

## Recurso nº 539-2021

**Acuerdo de 2 de diciembre de 2021, del Tribunal Administrativo de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid, sobre la adopción de medidas provisionales, en relación con el expediente de contratación de “Suministro de agujas de insulina para bolígrafo con destino a los Centros de Salud y Consultorios Locales de la Gerencia Asistencial de Atención Primaria del Servicio Madrileño de Salud” número de expediente: A/SUM-034507/2021.**

Con fecha 25 de noviembre de 2021 se ha recibido en este Tribunal escrito de la representación de Izasa Hospital, S.L.U. formulando recurso especial en materia de contratación, contra los pliegos de la licitación de referencia que fueron publicados en el Portal de la Contratación Pública de la Comunidad de Madrid el 3 de noviembre de 2021.

La recurrente en el escrito de interposición del recurso solicita que se acuerde la medida cautelar de suspensión del procedimiento de contratación hasta la resolución del presente recurso, fundamentándolo en que dado que el objeto de impugnación son los pliegos, la continuación del expediente de contratación podría hacer perder al presente recurso su finalidad legítima.

El artículo 51.1 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transpone al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014 (LCSP) establece que en el escrito de interposición se hará constar el acto recurrido, el motivo que fundamenta el recurso, los medios de prueba de que pretende valerse el recurrente y en su caso las medidas de naturaleza cautelar cuya adopción solicite.

El 1 de diciembre de 2021 el órgano de contratación ha remitido a este Tribunal el expediente y el preceptivo informe establecido en el artículo 56.2 de la Ley de Contratos del Sector Público. En dicho informe se opone a la suspensión solicitada por considerar que no se ha vulnerado ninguna normativa y porque la suspensión del procedimiento de licitación causaría un perjuicio al interés público ya que el plazo del actual contrato de suministro se encuentra vencido y se está agotando el stock del que disponen todos los Centros de Salud de la Comunidad de Madrid,

La suspensión automática del expediente de contratación en fase de adjudicación, tiene por objeto evitar que con la formalización del contrato se puedan consolidar situaciones de ilegalidad e impedir que se causen otros perjuicios a los interesados afectados, tal y como aparece configurada ya en el artículo 2.3 de la Directiva 89/665/CE (redacción actual dada por la Directiva 2007/66/CE), que dispone la suspensión del procedimiento como garantía de que el poder adjudicador no pueda celebrar el contrato cuando el recurso se plantee contra la decisión de adjudicación de un contrato *“Cuando se someta a un órgano de primera instancia independiente del poder adjudicador un recurso referente a una decisión de adjudicación de un contrato, los Estados miembros garantizarán que el poder adjudicador no pueda celebrar el contrato hasta que el órgano que examine el recurso haya tomado una decisión sobre la solicitud de medidas provisionales o sobre el fondo del recurso”*.

Según la jurisprudencia del Tribunal Supremo, la adopción de la medida cautelar exige que el recurso pueda perder su finalidad legítima, lo que significa que, de ejecutarse el acto, se crearían situaciones jurídicas irreversibles haciendo ineficaz la sentencia (en este caso resolución) que se dicte, e imposibilitando el cumplimiento de la misma en sus propios términos, con merma del principio de identidad. Aun concurriendo el anterior presupuesto, puede denegarse la medida cautelar siempre que se aprecie perturbación grave de los intereses generales o de tercero, lo que obliga a efectuar siempre a un juicio comparativo de todos los intereses en juego, concediendo especial relevancia, a la hora de decidir, a la mayor perturbación que la medida cause al interés general o al de un tercero afectado por la eficacia del acto

impugnado; y, en todo caso, el juicio de ponderación que al efecto ha de realizar el órgano jurisdiccional debe atender a las circunstancias particulares de cada situación, y exige motivación acorde con el proceso lógico efectuado para justificar la adopción o no de la medida cautelar solicitada.

Por otro lado, el recurso especial en materia de contratación tiene como finalidad obtener una resolución rápida y eficaz, de manera que una decisión ilegal no se pueda consolidar por la perfección del contrato.

Esta misma argumentación relativa a la fase de adjudicación, nos sirve también para justificar la adopción de medidas cautelares en supuestos en que, como en el presente, no se impugna la resolución de adjudicación, sino algún otro de los actos objeto del recurso, cuando el estado de la tramitación del expediente coloca al mismo en una situación similar.

En el presente caso, es determinante que este Tribunal mediante Acuerdo de 2 de diciembre de 2021 accede a dar traslado del expediente de contratación al recurrente. Por ello considerando los trámites necesarios tras el acceso al expediente y que el plazo de presentación de ofertas finaliza el 3 de diciembre de 2021, este Tribunal estima conveniente la suspensión del procedimiento de licitación a partir del plazo de finalización de presentación de ofertas y hasta que se resuelva el presente recurso.

El recurso especial en materia de contratación tiene como finalidad obtener una resolución rápida y eficaz, de manera que una decisión ilegal no se pueda consolidar, y con la suspensión de la tramitación del expediente de contratación en este supuesto se trata de evitar la posibilidad de causar perjuicios a los interesados afectados y, que, en su caso, se facilite la retroacción de las actuaciones al momento en que se cometió la posible infracción.

De acuerdo con lo anterior, ponderadas las circunstancias del caso y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 56.3 de la LCSP, este Tribunal por unanimidad,

## ACUERDA

Suspender la tramitación del procedimiento de licitación del contrato de “Suministro de agujas de insulina para bolígrafo con destino a los Centros de Salud y Consultorios Locales de la Gerencia Asistencial de Atención Primaria del Servicio Madrileño de Salud” número de expediente: A/SUM-034507/2021 a partir de la finalización del plazo de presentación de ofertas y hasta que se resuelva el recurso y se acuerde expresamente el levantamiento de la suspensión.

Contra el presente Acuerdo no cabrá recurso alguno, sin perjuicio de los que procedan contra la resolución que se dicte en el procedimiento principal.

EL PRESIDENTE DEL TRIBUNAL

Firmado digitalmente por: PELAEZ ALBENDEA LAUREANO JUAN  
Fecha: 2021.12.02 12:03