

Área: Subdirección de Contratación

1. Antecedentes

Por acuerdo adoptado por el Consejo de Administración de Canal de Isabel II, S.A., se adjudicó en sesión celebrada el día 24 de junio de 2021, a la empresa INSERCON, S.A. el contrato del Lote 8 del procedimiento de licitación 109/2019 relativo a las “OBRAS REFERIDAS A ACTUACIONES URGENTES DE RENOVACIÓN Y REPARACIÓN EN LA RED DE ABASTECIMIENTO DE AGUA POTABLE Y EN LA RED DE AGUA REGENERADA DE CANAL DE ISABEL II, S.A.” (en adelante “el Contrato”) por un importe de 16.780.891,22 Euros excluido el IVA.

Canal de Isabel II, S.A., M.P. y la empresa formalizaron el Contrato el 28 de julio de 2021, por un plazo de duración de cuatro (4) años a contar desde la fecha indicada en el Acta de Inicio del contrato.

Con fecha 24 de julio de 2024, se ha emitido informe suscrito por el responsable del Área Conservación Sistema Culebro, el Jefe del Área de Conservación Sistema Culebro, con el visto bueno del Subdirector de Conservación e Infraestructuras Zona Oeste y el aprobado de la Directora de Operaciones (en adelante, “Informe del Área”) por el que se propone la modificación nº 5 del Contrato del Lote 8 no prevista en la documentación que rige la licitación debido a la necesidad de incorporar la siguiente unidad no prevista que se indica en el informe:

- **PC08.- INSUFLADORES DE TEJADO, ventilador helicoidal de tejado en impulsión con cubo central de aluminio y álabes de plástico + fibra de vidrio, sombrero de aluminio y base en acero galvanizado.**

Según el informe, la incorporación de esta unidad viene motivada por:

“La necesidad de la instalación de ventiladores helicoidales de cubierta para evacuar la condensación formada en la galería de acceso a ambos vasos del depósito de agua potable de Getafe y evitar así el deterioro de la estructura de la cubierta e instalaciones”.

Tal y como consta en el Informe del Área, se ha procedido a recabar el preceptivo consentimiento del contratista INSERCON, S.A. para incorporar la nueva unidad de obra referida anteriormente. El contratista ha otorgado su consentimiento en fecha 6 de septiembre de 2024, según el documento que se adjunta como Anexo I al Informe.

2. Régimen jurídico

De conformidad con su Cláusula Vigésimoquinta, 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”). El régimen jurídico del contrato, así como las reclamaciones por infracción de las normas contenidas en la Ley 31/2007, se interpretarán de conformidad con las disposiciones de la Directiva 2014/25/UE del Parlamento Europeo y del Consejo de 26 de febrero de 2014 relativa a la contratación por entidades que operan en los sectores del agua, la energía, los transportes y los servicios postales y por la que se deroga la Directiva 2004/17/UE (en adelante “Directiva de sectores especiales”) que tengan efecto directo de acuerdo a la jurisprudencia del TJUE.

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 27 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 nº 5 del contrato del Lote 8, la modificación propuesta responde a razones de interés público para Canal de Isabel II, S.A.M.P., toda vez que es necesaria para la mejora en la red de abastecimiento de agua potable y en la red de agua regenerada.

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:

(....)

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 del contrato, la misma se realiza **con sujeción a lo establecido en el artículo 205.2.c)**, y al efecto se pone de manifiesto que:

- 1º. La modificación se justifica en la necesidad de la instalación de ventiladores helicoidales de cubierta para evacuar la condensación formada en la galería de acceso a ambos vasos del depósito de agua potable de Getafe y evitar así el deterioro de la estructura de la cubierta e instalaciones

Con la citada instalación, no se varía sustancialmente la función y características esenciales de la prestación inicialmente contratada, ya que la incorporación de unidad no supone ninguna alteración de las condiciones recogidas en los pliegos durante el proceso de contratación, ni requiere una clasificación del contratista diferente a la exigida en los pliegos del procedimiento de licitación original.

Así mismo, no se altera la naturaleza global del contrato puesto que el suministro e instalación del citado elemento, supone una necesidad y mejora en una infraestructura de la red de abastecimiento, que es objeto del mantenimiento del contrato del lote 8 del procedimiento 109/2019.

- 2º. No se requiere una habilitación profesional diferente de la exigida para el contrato inicial o unas condiciones de solvencia sustancialmente distintas, ya que el suministro e instalación de los ventiladores, no requiere de ningún tipo de actividad o trabajo que precise una clasificación o cualificación específica y/o adicional que pudiera haber excluido a algún contratista del proceso de licitación original.
- 3º. La introducción de la nueva unidad no altera el equilibrio económico del contrato en beneficio del contratista. El importe que representa la modificación del contrato no representa más del 50 por ciento del presupuesto inicial del contrato.

Se debe hacer constar que la modificación del contrato no implica una alteración en su cuantía que exceda, aislada o conjuntamente con otras modificaciones acordadas conforme al artículo 205.2 de la LCSP, del 50 por ciento de su precio inicial, IVA excluido. En particular, se hace constar que la introducción de la nueva unidad no supone un aumento de precio inicial del contrato y representa un 2,015 % del importe total 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 Conservación Sistema Culebro, la modificación propuesta reúne los requisitos legales establecidos al efecto y resulta conforme a derecho.

Firmado por ANSEDE CASCUDO
CELSO - ***9819** FIRMA el día
18/09/2024 con un certificado
emitido por SIA SUB01

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
18/09/2024 con un certificado
emitido por SIA SUB01