

Resolució 50/2017, de 15 de febrer

Núm. d'expedient de la reclamació: 496/2016.

Administració reclamada: Servei Català de la Salut.

Informació reclamada: Accés per un licitador a determinats documents integrants de l'expedient de contractació abans de la seva adjudicació.

Sentit de la resolució: Finalització per desistiment de l'empresa reclamant.

Resum: L'empresa reclamant desisteix de la reclamació presentada davant la GAIP en haver desistit l'òrgan de contractació del procediment de contractació que aquella té per objecte.

Paraules clau: Generalitat. Contractes. Desistiment.

Ponent: Oriol Mir Puigpelat.

Antecedents

1. El 9 de desembre de 2016 té entrada a la GAIP la Reclamació 496/2016, presentada el 5 de desembre per un dels licitadors (l'empresa Air Liquide Medicinal SLU) del procediment de contractació núm. TRD/15 convocat pel Servei Català de la Salut (CatSalut) per a la contractació de la gestió dels serveis de Teràpies Respiratòries a Domicili en l'àmbit de tot Catalunya. La reclamació té per objecte accedir a determinats documents integrants de l'expedient de contractació abans de la seva adjudicació, i té el seu origen en la sol·licitud d'accés que s'indica a l'antecedent següent.
2. El 30 de setembre de 2016, temps després que hagués tingut lloc l'acte d'obertura del sobre núm. 3 de l'esmentat procediment de contractació, l'empresa reclamant presenta un escrit davant la Mesa de contractació en què sol·licita accés als documents següents de l'expedient de contractació, en relació amb els lots 3, 4, 6, 16 i 18:
 - *“actas de la Mesa de Contratación;*
 - *informes de valoración de los sobres nº 2 y nº 3 de las proposiciones de los licitadores (tanto emitidos por la Mesa de Contratación como por las personas, entidades u órganos a quienes se hayan podido requerir);*
 - *proposiciones (sobres nº 1, nº 2 y nº 3) de los otros licitadores en los lotes concernidos;*

- *justificaciones de viabilidad de las ofertas que, en el trámite del artículo 152.3 del TRLCSP (ofertas con valores anormales o desproporcionados), hayan sido presentadas por los demás licitadores;*
- *informes recabados para la valoración de esas justificaciones;*
- *eventuales decisiones que se hayan adoptado sobre la suficiencia o insuficiencia de las justificaciones de viabilidad presentadas”.*

Pel que fa a la forma d'accés, es considera suficient amb poder examinar l'expedient presencialment, atès que l'empresa reclamant “*no desea causar trastorno ni perturbación alguna a ese órgano de contratación*”.

3. El 4 de novembre de 2016, l'empresa reclamant rep la notificació de la Resolució de 10 d'octubre de 2016 del director del CatSalut, per la qual s'estima parcialment la sol·licitud d'accés indicada en l'antecedent anterior. Aquesta resolució estima l'accés a les actes de la Mesa de contractació emeses fins el moment de la sol·licitud, als informes tècnics de valoració de la documentació corresponent als sobres núm. 2 i 3, i a la documentació de l'oferta dels altres licitadors que no estigui subjecta a la declaració de confidencialitat feta per aquests. Es denega l'accés, en canvi, a la documentació de l'oferta dels altres licitadors que hagin qualificada de confidencial, i als informes tècnics justificatius de les ofertes considerades anormals o desproporcionades.
4. El 16 de novembre de 2016 té lloc l'acte de vista parcial de l'expedient per part de l'empresa reclamant.
5. El 9 de desembre de 2016 té entrada a la GAIP, com s'ha vist, la reclamació presentada per l'empresa reclamant contra aquesta denegació parcial d'accés. A la reclamació, que ve acompanyada d'una extensa motivació, l'empresa reclamant manifesta que no desitja que se segueixi el procediment de mediació en la seva tramitació.
6. El 12 de desembre de 2016 la GAIP confirma la recepció de la reclamació a l'empresa reclamant. El 16 de desembre de 2016, la GAIP requereix a l'empresa reclamant l'esmena de la reclamació, esmena que té lloc el 27 de desembre de 2016. El procediment queda suspès mentre no es produeix l'esmena de la reclamació, en virtut de l'article 22.1.a de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC).
7. L'11 de gener de 2017 la GAIP comunica la presentació de la reclamació al CatSalut i li demana l'expedient, així com un informe jurídic sobre la reclamació presentada.
8. El 27 de gener de 2017 el CatSalut tramet a la GAIP l'expedient i l'informe jurídic sol·licitat, on indica els motius de l'estimació parcial acordada i assenyala que s'ha donat trasllat de la reclamació a les altres empreses afectades, les al·legacions de les quals seran trameses a la GAIP tan bon punt es rebin.



9. El mateix 27 de gener de 2017 la GAIP tramet l'informe del CatSalut a l'empresa reclamant.
10. Els dies 6 i 7 de febrer de 2017 la GAIP rep les al·legacions de les altres empreses afectades (Linde Mèdica, SLU, Vivisol Ibérica, SLU, Esteve Teijin Healthcare, SL, Oxigen Salud, SA i Oximesa, SL), presentades entre els dies 31 de gener i 3 de febrer de 2017, on exposen els motius pels quals s'oposen a la reclamació presentada.
11. El 8 de febrer de 2017, el subdirector del CatSalut informa la GAIP que el dia 6 el director del CatSalut ha comunicat a les empreses licitadores, i posteriorment de manera pública, el desistiment per part del CatSalut del procediment de contractació núm. TRD/15 sobre el qual versa la reclamació.
12. El 9 de febrer de 2017, la GAIP demana a l'empresa reclamant que manifesti si, a la vista d'aquest desistiment del procediment de contractació per part del CatSalut, desisteix de la reclamació o si vol que continuï la seva tramitació.
13. El 15 de febrer de 2017, l'empresa reclamant adreça un escrit a la GAIP en què li comunica la seva voluntat de desistir de la reclamació.

Fonaments jurídics

1. Finalització per desistiment de l'empresa reclamant

Com s'ha assenyalat a l'antecedent 13, l'empresa reclamant ha manifestat la seva voluntat de desistir de la reclamació un cop ha tingut coneixement de la decisió del director del CatSalut de desistir del procediment de contractació al qual es refereixen la sol·licitud d'accés i la posterior reclamació. La decisió del director del CatSalut s'adopta sobre la base de l'article 155 del Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de contractes del sector públic, i comportarà que s'iniciï un nou procediment de contractació, amb unes condicions diverses, segons ha anunciat públicament el propi CatSalut.

El desistiment no comporta la renúncia al dret en qüestió (article 94.1 LPAC), i l'empresa reclamant podria tornar a reclamar davant aquesta Comissió en el cas hipotètic que la resolució del director del CatSalut fos impugnada i anul·lada i calgués continuar amb el procediment de contractació. Si això succeís, l'empresa reclamant hauria de tornar a demanar abans l'accés a l'expedient al CatSalut, i l'òrgan de contractació l'hauria de resoldre tenint en compte els criteris establerts per aquesta Comissió en la seva Resolució 21/2017, d'1 de febrer, sobre una reclamació molt similar a aquesta (la Reclamació 176/2016) presentada amb anterioritat per un altre dels licitadors que han participat en aquest mateix procediment de contractació, i que ha estat dictada pocs dies abans que el CatSalut hagi decidit desistir del procediment.



En haver-se produït el desistiment de l'empresa reclamant, correspon declarar la finalització del procediment de reclamació, en virtut dels articles 21.1, 84.1 i 94 LPAC, l'article 42.6 de la Llei 19/2014, del 29 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern (LTAIPBG) i l'apartat 26.e del *Manual de reclamació* de la GAIP.

2. *Publicitat de les resolucions de la GAIP*

L'article 44 LTAIPBG preveu que les resolucions de la GAIP s'han de publicar en el portal de la Comissió, amb la dissociació prèvia de les dades personals.

Resolució

Sobre la base dels antecedents i fonaments jurídics exposats, el Ple de la GAIP, en la sessió de 15 de febrer de 2017, resol per unanimitat:

1. Declarar finalitzat el procediment relatiu a la Reclamació 496/2016, per desistiment de l'empresa reclamant.
2. Disposar la publicació d'aquesta resolució al web de la GAIP.

Barcelona, 15 de febrer de 2017

Elisabet Samarra i Gallego
Presidenta

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en un termini de dos mesos, a comptar de l'endemà de la notificació de la resolució, d'acord amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.