

EXPTE.: PNSP GPNSU 2020-27-FAR (LOTE 1). SUMINISTRO DE MEDICAMENTOS DISTRIBUIDOS EN EXCLUSIVIDAD POR EL LABORATORIO VIFOR PHARMA ESPAÑA S.L., CON DESTINO AL SERVICIO DE FARMACIA DEL HOSPITAL UNIVERSITARIO PUERTA DE HIERRO MAJADAHONDA.

ASUNTO: RESOLUCIÓN PARCIAL DEL CONTRATO – (lote 1)

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 del Hospital Universitario Puerta de Hierro de Majadahonda, de fecha 3 de septiembre de 2020, se autorizó iniciar el expediente PNSP GPNSU 2020-27-FAR, para el SUMINISTRO DE MEDICAMENTOS DISTRIBUIDOS EN EXCLUSIVIDAD POR EL LABORATORIO VIFOR PHARMA ESPAÑA S.L. 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 1.058.609,81 euros IVA incluido (Base imponible: 1.017.894,05 euros, Cuota de IVA (4%): 40.715,76 euros) con cargo al programa 312 A, y las partidas económicas 27100.

Tercero. – La Viceconsejera de Asistencia Sanitaria autoriza el expediente el 8 de septiembre de 2020.

Cuarto. - Con fecha 11 de septiembre de 2020 se remitió invitación a la firma comercial VIFOR PHARMA ESPAÑA S.L., comercializadora en exclusividad de los productos objeto del contrato, siendo la fecha límite para presentación electrónica de ofertas el día 28 de septiembre de 2020.

Quinto. - El 29 de septiembre de 2020 se procede al descryptado de la documentación aportada mediante licitación electrónica por VIFOR PHARMA ESPAÑA, S.L., 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 VIFOR PHARMA ESPAÑA, S.L.
1	FERINJECT	660904	HIERRO CARBOXIMALTOSA 50 mg/ml SOLUCION INYECTABLE Y PARA PERFUSION 10ML	78,7730	78,773
2	AKYNZEO	707963	NETUPITANT+PALONOSETRON 300MG/0,5MG CAPSULAS DURAS	32,0013	32,0013

Sexto. - El 29 de octubre 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 24 de noviembre de 2020. Tras la finalización del periodo inicial del contrato, se suscribe la primera prórroga cuya vigencia se extiende hasta 24 de noviembre de 2024.

Nº Lote	Denom. Lote	CN	Principio Activo	Unidades estimadas en 24 meses	P. Un sin IVA	Base Imponible	Cuota de IVA (4%)	Importe total
1	FERINJECT	660904	HIERRO CARBOXIMALTOSA 50 mg/ml SOLUCION INYECTABLE Y PARA PERFUSION 10ML	11.500	78,7730	905.889,50	36.235,58	942.125,08
2	AKYNZEO	707963	NETUPITANT+PALONOSE TRON 300MG/0,5MG CAPSULAS DURAS 1 CAPSULA	3.500	32,0013	112.004,55	4.480,18	116.484,73
TOTAL EXPEDIENTE DE PRÓRROGA						1.017.894,05	40.715,76	1.058.609,81

Séptimo. – En escrito de 30 de junio de 2023, comunicado el 7 de julio de 2023, VIFOR PHARMA ESPAÑA, S.L., informa de la concesión de autorización de comercialización del lote 2 – NETUPITANT+PALONOSETRON 300 MG/0,5MG CÁPSULAS DURAS a la empresa IMMEDICA PHARMA AB., mediante acuerdo privado, subrogándose en todos los derechos y obligaciones del contrato vigente con efectividad de 1 de julio de 2023.

Octavo. – En fecha 10 de agosto de 2023, VIFOR PHARMA ESPAÑA, S.L. solicita la devolución parcial de la garantía definitiva asociado al lote afectado, constituyendo el nuevo titular de la comercialización la nueva garantía definitiva el 5 de septiembre de 2023.

Noveno.- 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.”.

Décima. - Con fecha 28 de diciembre de 2023, el Servicio de Farmacia del Hospital realiza propuesta de resolución del contrato parcial (LOTE 1), 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 el medicamento objeto del contrato, 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...”.*

Undécima. - 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 parcial (Lote 1), 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 con fecha 17 de enero de 2024 da su conformidad.

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

Décimo tercero. - El 24 de enero 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 del contrato.

Décimo cuarto. - El adjudicatario del contrato manifiesta su voluntad de mantener la garantía definitiva del lote afectado.

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 del contrato - LOTE Nº 1 del PNSP GPNSU 2020-27-FAR: SUMINISTRO DE DIFERENTES PRINCIPIOS ACTIVOS DISTRIBUIDOS EN EXCLUSIVIDAD POR EL LABORATORIO VIFOR PHARMA ESPAÑA S.L., S.L., CON DESTINO AL SERVICIO DE FARMACIA DEL HOSPITAL UNIVERSITARIO PUERTA DE HIERRO, suscrito con la firma comercial VIFOR PHARMA ESPAÑA, S.L., 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 del lote resuelto.*

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.

EL DIRECTOR GERENTE

Firmado digitalmente por: GARCIA PONDAL JULIO JESUS
Fecha: 2024.03.07 11:12