96 de la Ley.*
- d) Dictamen del Consejo de Estado u órgano consultivo equivalente de la Comunidad Autónoma respectiva, cuando se formule oposición por parte del contratista.*

2. Todos los trámites e informes preceptivos de los expedientes de resolución de los contratos se considerarán de urgencia y gozarán de preferencia para su despacho por el órgano correspondiente.”

A la vista de los preceptos señalados, el Órgano de contratación, de oficio, podrá acordar la resolución del contrato, al quedar acreditada la audiencia realizada al contratista.

CUARTO. - El Órgano competente para la adopción de este acuerdo es el Director Gerente del Hospital Universitario Puerta de Hierro de Majadahonda, de acuerdo con lo dispuesto en la Resolución 342/2021, de 13 de septiembre de la Viceconsejera de Asistencia Sanitaria y Salud Pública y Dirección General del Servicio Madrileño de Salud, por la que se delega el ejercicio de determinadas competencias en materia de contratación y gestión económico-presupuestaria (B.O.C.M. núm. 222 de 17 de septiembre de 2021).

Visto los antecedentes, las consideraciones jurídicas y el procedimiento señalado, esta Dirección Gerencia

ACUERDA:

- *La resolución parcial del contrato - PNSP GPNSU 2020-20-FAR (LOTES 2 y 3): SUMINISTRO DE DIFERENTES PRINCIPIOS ACTIVOS DISTRIBUIDOS EN EXCLUSIVIDAD POR EL LABORATORIO AMGEN S.A., CON DESTINO AL SERVICIO DE FARMACIA DEL HOSPITAL UNIVERSITARIO PUERTA DE HIERRO MAJADAHONDA con destino al servicio de farmacia del HOSPITAL UNIVERSITARIO PUERTA DE HIERRO MAJADAHONDA, suscrito con la firma comercial Laboratorio AMGEN, S.A., por mutuo acuerdo de las partes como consecuencia de la firma del AM PNSP SUM 27/2022- “ACUERDO MARCO PARA EL SUMINISTRO DE 187 LOTES DE MEDICAMENTOS EXCLUSIVOS PARA TODOS LOS HOSPITALES DEPENDIENTES DEL SERVICIO MADRILEÑO DE SALUD”.*
- *Por voluntad del adjudicatario se mantiene la garantía depositada de los lotes resueltos.*

Contra el presente acto, que pone fin a la vía administrativa conforme se establece en el art. 191.4 de la LCSP, podrá interponerse, recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses contados desde el día siguiente al de la recepción de la notificación, ante el Juzgado de lo Contencioso – Administrativo de Madrid, sin perjuicio de cualquier otro recurso que se estime procedente interponer.