

Este documento se ha obtenido directamente del original que contenía la firma auténtica y, para evitar el acceso a datos personales protegidos, se ha ocultado el código que permitiría comprobar el original.

S.J. 229/2022

Se ha recibido en esta Abogacía General una solicitud de Informe, en relación con un **Proyecto de modificación y prorroga número 2 del Lote 2 del contrato titulado “Mantenimiento integral de la flota de vehículos adscrita a la Dirección General de Emergencias de la Comunidad de Madrid. 2 Lotes”**.

A la vista de los antecedentes remitidos, en cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 4.1.h) de la Ley 3/1999, de 30 de marzo, de Ordenación de los Servicios Jurídicos de la Comunidad de Madrid y en el artículo 191 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen 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, tenemos el honor de emitir el siguiente:

INFORME

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Con fecha 25 de octubre de 2022, ha tenido entrada en esta Abogacía General un oficio, remitido por la Secretaría General Técnica de la Consejería de Presidencia, Justicia e Interior, en el que se interesa la emisión del preceptivo Informe, a propósito de la modificación del contrato referenciado.

A la petición de Informe se acompaña la siguiente documentación:

-Proyecto de Orden de modificación del contrato.

-Proyecto de documento de formalización de la modificación del contrato.

-Informes de la Jefatura de Servicio de Compras Menores y Centralizadas, de fechas 7 de octubre de 2022 y 20 de octubre de 2022.

-Escrito de la Dirección General de Emergencias, de 11 de octubre de 2022, dirigido a JOTRINSA, S.L., por el que se solicita a la adjudicataria que manifieste su conformidad a la modificación proyectada.

-Escrito de la adjudicataria, de fecha 11 de octubre de 2022, en el que manifiesta su conformidad a la modificación del contrato.

-Informe de observaciones de la Jefatura de División de Contratación, de fecha 18 de octubre de 2022.

-Propuesta de modificación, elaborada por la Dirección General de Emergencias, en fecha 14 de octubre de 2022.

-Contrato suscrito, en fecha 27 de octubre de 2020, entre la Comunidad de Madrid y JOTRINSA, S.L.

-Orden de la Consejería de Justicia, Interior y Víctimas, de fecha 10 de septiembre de 2020, por la que se adjudica el Lote 2 del contrato.

-Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares.

-Pliego de Prescripciones Técnicas.

Segundo.- Con fecha 10 de septiembre de 2020 se adjudicó a JOTRINSA, S.L., el contrato de servicios titulado *“Mantenimiento integral de la flota de vehículos adscrita a la Dirección General de Emergencias de la Comunidad de Madrid. 2 Lotes”*. El contrato fue formalizado en fecha 27 de octubre de 2020.

Tercero.- La modificación proyectada se justifica en la necesidad de ampliar el servicio prestado a seis nuevos vehículos pertenecientes al Parque de Bomberos de Móstoles, como consecuencia de la incorporación a la Comunidad de Madrid de dicho Parque, en fecha 2 de noviembre de 2022 y del traspaso de los medios materiales y personales derivado de dicha incorporación.

Cuarto.- La modificación pretendida supone, según se desprende del expediente, una alteración del precio del contrato, que aumenta en un 2,20 por 100.

CONSIDERACIONES JURÍDICAS

Primera.- La normativa aplicable a la modificación del contrato de servicios objeto de Informe, viene dada por lo dispuesto en los artículos 190 a 191 y 203 a 207, de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen 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 (en adelante, LCSP).

El artículo 190 de la LCSP consagra, entre las prerrogativas de la Administración en materia de contratación pública, la potestad de modificación del contrato.

Asimismo, la jurisprudencia ha señalado que el llamado “*ius variandi*”, esto es, el poder de la Administración de modificación unilateral del contrato, es una de las más trascendentales características del contrato administrativo, en cuanto que implica una excepción a un principio básico en materia contractual, cual es el de “*pacta sunt servanda*” (Sentencia del Tribunal Supremo de 28 de julio de 1987).

Como ha recordado el Consejo de Estado en numerosos dictámenes, entre otros en el número 3371/1996, de 28 de noviembre, el sometimiento a cauces estrictos del “*ius variandi*” de la Administración tiene su razón de ser, precisamente, en la salvaguarda del principio de concurrencia y licitación pública que preside la contratación administrativa. En este sentido, la Junta Consultiva de Contratación Administrativa del Estado, en su informe 48/1995, de 21 de diciembre, recoge la doctrina de la mutabilidad de los contratos, si bien sometida a ciertos límites para que no puedan ser alteradas las bases y los criterios a los que responde la adjudicación de los contratos mediante el sistema de licitación pública.

Segunda.- El artículo 203 de la LCSP supedita el ejercicio del *ius variandi* por la Administración a la concurrencia de razones de interés público, en los casos y en la forma previstos en los artículos 204 y siguientes de la LCSP, y de acuerdo con el procedimiento regulado en el artículo 207.

El apartado 3 del artículo 203 de la LCSP establece que la modificación del contrato deberá formalizarse conforme a lo dispuesto en el artículo 153 de dicha norma.

El artículo 203 distingue los supuestos en que los Pliegos hayan previsto la modificación del contrato, de aquéllos otros en los que no concurra tal circunstancia, en cuyo caso, la modificación deberá ajustarse a lo previsto en el artículo 205.

Para los supuestos en que la modificación esté contemplada en los Pliegos, el artículo 204 de la LCSP establece:

“1. Los contratos de las Administraciones Públicas podrán modificarse durante su vigencia hasta un máximo del veinte por ciento del precio inicial cuando en los

pliegos de cláusulas administrativas particulares se hubiere advertido expresamente de esta posibilidad, en la forma y con el contenido siguientes:

a) La cláusula de modificación deberá estar formulada de forma clara, precisa e inequívoca.

b) Asimismo, en lo que respecta a su contenido, la cláusula de modificación deberá precisar con el detalle suficiente: su alcance, límites y naturaleza; las condiciones en que podrá hacerse uso de la misma por referencia a circunstancias cuya concurrencia pueda verificarse de forma objetiva; y el procedimiento que haya de seguirse para realizar la modificación. La cláusula de modificación establecerá, asimismo, que la modificación no podrá suponer el establecimiento de nuevos precios unitarios no previstos en el contrato.

La formulación y contenido de la cláusula de modificación deberá ser tal que en todo caso permita a los candidatos y licitadores comprender su alcance exacto e interpretarla de la misma forma y que, por otra parte, permita al órgano de contratación comprobar efectivamente el cumplimiento por parte de los primeros de las condiciones de aptitud exigidas y valorar correctamente las ofertas presentadas por estos.

2. En ningún caso los órganos de contratación podrán prever en el pliego de cláusulas administrativas particulares modificaciones que puedan alterar la naturaleza global del contrato inicial. En todo caso, se entenderá que se altera esta si se sustituyen las obras, los suministros o los servicios que se van a adquirir por otros diferentes o se modifica el tipo de contrato. No se entenderá que se altera la naturaleza global del contrato cuando se sustituya alguna unidad de obra, suministro o servicio puntual".

Respecto al procedimiento a seguir para la modificación, cabe señalar que el artículo 191, apartado 1, de la LCSP, dispone que en los procedimientos que se instruyan para la adopción de acuerdos relativos a la interpretación, modificación y resolución del contrato deberá darse audiencia al contratista.

Tercera.- Entrando en el examen de la modificación del contrato sometida a Informe, se ha de señalar que el apartado 19, de la cláusula 1, del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares concreta los supuestos en que podrá producirse la modificación, en los siguientes términos:

“Alcance, naturaleza y límites de las modificaciones para lotes nº1 y 2:

Como consecuencia del aumento de reparaciones que pueda producirse en los vehículos que conforman el presente expediente, o por el tipo de reparaciones de elevado coste económico, o por el aumento del número total de vehículos adscritos a la DG de Emergencias, o por el aumento de las actuaciones a realizar en el mantenimiento preventivo como consecuencia de recomendaciones de los fabricantes, podrán producirse modificaciones con una variación que suponga hasta un máximo, en más, del 20% del precio de licitación del contrato.

Las modificaciones no podrán suponer el establecimiento de nuevos precios unitarios no previstos en el contrato”.

En particular, según resulta de la propuesta de modificación, la misma obedece a que *“(…) en fecha 6 de octubre de 2022, se firmó el Convenio de transferencia y financiación entre la Comunidad de Madrid y el Ayuntamiento de Móstoles, en relación con la solicitud de dispensa planteada por dicho ayuntamiento sobre la prestación del Servicio de Prevención, Extinción de Incendios y Salvamentos. De acuerdo con el citado Convenio, el servicio de extinción de incendios de dicho ayuntamiento se integra en la Comunidad de Madrid, por lo que según disponen las cláusulas primera y tercera del convenio, el Ayuntamiento de Móstoles, traspasará a la Comunidad de Madrid, los medios materiales que figuran detallados en el Anexo II del convenio, así como los demás bienes y equipos afectos al servicio de extinción de incendios de dicho ayuntamiento.*

De los vehículos recogidos en el Anexo II del convenio, en su apartado 3 “Vehículos”, corresponden a este lote 2, 6 unidades:

BUP (8575-GGN)

BRP (5869-GZM)

BRP (5231-JXS)

BNP (2314 LVZ)

FSV (M 5909 LW)

RUV (351020 R)

(...)

Por tanto, los 6 vehículos mencionados, pasarán a formar parte de la flota de vehículos de Cuerpo de Bomberos de la Comunidad de Madrid a partir del día 2 de noviembre de 2022, por lo que deben incluirse en el vigente contrato de mantenimiento de la flota de vehículos de la DG de Emergencias, nº de expediente A/SER-008035/2019, lote 2”.

Sentado cuanto antecede, cabe afirmar que la causa que justifica la modificación se acomoda a los supuestos enumerados en el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares - aumento del número total de vehículos adscritos a la Dirección General de Emergencias -.

Asimismo, se ha de indicar que la modificación que se pretende realizar implica, según lo señalado en el expediente, un aumento del 2,20 por 100 en el precio, respecto del contrato primitivo, por lo que se acomodaría al límite máximo fijado en el apartado 19, de la cláusula 1, del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares.

Por otra parte, deberá tenerse en cuenta que, conforme al artículo 109, apartado 3, de la LCSP, “cuando, como consecuencia de una modificación del contrato, experimente variación el precio del mismo, deberá reajustarse la garantía, para que guarde la debida proporción con el nuevo precio modificado, en el plazo de quince días contados desde la fecha en que se notifique al

empresario el acuerdo de modificación". En este sentido, el Proyecto de Orden contempla la ampliación de la garantía definitiva.

Desde el punto de vista procedimental, el artículo 191 de la LCSP exige que se dé audiencia al contratista. Este requisito se ha cumplido en el presente expediente, dado que la empresa adjudicataria manifestó su conformidad a la modificación del contrato.

En virtud de cuanto antecede, procede formular la siguiente

CONCLUSIÓN

Se informa favorablemente el Proyecto de modificación número 2 del Lote 2 del contrato titulado "*Mantenimiento integral de la flota de vehículos adscrita a la Dirección General de Emergencias de la Comunidad de Madrid. 2 Lotes*".

Es cuanto se tiene el honor de informar. No obstante, V.I. resolverá.

Madrid, a fecha de firma.

La Letrada-Jefe

F mado d g almen e po ALVAREZ HERRANZ BEATRIZ
Fecha 2022 10 27 10 15

Beatriz Álvarez Herranz

**ILMO. SR. SECRETARIO GENERAL TÉCNICO. CONSEJERÍA DE PRESIDENCIA,
JUSTICIA E INTERIOR. -**