

Área: Subdirección de Contratación

1. Antecedentes

Por acuerdo adoptado por el Consejo de Administración de Canal de Isabel II, S.A., M.P. se adjudicó en sesión celebrada el día 7 de noviembre de 2019, a la empresa FCC AQUALIA S.A., el contrato del Lote II (Valdebebas) del procedimiento de licitación 193/2018 relativo a las **"SERVICIOS DE EXPLOTACIÓN Y MANTENIMIENTO DE LA ESTACIÓN DEPURADORA DE AGUAS RESIDUALES (EDAR) BUTARQUE Y VALDEBEBAS"** (en adelante, "el Contrato"), por un importe de 13.791.265,28 Euros, excluido el IVA.

Canal de Isabel II, S.A., M.P. y la empresa FCC AQUALIA S.A., formalizaron el Contrato el 19 de diciembre de 2019, por un plazo de duración de cinco (5) años a contar desde la fecha indicada en el Acta de Inicio de los Servicios.

Con fecha 11 de julio de 2024, se ha emitido informe suscrito por la Jefa del Área Depuración Cuenca Manzanares, (en adelante, **"Informe del Área"**) por el que se propone la modificación nº 3 del Contrato del Lote 2 no prevista en la documentación que rige la licitación debido a la necesidad de incorporar las siguientes unidades no previstas que se indican en el informe:

- *Suscripción mensual a servicio de cardioprotección y formación en la utilización de desfibrilador.*
- *Suministro y montaje de seis bielas completas en motogenerador FLG180/240 nº1.*

Según el informe, la incorporación de estas unidades viene motivada por:

"De cara a mejorar el equipamiento de las protecciones colectivas de la EDAR Valdebebas y avanzar hacia el riesgo cero, el actual explotador ha propuesto disponer de un desfibrilador en la EDAR, dado que se trata de un centro en la que existen 27 puestos de trabajo fijos, a los que se añaden diariamente un continuo paso de personal de subcontratas, de Canal y del Ayuntamiento de Madrid. Por ello, se propone la instalación, el mantenimiento, y la formación necesaria para disponer de este equipo que mejorará la supervivencia de quienes pudieran sufrir un paro cardíaco, proteger a la víctima de daños neurológicos causados por el paro cardíaco y proporcionar tratamiento más rápido para restablecer el ritmo cardíaco, en su caso.

La EDAR de Valdebebas cuenta con dos motogeneradores que utilizan el biogás producido en la digestión anaerobia para generar energías eléctrica y térmica. Durante la ejecución del mantenimiento preventivo tipo R3 en el motogenerador nº1, que incluye entre otras operaciones la medida e inspección de biela completa, se detectó que dos de las ocho bielas se encontraban fuera de tolerancias. Por lo tanto, deben ser sustituidas pues podrían ser "causa de avería catastrófica en el motor". Así mismo, la empresa fabricante del equipo, recomendó la sustitución del conjunto completo de bielas puesto que todas ellas superan las 100.000 horas de funcionamiento y el riesgo habitual de fallo de este elemento es la fatiga de material que se incrementa estadísticamente con las horas de trabajo. La sustitución de estas piezas no estaba prevista en el plan de mantenimiento del equipo en el momento de redactar el pliego que rige el contrato, pero con posterioridad a la publicación del mismo, el fabricante revisó el plan de mantenimiento e incluyó la sustitución de las bielas cada 58.800 horas."

Tal y como consta en el Informe del Área, se ha procedido a recabar el preceptivo consentimiento del contratista FCC AQUALIA S.A., para incorporar las nuevas unidades de obra referidas anteriormente. El contratista ha otorgado su consentimiento en fecha 11 de julio de 2024, según el documento que se adjunta como Anexo I al Informe.

2. Régimen jurídico

De conformidad con su Cláusula Decimonovena del contrato, el Contrato tiene carácter privado y está sujeto a la Ley 31/2007, de 30 de octubre, sobre procedimientos de contratación en los sectores del agua, la energía, los transportes y los servicios postales (en adelante, "Ley 31/2007") y en su defecto al derecho privado. Lo señalado anteriormente se entiende sin perjuicio de las remisiones expresas hechas en el presente Pliego a 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").

Por su parte, la cláusula 1 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares (en adelante, "PCAP") establece que:

"El presente expediente de contratación se rige por lo establecido en los siguientes documentos contractuales:

- 1. El Contrato.*
- 2. El presente Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares.*
- 3. El Pliego de Prescripciones Técnicas.*
- 4. La oferta presentada por el adjudicatario, en lo que no contradiga los documentos anteriormente referidos."*

El apartado 5.2.2.1 de las Instrucciones reguladoras de la ejecución de los contratos de Canal de Isabel II, aprobadas por el Consejero Delegado en fecha 2 de junio de 2022, establece que:

"El Director del área proponente del contrato deberá aprobar la propuesta de modificación del contrato y dará traslado de la misma a la Subdirección de Contratación. La Subdirección de Contratación en el plazo de 15 días hábiles emitirá informe sobre la conformidad a Derecho de la propuesta de modificación. En caso de que la propuesta de modificación del contrato sea conforme a Derecho, la Subdirección de Contratación así lo comunicará al Director del área proponente del contrato a efectos de que pueda proceder, de conformidad con los poderes otorgados al efecto, a aprobar la modificación del contrato. En caso de que la propuesta de modificación del contrato no sea conforme a Derecho, la Subdirección de Contratación comunicará a la mayor brevedad posible al Director del área proponente del contrato que no procede la modificación del contrato".

En lo referente a las modificaciones del Contrato, la cláusula 24 del PCAP establece lo siguiente:

"El contrato podrá modificarse en los términos previstos en los artículos 203 a 205 de la LCSP."

El apartado primero del artículo 203 de la LCSP, establece que:

"Sin perjuicio de los supuestos previstos en esta Ley respecto a la sucesión en la persona del contratista, cesión del contrato, revisión de precios y ampliación del plazo de ejecución, los contratos administrativos solo podrán ser modificados por razones de interés público en los casos y en la forma previstos en esta Subsección, y de acuerdo con el procedimiento regulado en el artículo 191, con las particularidades previstas en el artículo 207."

En este sentido, tal y como se indica en el Informe por el que se propone la modificación del contrato, la modificación propuesta responde a razones de interés público para Canal de Isabel II, S.A., M.P., ya que con la adquisición del desfibrilador, su mantenimiento y formación, se mejorará el equipamiento de las protecciones colectivas de la EDAR Viveros de la Villa y se avanzará hacia el riesgo cero, mejorando la supervivencia de quienes pudieran sufrir un paro cardíaco, proteger a la víctima de daños neurológicos causados por el paro cardíaco y proporcionar tratamiento más rápido para restablecer el ritmo cardíaco, en su caso.

Además, con el suministro y montaje de seis bielas completas en motogenerador FLG180/240 nº1, se sustituyen ocho bielas que se encontraban fuera de tolerancias, evitando así una posible causa de avería catastrófica en el motor, y un mejor funcionamiento en los dos motogeneradores de la EDAR que utilizan el biogás producido en la digestión anaerobia para generar energías eléctrica y térmica.

El artículo 205.1 de la LCSP dispone lo siguiente:

“1. Las modificaciones no previstas en el pliego de cláusulas administrativas particulares o que, habiendo sido previstas, no se ajusten a lo establecido en el artículo anterior, solo podrán realizarse cuando la modificación en cuestión cumpla los siguientes requisitos:

- a) Que encuentre su justificación en alguno de los supuestos que se relacionan en el apartado segundo de este artículo.*
- b) Que se limite a introducir las variaciones estrictamente indispensables para responder a la causa objetiva que la haga necesaria.”*

Por su parte, el artículo 205.2 c) de la LCSP dispone lo siguiente:

“2. Los supuestos que eventualmente podrían justificar una modificación no prevista, siempre y cuando esta cumpla todos los requisitos recogidos en el apartado primero de este artículo, son los siguientes:

b) Cuando la necesidad de modificar un contrato vigente se derive de circunstancias sobrevenidas y que fueran imprevisibles en el momento en que tuvo lugar la licitación del contrato, siempre y cuando se cumplan las tres condiciones siguientes:

- 1.º Que la necesidad de la modificación se derive de circunstancias que una Administración diligente no hubiera podido prever.*
- 2.º Que la modificación no altere la naturaleza global del contrato.*
- 3.º Que la modificación del contrato implique una alteración en su cuantía que no exceda, aislada o conjuntamente con otras modificaciones acordadas conforme al artículo 205 de la LCSP, del 50 por ciento de su precio inicial, IVA excluido*

(....)

c) Cuando las modificaciones no sean sustanciales. En este caso se tendrá que justificar especialmente la necesidad de las mismas, indicando las razones por las que esas prestaciones no se incluyeron en el contrato inicial.

Una modificación de un contrato se considerará sustancial cuando tenga como resultado un contrato de naturaleza materialmente diferente al celebrado en un principio. En cualquier caso, una modificación se considerará sustancial cuando se cumpla una o varias de las condiciones siguientes:

1.º Que la modificación introduzca condiciones que, de haber figurado en el procedimiento de contratación inicial, habrían permitido la selección de candidatos distintos de los seleccionados inicialmente o la aceptación de una oferta distinta a la aceptada inicialmente o habrían atraído a más participantes en el procedimiento de contratación.

En todo caso se considerará que se da el supuesto previsto en el párrafo anterior cuando la obra o el servicio resultantes del proyecto original o del pliego, respectivamente, más la modificación que se pretenda, requieran de una clasificación del contratista diferente a la que, en su caso, se exigió en el procedimiento de licitación original.

2.º Que la modificación altere el equilibrio económico del contrato en beneficio del contratista de una manera que no estaba prevista en el contrato inicial.

En todo caso se considerará que se da el supuesto previsto en el párrafo anterior cuando, como consecuencia de la modificación que se pretenda realizar, se introducirían unidades de obra nuevas cuyo importe representaría más del 50 por ciento del presupuesto inicial del contrato.

3.º Que la modificación amplíe de forma importante el ámbito del contrato.

En todo caso se considerará que se da el supuesto previsto en el párrafo anterior cuando:

(i) El valor de la modificación suponga una alteración en la cuantía del contrato que exceda, aislada o conjuntamente, del 15 por ciento del precio inicial del mismo, IVA excluido, si se trata del contrato de obras o de un 10 por ciento, IVA excluido, cuando se refiera a los demás contratos, o bien que supere el umbral que en función del tipo de contrato resulte de aplicación de entre los señalados en los artículos 20 a 23 de la LCSP.

(ii) Las obras, servicios o suministros objeto de modificación se hallen dentro del ámbito de otro contrato, actual o futuro, siempre que se haya iniciado la tramitación del expediente de contratación.

En este sentido, según refiere el Informe del Área por el que se propone la modificación nº2 del contrato del lote II, la misma se realiza con sujeción a lo establecido en el artículo 205.2 letras b) y c) de la LCSP respectivamente, y al efecto se pone de manifiesto que:

A) Con el suministro, formación y mantenimiento de desfibrilador: artículo 205.2 c) de la LCSP.

1.º La modificación no introduce condiciones que, de haber figurado en el procedimiento de contratación inicial, habrían permitido la selección de candidatos distintos de los seleccionados inicialmente o la aceptación de una oferta distinta a la aceptada inicialmente o habrían atraído a más participantes en el procedimiento de contratación ya que el servicio resultante del Pliego, más la modificación propuesta no requieren de una clasificación del contratista diferente a la que se exigió en el procedimiento de licitación original.

2.º La modificación no altera el equilibrio económico del contrato en beneficio del contratista de una manera que no estaba prevista en el contrato inicial, ya que como consecuencia de las modificaciones planteadas hasta la fecha no se están introduciendo unidades de obra nuevas cuyo importe represente más del 50 % del presupuesto inicial del contrato. El total de modificaciones añadido hasta la fecha alcanza el 1,38 %.

El importe total de todas las nuevas partidas que ahora se proponen incorporar al contrato a raíz de los nuevos precios contradictorios asciende a 12.878,46 € sin IVA. Toda vez que el importe de adjudicación, de conformidad con lo acordado por el Consejo de Administración de Canal de Isabel II, S.A. en sesión celebrada el 07/11/2019, es de 13.791.265,28 €, IVA excluido, el porcentaje de los nuevos servicios supone un 0,09 % del presupuesto del contrato. Al ser la modificación nº3 del contrato, el porcentaje total de servicios hasta ahora incorporado es de 190.320,60 €, que se corresponde a un 1,38 %.

3.º La modificación no amplía el ámbito del contrato, ya que no supone una alteración en su importe de adjudicación, ni existe ningún Pliego publicado para la ejecución de las partidas propuestas en la presente modificación.

B) Suministro y montaje de seis bielas completas en motogenerador FLG180/240 nº1: artículo 205.2 b) de la LCSP.

1.º Que la necesidad de la modificación se derive de circunstancias que una Administración diligente no hubiera podido prever, ya que no se tenía constancia de la modificación del plan de mantenimiento por parte de la empresa fabricante del motogenerador.

2.º Que la modificación altera la naturaleza global del contrato, ya que los precios aquí recogidos resultan imprescindibles para una correcta explotación y mantenimiento de la EDAR y por ello, existe una partida específica en el presupuesto para actuaciones de reparación que resulten necesarias como consecuencia de las necesidades de la explotación y mantenimiento de la estación depuradora debido a las roturas e incidencias de diversa índole que puedan surgir, en el periodo de duración inicial del contrato.

3.º Que la modificación del contrato implique una alteración en su cuantía que no exceda, aislada o conjuntamente con otras modificaciones acordadas conforme al artículo 205 de la LCSP, del 50 por ciento de su precio inicial, IVA excluido. El total de modificaciones añadido hasta la fecha alcanza el 1,38 %.

En particular, la inclusión de los precios nuevos recogidos en el presente informe no produce un aumento del precio del contrato, ni una modificación en el balance económico del contrato al existir una partida específica para actuaciones de reparación de 2.500.000 € a asignar en función de las incidencias de diversa índole que puedan surgir durante el desarrollo del contrato

3. Conclusión

Atendiendo a lo dispuesto en el Contrato, en el PCAP, en los artículos 203 y 205.2 c) de la LCSP, y a la vista del Informe del Área Depuración Cuenca Manzanares, la modificación propuesta reúne los requisitos legales establecidos al efecto y resulta conforme a derecho.

Firmado por ANSEDE
CASCUDO CELSO - ***9819**
FIRMA el día 01/08/2024 con
un certificado emitido por SIA
Celso Ansede Cascudo
Jefe Área Gestión Contratación

Gonzalo Bardón Fernández-Pacheco
Subdirector de Contratación
Por ausencia

Firmado por ANSEDE CASCUDO
CELSO - ***9819** FIRMA el día
01/08/2024 con un certificado
emitido por SIA SUB01