

Recurso especial en materia de contratación
Acuerdo Marco para el suministro de gasóleo tipo "C" a los centros de la Comunidad de Madrid
Expediente de contratación: A/SUM-019571/2022

AL TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE CONTRATACIÓN PÚBLICA DE
LA COMUNIDAD DE MADRID

REPSOL COMERCIAL DE PRODUCTOS PETROLÍFEROS, S.A. (en adelante, "REPSOL" o mi representada, indistintamente), con C.I.F. A-80298839 y domicilio, a efectos de notificaciones, en calle Méndez Álvaro, 44 de Madrid y, en su nombre y representación, D. Caridad Gutiérrez-Jodra Gamboa, con D.N.I. n [REDACTED] y dirección de correo electrónico a efectos de notificaciones: institucionesggcc@repsol.com, según se acredita mediante escritura de poder que se acompaña al presente escrito como **Documento 1**, ante este órgano comparezco y, como mejor proceda en Derecho

DIGO

- I.** Que el 15 de diciembre de 2022 me ha sido notificada la Orden de 14 de diciembre anterior del Consejero de Economía, Hacienda y Empleo, por la que se adjudica el Acuerdo Marco para el suministro de gasóleo tipo "C" a los centros de la Comunidad de Madrid (el "Contrato"). El número de expediente de la licitación es A/SUM-019571/2022. Se adjunta la mencionada Orden como **documento nº 2**, que textualmente establece:

"Adjudicar por procedimiento abierto mediante criterio precio los lotes 1, 2 y 3, del acuerdo marco para el suministro de gasóleo tipo "C" a los centros de la Comunidad de Madrid, de acuerdo con las propuestas formuladas por la Mesa de contratación por haber presentado la mejor oferta económica en cada lote, a las siguientes empresas:

- Lote 1 Área Territorial Madrid Norte y Oeste, a REPSOL COMERCIAL DE PRODUCTOS PETROLIFEROS, S.A., NIF A80298839, siendo la prima a aplicar sobre el precio de referencia de diecisiete con cincuenta céntimos de euros (17,50 céntimos de euro).

- Lotes 2 Área Territorial Madrid Este y 3 Área Territorial Madrid Capital, a ENERPLUS, S.L.U., NIF, B14343586 siendo la prima a aplicar sobre el precio de referencia de siete con treinta y seis céntimos de euro (7,36 céntimos de euro)."

- II.** Que considerando que la Resolución notificada es contraria a Derecho en cuanto a la adjudicación que realiza de los Lotes 2 y 3 del Acuerdo Marco, mediante el presente escrito y al amparo de los artículos 44 y siguientes de la LCSP, se interpone en tiempo y forma **RECURSO ESPECIAL EN MATERIA DE CONTRATACIÓN**, con arreglo a los siguientes

MOTIVOS

REQUISITOS FORMALES DE ADMISIBILIDAD DEL RECURSO

1. PROCEDENCIA DEL RECURSO ESPECIAL.

El artículo 44.1 a) y 44.2 c) de la LCSP prevén que serán susceptibles de recurso especial en materia de contratación los acuerdos de adjudicación cuando se refieran a contratos de servicios que tengan un valor estimado superior a 100.000 euros, teniendo el Lote 2 adjudicado un valor estimado, según el Pliego de Condiciones Administrativas Particulares, superior a siete millones de euros, y el Lote 3 superior a los veintidós millones de euros.

La Cláusula 33 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares ("PCAP") prevé expresamente que el acuerdo de adjudicación es susceptible de recurso especial en materia de contratación y la Resolución notificada así lo expresa, indicando la competencia de ese Tribunal Administrativo.

2. ACTO IMPUGNADO.

El artículo 44.2 c) de la LCSP prevé que podrán ser objeto de recurso los acuerdos de adjudicación. Por medio del presente recurso, esta parte recurre exclusivamente la adjudicación del Lote 2 "Área Territorial Madrid Este y del Lote 3 Área Territorial Madrid Capital" del Acuerdo Marco, a favor ambos lotes de ENERPLUS, S.L.U., cuya oferta económica consistente en una prima a aplicar sobre el precio de referencia de siete con treinta y seis céntimos de euro (7,36 céntimos de euro), **presentaba y presenta una evidente presunción de baja temeraria al ser inferior en casi un 60% a la presentada por REPSOL (17,50 céntimos de euro).**

A pesar de esta anormalidad y de que la Mesa de Contratación, en el acto de apertura de ofertas, no recogió clasificación alguna de las mismas, la resolución impugnada procede sin más a la adjudicación del Lote nº 2 a favor de ENERPLUS, sin motivación alguna de la realización de la tramitación a efectos de justificación que exigía la anormalidad de dicha oferta de ENERPLUS, S.L.U conforme a la cláusula 14 del PCAP y al artículo 149.4 de la LCSP, vulnerando por ello ambas normas que regulan el procedimiento de adjudicación, y por tanto, resultando NULA dicha adjudicación.

3. LEGITIMACIÓN.

REPSOL está legitimada para impugnar el acuerdo de adjudicación porque siendo Sociedad licitadora en el procedimiento de referencia, tiene un interés directo en la licitación del Contrato, de conformidad con el artículo 48 de la LCSP, al haber presentado su oferta y no resultar adjudicataria frente a una oferta que resulta anormalmente baja y que, a juicio de REPSOL, ni siquiera alcanzaría a cubrir los costes logísticos que conlleva la prestación de suministro, tal y

como REPSOL los estima, por lo que, a juicio de REPSOL, pone en riesgo evidente el cumplimiento adecuado del contrato.

4. PLAZO

El recurso se presenta dentro del plazo de quince días hábiles a contar desde el día siguiente a aquel en que se ha notificado el acuerdo de adjudicación, de conformidad con el artículo 50.1 de la LCSP.

FUNDAMENTOS DE CARÁCTER MATERIAL

ÚNICO.- SOBRE LA OFERTA ANORMALMENTE BAJA DE ENERPLUS Y LA FALTA DE JUSTIFICACIÓN DE LA MISMA

REPSOL entiende, y así lo puso de manifiesto por escrito tras el acto de apertura de ofertas (se adjunta como **documento nº 3**) que la oferta presentada por quien ha resultado adjudicataria de los Lote 2 y 3 del Acuerdo Marco, **inferior en casi un 60% a la presentada por REPSOL**, es anormalmente baja y que por ello, pone en riesgo la correcta ejecución del contrato de suministro de gasóleo al no cubrir los costes logísticos necesarios. Como bien conoce este Tribunal una oferta anormalmente baja o temeraria es aquella cuya probabilidad de materialización, a priori, resulta remota o dudosa a los efectos de dar cumplimiento adecuado al objeto del contrato. Y ello, habida cuenta que, conforme al artículo 85 del Real Decreto 1098/2001, que establece los Criterios para apreciar las ofertas desproporcionadas o temerarias en las subastas, considera en principio como tales, las ofertas que, cuando concurren dos licitadores como es el caso, sean inferiores en más de 20 unidades porcentuales a la otra oferta.

Para esta licitación han concurrido únicamente dos licitadores, ENERPLUS y REPSOL, por lo que la situación de anormalidad de la oferta de la adjudicataria, inferior en casi un 60% a la presentada por REPSOL, es clara. Pese a ello, ni la Mesa de Contratación ni el Órgano de contratación, según la motivación expresada en la resolución de adjudicación, han solicitado la justificación de viabilidad de dicha oferta a ENERPLUS, tal y como imponía el propio pliego de cláusulas administrativas (cláusula 14, último párrafo) y en todo caso el artículo 149 de la LCSP, por lo que se ha vulnerado el procedimiento y la adjudicación de ambos Lotes resulta nula.

Ello además impide a REPSOL entrar al fondo de la anormalidad de la oferta de ENERPLUS más allá de lo expuesto en este recurso, que es palpable y objetivo, por la falta de justificación de la misma al no haber solicitado la mesa de contratación o en su defecto el órgano de contratación la motivación y justificación de viabilidad de su oferta.

Por ello solicitamos a este Tribunal que ordene al órgano de Contratación que declare la nulidad de la adjudicación por ser contraria a Derecho, y en consecuencia, proceda a una nueva adjudicación del Lote 2 y del Lote 3 del Acuerdo Marco respetando al procedimiento legalmente establecido.

A la vista de lo anterior,

SUPlico que, tenga por interpuesto recurso especial en materia de contratación frente a la notificación de la Adjudicación del Lote 2 y del Lote 3 del Acuerdo Marco para el suministro de gasóleo tipo "C" a los centros de la Comunidad de Madrid y, en razón a las alegaciones efectuadas en el mismo y previa la tramitación oportuna, dicte resolución estimatoria del presente recurso por la que sea declarada la nulidad de la adjudicación de los Lotes 2 y 3 del Acuerdo Marco a favor de ENERPLUS, y se ordene al Órgano de Contratación que proceda, previa consideración de que la oferta de ENERPLUS no puede ser cumplida como consecuencia de la inclusión de valores anormales, a su exclusión y a acordar la adjudicación de ambos Lotes a favor de la oferta de REPSOL.


OTROSI DIGO Y SUPlico: Que la interposición del presente recurso especial en materia de contratación contra la adjudicación del contrato, conlleva de manera automática la suspensión del procedimiento, no siendo necesario solicitar otras medidas cautelares previstas de manera expresa en la Ley.

tes.

Por ser de justicia que se pide en Madrid, a 19 de diciembre de 2022.

D. Caridad Gutiérrez-Jodra Gamboa

REPSOL COMERCIAL DE PRODUCTOS PETROLÍFEROS, S.A.


**CARIDAD
GUTIERREZ-JODRA
(R: A80298839)**

F rmado d g ta mente por 00819650E CAR DAD
GUT ERREZ-JODRA (R: A80298839)
Nombre de reconoc m ento (DN):
2.5.4.13=Ref:AEAT/AEAT0030/PUESTO
1/49168/28102021101004,
ser a Number= DCE5-00819650E,
g venName=CAR DAD, sn=GUT ERREZ-JODRA
GAMBOA, cn= CAR DAD GUT ERREZ-
JODRA (R: A80298839), 2.5.4.97=VATES-
A80298839, o=REPSOL COMERC AL DE
PRODUCTOS PETROL FEROS SA, c=ES
Fecha: 2022.12.20 11:19:10 +01'00'