

Orden de resolución del contrato denominado “DIRECCIÓN FACULTATIVA DE LA OBRA DE REFORMA Y ACONDICIONAMIENTO DE LAS PLANTAS PRIMERA Y SEGUNDA DEL INMUEBLE DE LA CALLE ORENSE Nº 22 DE MADRID”. A/SER-7129/2019 Lote 1

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO. - La adjudicación a Carlos Pardo Soucase (NIF [REDACTED]) del contrato de servicios complementario del contrato de obras denominado “Dirección facultativa de la obra de reforma y acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense nº 22 de Madrid” se acordó mediante orden del Consejero de Sanidad de 2 de julio de 2019.

La firma del contrato, se efectuó en fecha 3 de julio de 2019, por un importe de 34.384,97€ (IVA incluido) (Base imponible 28.417,33 euros y 21% de IVA 5.967,64 euros) y un plazo total de ejecución de tres meses y medio, más el tiempo necesario para realizar los trabajos necesarios relacionados con la liquidación del contrato principal.

El citado contrato establecía que la garantía definitiva, por importe de 1.420,87 euros, podía establecerse mediante retención en el precio, a descontar de la primera o sucesivas facturas.

SEGUNDO. - Con fecha 15 de julio de 2019 se firmó el Acta de comprobación del replanteo del contrato de obras denominado “Reforma y acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense, 22 de Madrid”, expediente A/OBR-2325/2019, no autorizándose el inicio de las obras por no disponerse aún de los permisos municipales necesarios para el comienzo de las mismas.

En consecuencia, la iniciación del contrato de servicios de dirección facultativa de la obra referida quedó en suspenso hasta el comienzo del contrato de obras según lo dispuesto en el artículo 29.7 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 (LCSP).

TERCERO. - Mediante orden del Consejero de Sanidad del 10 de marzo de 2020, se aprobó el reajuste de anualidades del contrato.

CUARTO. – Mediante Resolución de 16 de abril de 2020, la Viceconsejería de Hacienda acuerda desadscribir de la Consejería de Sanidad, el derecho arrendaticio sobre los locales sitos en la planta primera y segunda de la calle Orense 22 y adscribirlo a la Consejería de Transportes e Infraestructuras, con efectos desde el 1 de junio de 2020, para su gestión a través de la Secretaría General Técnica.

QUINTO. - Con fecha 24 de mayo de 2021 se aprobó el Proyecto modificado nº 1 y mediante orden de la Consejería de Transportes e Infraestructuras de fecha 19 de noviembre de 2021 se aprobó modificación del contrato de obras de “Reforma y

acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense, 22 de Madrid” A/OBR-2325/2019. Con fecha 29 de noviembre de 2021 se formalizó el contrato modificado de las obras.

SEXTO. - Mediante orden de la Consejería de Transportes e Infraestructuras de fecha 19 de noviembre de 2021 se aprobó la modificación del lote 1 del contrato de servicios de “Dirección facultativa de la obra de reforma y acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense nº 22 de Madrid” que supuso un incremento del precio del contrato de 17.192,45 euros. El plazo del contrato se aumentó en 3 meses y medio. Por lo tanto, el precio del contrato modificado ascendió a 51.577,42 €, (base imponible 42.625,97 €, IVA 8.951,45 €).

Con fecha 16 de diciembre de 2021 se formalizó el contrato modificado incrementándose el importe de la garantía definitiva en 710,43, mediante retención en el precio, a descontar de las sucesivas facturas.

SÉPTIMO. - Mediante orden del Consejero de Transportes e Infraestructuras de fecha 8 de noviembre de 2022 se resuelve el contrato de obras denominado “Reforma y acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense, 22 de Madrid” A/OBR-2325/2019.

OCTAVO. - El 28 de noviembre de 2022, la Subdirección General de Análisis, y Organización de la Secretaría General Técnica emite propuesta de resolución del contrato del Lote 1 del contrato de servicios de “Dirección facultativa de la obra de reforma y acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense nº 22 de Madrid” complementario del contrato de obras resuelto.

NOVENO. - Mediante orden de fecha 22 de diciembre de 2022 se inició el expediente de declaración de la resolución del contrato.

DÉCIMO. - Mediante comunicación de fecha 22 de diciembre de 2022 se dio trámite de audiencia al contratista, notificación que fue rechazada automáticamente por finalización del plazo con fecha 2 de enero de 2023.

UNDÉCIMO. - Con fecha 23 de enero de 2023 el expediente se ha informado favorablemente por la Abogacía General de la Comunidad de Madrid.

DUODÉCIMO. - En fecha 16 de octubre de 2023, el expediente ha sido informado favorablemente por la Intervención Delegada.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

A) Régimen jurídico del contrato.

PRIMERO. - La cláusula segunda del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rige el contrato dispone que “el presente contrato tiene carácter administrativo. Las partes

quedan sometidas expresamente a lo establecido en el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares y en el Pliego de Prescripciones Técnicas Particulares. Para lo no previsto en los pliegos, el contrato se regirá por la legislación básica del Estado en materia de contratos públicos: 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 (LCSP), y en cuanto no se oponga a lo establecido la LCSP, rige el Real Decreto 817/2009, de 8 de mayo, por el que se desarrolla parcialmente la Ley 30/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público, por el Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, aprobado por Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre (RGLCAP), por el Pliego de Cláusulas Administrativas Generales para la Contratación de Obras del Estado, aprobado por Decreto 3854/1970, de 31 de diciembre, por las Leyes aprobadas por la Asamblea de Madrid y por el Reglamento General de Contratación Pública de la Comunidad de Madrid, aprobado por Decreto 49/2003, de 3 de abril (RGCPM) y sus normas complementarias. Supletoriamente, se aplicarán las normas estatales sobre contratos públicos que no tengan carácter básico, las restantes normas de derecho administrativo y, en su defecto, las de derecho privado. “

B) Régimen Jurídico de la resolución.

SEGUNDO. - Artículo 209 de la Ley de Contratos del Sector Público, en adelante LCSP que establece que los contratos se extinguirán por cumplimiento o por resolución.

TERCERO. - El artículo 211 de la LCSP establece las causas de resolución aplicables a todos los contratos y en su apartado h) se indica que igualmente serán causa de resolución las que se señalen específicamente para cada categoría de contrato en esta Ley.

CUARTO. - Artículo 313.1 c) de la LCSP establece en los contratos de servicios que los contratos complementarios quedarán resueltos, en todo caso, cuando se resuelva el contrato principal.

Tal y como indica la propuesta de la Subdirección General de Análisis, y Organización de la Secretaría General Técnica de fecha 28 de noviembre de 2022 y consta en el antecedente de hecho SÉPTIMO, el contrato de obras de “Reforma y acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense, 22 de Madrid” A/OBR-2325/2019 se resolvió en fecha 8 de noviembre de 2022, por lo que concurre la causa de resolución establecida en el artículo 313.1 c) de la LCSP.

QUINTO. - El artículo 313. 3 recoge que en el supuesto de resolución previsto en el artículo 313.1 c) de la LCSP, el contratista solo tendrá derecho a percibir, por todos los conceptos, una indemnización del 3 por ciento del precio de adjudicación del contrato, IVA excluido.

En la propuesta de la Secretaría General Técnica de fecha 28 de noviembre de 2022 se recoge que, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 313.3 de la LCSP, la

indemnización que procede, es del 3 por ciento del precio de adjudicación del contrato, IVA excluido, por lo que procedería reconocer a la empresa adjudicataria una indemnización del 3% de 42.625,97 € que supone un importe de 1.278,78 €.

SEXTO. - El artículo 213.5 LCSP dispone que “En todo caso, el acuerdo de resolución contendrá pronunciamiento expreso acerca de la procedencia o no de la pérdida, devolución o cancelación de la garantía que, en su caso, hubiese sido constituida”.

En la propuesta de la Subdirección General de Análisis, y Organización de la Secretaría General Técnica de fecha 28 de noviembre de 2022 se recoge que de conformidad con lo dispuesto en el artículo 111 LCSP, debe devolverse la garantía constituida, al proceder la resolución del contrato sin culpa del contratista.

Indica la propuesta que, estableciendo los contratos original y modificado que la garantía definitiva se constituía mediante retención en el precio, al no haberse certificado nada, no procede devolución alguna.

C) Sobre el procedimiento.

SÉPTIMO. - En materia de procedimiento, el extinto Consejo Consultivo de la Comunidad de Madrid en el Dictamen 545/2015, distingue entre la normativa aplicable al procedimiento y la norma sustantiva aplicable al contrato y establece que la normativa procedimental a aplicar es la vigente al momento de iniciarse el procedimiento de resolución del contrato, siendo por tanto aplicable la Ley 9/2017, de 8 de noviembre de contratos del sector público (LCSP) y el Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas (RGLCAP).

OCTAVO.- El artículo 190 de la LCSP establece que “dentro de los límites y con sujeción a los requisitos y efectos señalados en la presente ley, 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, declarar la responsabilidad imputable al contratista a raíz de la ejecución del contrato, suspender la ejecución del mismo, acordar su resolución y determinar los efectos de ésta”.

NOVENO. - El artículo 191 de la LCSP regula el procedimiento de ejercicio de las prerrogativas de la Administración:

1. “En los procedimientos que se instruyan para la adopción de acuerdos relativos a las prerrogativas establecidas en el artículo anterior, deberá darse audiencia al contratista.
2. En la Administración General del Estado, sus Organismos Autónomos, Entidades Gestoras y Servicios Comunes de la Seguridad Social y demás Administraciones Públicas integrantes del sector público estatal, los acuerdos a que se refiere el

apartado anterior deberán ser adoptados previo informe del Servicio Jurídico correspondiente, salvo en los casos previstos en los artículos 109 y 195.

DÉCIMO. - Por su parte, el artículo 109 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas (RGLCAP) desarrolla el procedimiento para la resolución de los contratos estableciendo:

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”.

DÉCIMO PRIMERO. - El artículo 82 de la Ley de Hacienda de la Comunidad de Madrid establece que “Todos los actos, documentos y expedientes de la Administración de la Comunidad de los que se deriven derechos y obligaciones de contenido económico serán intervenidos y contabilizados con arreglo a lo dispuesto en la presente Ley y en sus disposiciones complementarias.”

El artículo 9 del Decreto 45/1997, de 20 de marzo, por el que se desarrolla el Régimen de Control Interno y Contable ejercido por la Intervención General de la Comunidad de Madrid establece que “El ejercicio de la función interventora en sus aspectos formal y material de la actividad económica comprenderá:

- a) La fiscalización previa de todo acto, expediente o documento susceptible de producir derechos u obligaciones, en sus fases de autorización, disposición, reconocimiento de la obligación y propuesta de pago. Si dichas fases procedimentales se acumularan en un solo acto, será éste el que deberá ser fiscalizado.”

DÉCIMO SEGUNDO. - De acuerdo con el Informe de la Comisión Jurídica Asesora de la Comunidad de Madrid 576/2021, de 10 de noviembre los expedientes de resolución

contractual deberán ser instruidos y resueltos, en el plazo de 3 meses, plazo establecido con carácter general en el apartado 3 del artículo 21 de la Ley 39/2015.

d) Sobre la competencia para resolver.

DÉCIMO TERCERO. - La competencia en materia de contratación le viene atribuida a esta Consejería, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 41 de la Ley 1/1983, de 13 de diciembre, de Gobierno y Administración de la Comunidad de Madrid, en el Decreto 38/2023, de 23 de junio, de la Presidenta de la Comunidad de Madrid por el que se establece el número y denominación de las Consejerías de la Comunidad de Madrid y en el Decreto 76/2023, de 5 de julio, del Consejo de Gobierno, por el que se establece la estructura orgánica básica de las Consejerías de la Comunidad de Madrid.

El órgano de contratación de la Consejería es el Consejero de Vivienda, Transportes e Infraestructuras que, mediante orden de 9 de septiembre de 2021, publicada en el Boletín Oficial de la Comunidad de Madrid en fecha 16 de septiembre de 2021, delegó el ejercicio de la competencia de resolución para este contrato en la Secretaria General Técnica.

Por lo expuesto, a la vista de que, según lo indicado en la propuesta de la Subdirección General de Análisis, y Organización de la Secretaria General Técnica de fecha 28 de noviembre 2022 concurren los requisitos legalmente establecidos para la resolución del contrato por la causa recogida en la letra c) del artículo 313.1 de la LCSP, previo informe favorable de Abogacía General de la Comunidad de Madrid y de la Intervención,

ORDENA:

1. En base al artículo 313.1 de la LCSP declarar resuelto el contrato de servicios de “Dirección facultativa de la obra de reforma y acondicionamiento de las plantas primera y segunda del inmueble de la calle Orense nº 22 de Madrid”.
2. Abonar a Carlos Pardo Soucase con NIF [REDACTED] la cantidad de 1.278,78 euros en concepto de indemnización.

Contra el presente acto, que pone fin a la vía administrativa, podrá interponer recurso de reposición ante el propio órgano que lo ha dictado en el plazo de un mes desde el día siguiente a la notificación de esta resolución o directamente recurso contencioso administrativo ante la Sala de lo Contencioso Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Madrid en el plazo de dos meses, sin perjuicio de cuantos otros recursos estime oportuno deducir.

EL CONSEJERO DE VIVIENDA, TRANSPORTES E INFRAESTRUCTURAS
P.D. (Orden 09/09/2021 BOCM 16/9/2021)
LA SECRETARIA GENERAL TÉCNICA

Firmado digitalmente por: BARCONS MARQUÉS MARIA TERESA
Fecha: 2023.10.23 09:46