

MEMORIA JUSTIFICATIVA DE LAS PENALIDADES PREVISTAS EN EL: *PLIEGO DE CLÁUSULAS ADMINISTRATIVAS PARTICULARES QUE HA DE REGIR EN EL CONTRATO DE LAS OBRAS DE: "OBRAS DE CONSTRUCCION DE LOS PROYECTOS CONSTRUCTIVOS DE LA CONEXIÓN VIARIA NORTE DEL PP-03 BUENAVISTA Y DE LA REMODELACION DE LA CARRETERA M-406 (t.m. de Leganés y Getafe) (MADRID)" A ADJUDICAR POR PROCEDIMIENTO ABIERTO CON PLURALIDAD DE CRITERIOS.*

El Pliego de cláusulas administrativas particulares en cuestión establece en su cláusula 27 lo siguiente:

Cláusula 27. Penalidades por incumplimiento de obligaciones contractuales.

Si las obras sufrieren un retraso en su ejecución, y siempre que el mismo no fuere imputable al contratista y éste ofreciera cumplir sus compromisos, se concederá por el órgano de contratación un plazo que será, por lo menos, igual al tiempo perdido, a no ser que el contratista pidiese otro menor, regulándose su petición por lo establecido en el artículo 100 del RGLCAP.

Cuando el contratista, por causas imputables al mismo, hubiese incurrido en demora respecto al cumplimiento del plazo total o de los plazos parciales recogidos en el programa de trabajo aprobado, la Administración podrá optar, indistintamente, por la resolución del contrato o por la imposición de penalidades, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 192 de la LCSP.

Cada vez que las penalidades por demora alcancen un múltiplo del 5 por 100 del precio del contrato, el órgano de contratación estará facultado para proceder a la resolución del mismo o acordar la continuidad de su ejecución con imposición de nuevas penalidades. En este último supuesto, el órgano de contratación concederá la ampliación del plazo que estime necesaria para la terminación del contrato.

Asimismo, la Administración tendrá las mismas prerrogativas cuando la demora en el cumplimiento de los plazos parciales haga presumir razonablemente la imposibilidad del cumplimiento del plazo total.

La Administración, en caso de incumplimiento de la ejecución parcial de las prestaciones definidas en el contrato por parte del contratista, podrá optar por

*la resolución del contrato o por las penalidades que se determinan en el **apartado 21 de la cláusula 1.***

*En caso de cumplimiento defectuoso de la ejecución del contrato o, en su caso, incumplimiento del compromiso de dedicar o adscribir a la ejecución del contrato los medios personales y materiales suficientes o de las condiciones especiales de ejecución del contrato, la Administración podrá imponer al contratista las penalidades indicadas en el **apartado 21 de la cláusula 1**, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 192.1 de la LCSP.*

La aplicación y el pago de las penalidades no excluyen la indemnización a que la Administración pueda tener derecho por daños y perjuicios ocasionados con motivo del retraso imputable al contratista.

*La infracción de las condiciones para la subcontratación establecidas en el artículo 215.3 de la LCSP podrá dar lugar a la imposición al contratista de una penalidad de hasta un 50 por ciento del importe del subcontrato o la resolución del contrato, siempre y cuando se cumplan los requisitos establecidos en el segundo párrafo de la letra f) del apartado 1 del artículo 211 de la LCSP. Asimismo, el incumplimiento de lo dispuesto en el artículo 217 de la LCSP, además de las consecuencias previstas por el ordenamiento jurídico, permitirá la imposición de las penalidades que a tal efecto se especifican en el **apartado 21 de la cláusula 1.***

Asimismo, la cláusula 27 transcrita se remite al apartado 21 de la cláusula 1, que dice así:

21.- Penalidades.

Sin perjuicio de lo estipulado en los artículos 192 y 193 de la LCSP, cuando el contratista por causas imputables al mismo, hubiere incumplido la ejecución parcial de las prestaciones definidas en el contrato, por ejecución defectuosa del contrato, por incumplimiento de obligaciones esenciales del contrato o por incumplimiento de las condiciones especiales de ejecución del contrato, el Consorcio podrá optar atendidas las circunstancias del caso, por su resolución o por la imposición de penalidades que, para tales supuestos se determinen. A través del responsable del contrato realizará el seguimiento de los índices de control de la calidad del servicio prestado, evaluando su evolución y calculando el coeficiente de penalización correspondiente.

Por demora: *Cuando el contratista por causas imputables al mismo incurra en demora respecto al cumplimiento del plazo de ejecución establecido en el contrato, se impondrán penalidades diarias en la proporción de 0,60 euros por cada 1.000 euros de precio al día, IVA excluido, de acuerdo con el artículo 193*

de la LCSP.

Por incumplimiento de los compromisos adquiridos en la oferta

- En el caso de incumplir el “grado de dedicación por encima de los mínimos exigidos” comprometido en la oferta (apartado 10, 2a.1 de la cláusula 1), se aplicará una penalización de 400€ por cada día de incumplimiento en la dedicación del Jefe de Producción y/o Ingeniero Técnico Topógrafo, hasta un máximo del 5% del precio del contrato.

Tal extremo deberá certificarse por la Dirección Facultativa en al menos 3 ocasiones al adjudicatario antes de proceder a aplicar la penalización.

Por ejecución defectuosa del contrato, incumplimiento de los compromisos o de las condiciones especiales de ejecución de acuerdo con Art. 192 de la LCSP:

Se podrá imponer sanción de forma proporcional a la gravedad del incumplimiento y su cuantía no podrá superar el 10% del precio de adjudicación del contrato, IVA excluido, de conformidad con lo establecido en el artículo 192.1 de la LCSP, sin que el total de estas puedan superar el 50% del precio del contrato.

La graduación de la cuantía de dicha penalización será propuesta por el responsable del contrato, valorada y acordada por el órgano de contratación atendiendo a los siguientes criterios:

o Por ejecución defectuosa leve (se impondrá una penalización de 1.500€ por cada falta):

- El incumplimiento de los requerimientos del órgano de contratación o sus representantes, por parte del contratista en orden a las obligaciones contractuales, que no sea calificado como grave.
- No atender al requerimiento anotado en el libro de incidencias, que suponga un riesgo y cuya causa no suponga un incumplimiento del Plan de Seguridad y Salud de la obra.
- Cuando se haya recibido por parte de cualquier tipo de inspección, notificación de incidencias sobre el estado de las vías o zonas de desplazamiento o circulación.
- Cuando se haya recibido por parte de cualquier tipo de inspección o notificación de incidencias sobre el estado del vallado y delimitación de accesos.
- Deficiencias o defectos de carácter administrativo detectados en cualquier tipo de inspección que no hayan entrañado un riesgo:

* Ausencia de registro de actas de todas las reuniones de coordinación de seguridad y salud celebradas.

** No haber realizado el control documental de la totalidad de los trabajadores de la obra, para evitar que existan deficiencias en la documentación exigida (formación, reconocimiento médico, licencias de conducción...).*

** No haber realizado el control documental de la totalidad de maquinaria presente en la obra, para evitar que existan deficiencias en la documentación exigida (ITV, permiso de circulación...).*

** No haber realizado el control documental de la totalidad de medios auxiliares presentes en la obra, para evitar que existan deficiencias en la documentación exigida (documentación, certificados de uso...).*

** No haber realizado el control documental de la totalidad de las empresas subcontratadas y trabajadores autónomos, para evitar que existan deficiencias en la documentación presentada por estos para acreditar su capacidad y solvencia.*

o Por ejecución defectuosa grave (se impondrá una penalización equivalente al 0,5 % del importe del Contrato, con un mínimo de 5.000 euros), la reiteración por segunda vez de las infracciones del apartado anterior, así como:

- El incumplimiento por el contratista de cualquier requerimiento que le dirija el órgano de contratación o de sus representantes en orden a la subsanación de defectos relativos a la correcta la ejecución de las prestaciones objeto del contrato, a la vista de los requerimientos establecidos en el Proyecto.

- Resistencia, excusa o negativa a las tareas inspectoras del órgano de contratación o de sus representantes.

- El incumplimiento por el contratista de las condiciones de seguridad y salud, así como de prevención de riesgos laborales, en especial la falta de seguimiento de la actividad preventiva por parte de la empresa.

- Falta de control de calidad de las obras por el contratista en los términos exigidos en el Proyecto de ejecución de las obras.

- No atender al requerimiento anotado en el libro de incidencias, que suponga un riesgo y cuya causa suponga un incumplimiento del Plan de Seguridad y Salud de la obra.

- No haber contado con la presencia del recurso preventivo de la obra en actividades que lo requieran y que así venga indicado en el plan de seguridad y salud.

- No proporcionar los EPIs o EPCs adecuados a los trabajadores o no vigilar el buen uso de estos en las actividades que así lo requieran.

- El incumplimiento de la obligación de que exista una copia actualizada del Plan de Seguridad y Salud en las obras para su cumplimiento.

- Deficiencias o defectos en el Plan de Seguridad y Salud.

- La falta de puesta en marcha de medidas correctoras, de inmediato (24 horas), por la empresa Contratista y comunicadas a los representantes de los trabajadores afectados, en caso de reiteración de advertencias o riesgo grave e inminente.

o Por ejecución defectuosa muy grave, (se impondrá una penalización equivalente al 1 % del importe del Contrato, con un mínimo de 10.000 euros):

- Carencia de los medios personales mínimos y necesarios exigidos en el Proyecto para garantizar la correcta ejecución de las obras.

- Incumplimiento de las condiciones especiales de ejecución u obligaciones esenciales de ejecución del contrato

- La reiteración por tercera vez de la misma falta leve, y la reiteración por segunda vez de la misma falta grave. Para la aplicación de la penalización quedaría sustituida la tercera falta leve y la segunda falta grave por una falta muy grave.

PROCEDIMIENTO:

1. *La imposición de penalidades por infracciones graves o muy graves exigirá expediente contradictorio instruido al efecto con arreglo al procedimiento fijado en los apartados siguientes.*

2. *Para la imposición de penalidades leves igualmente será preceptiva la previa instrucción del expediente al que se refiere el párrafo anterior.*

*Igualmente, las **penalidades por demora y por incumplimiento de los compromisos adquiridos en la oferta** se tramitarán por este mismo cauce, ajustándose a las penalidades particulares establecidas para estos casos.*

3. *Trámites del procedimiento:*

3.1. *Iniciación del procedimiento de imposición de penalidades:*

El procedimiento se iniciará de oficio por el órgano de contratación, bien por propia iniciativa o como consecuencia de petición razonada de otros órganos, o por denuncia formulada por cualquier persona que tenga conocimiento de los hechos mencionados.

3.2. *Instrucción del procedimiento:*

Los expedientes se instruirán por el Órgano de Gestión de la Contratación siguiendo los siguientes trámites:

a) *La iniciación del expediente acordada por el órgano de contratación mediante resolución, que expresará el hecho o hechos imputados y su calificación, se notificará a la entidad adjudicataria.*

b) Se concederán a la entidad adjudicataria diez (10) días hábiles para que alegue lo que considere conveniente y presente los documentos, justificantes y pruebas que estime oportunos.

c) Presentadas las alegaciones, o transcurrido el plazo establecido al efecto, el Órgano de Gestión de la Contratación, previa realización de los actos de instrucción que considere necesarios (informes técnicos), formulará propuesta de imposición de penalidades, que se notificará a la entidad adjudicataria para que en el plazo de quince (15) días hábiles pueda alegar lo que estime conveniente en su defensa.

d) La propuesta con las actuaciones se remitirá al órgano de contratación que dictará la resolución correspondiente.

3.3. Ejecución de las penalidades económicas impuestas a la entidad adjudicataria:

El órgano de contratación detraerá el importe correspondiente a las penalidades impuestas de la cuantía de los pagos a abonar a la entidad adjudicataria, y subsidiariamente, de la garantía definitiva del contrato, que deberá ser en tal caso reajustada, en los términos previstos en el presente pliego.

Las penalidades serán proporcionales a la gravedad del incumplimiento o cumplimiento defectuoso previsto en los pliegos, graduándose en atención a la posible intencionalidad dolosa, la negligencia, la trascendencia de los hechos, la consiguiente adopción de medidas tendentes a su no repetición, así como al hecho de haber procedido a la reparación de los daños de toda índole que haya podido causar. Para el caso de las penalidades por demora o incumplimiento de los compromisos adquiridos en la oferta, la cuantificación de la penalidad se hará de acuerdo con lo establecido específicamente para estos casos.

En todo caso, la imposición de penalidades no eximirá al contratista de la obligación que legalmente le incumbe en cuanto a la reparación de los defectos.

Hasta que finalice el periodo de garantía, el constructor responderá por sí mismo de la correcta realización de los trabajos contratados y de los defectos que en ellos hubiere, sin que sea eximente ni le dé derecho alguno, la circunstancia de que el Consorcio los hayan examinado o reconocido durante su elaboración, o aceptado en comprobaciones, valoraciones o certificaciones parciales.

Pues bien, la determinación de las penalidades recogidas en las cláusulas anteriores viene determinada por la aplicación de la ley 9/2017 de Contratos del Sector Público en cuanto al procedimiento, límites y requisitos para imponer dichas penalidades.

El establecimiento de las mismas pretende asegurar que el cumplimiento por el adjudicatario no sea defectuoso, así como, disuadir de los posibles incumplimientos de los compromisos adquiridos en su oferta y la demora en la ejecución de las obras.

En función del tiempo de demora, del incumplimiento de los compromisos adquiridos en su oferta y de la correcta ejecución de los trabajos, se determinará el nivel de gravedad de las penalidades.

La apertura de expediente sancionador no exime al contratista de su obligación de ejecutar la obra conforme a los términos del contrato y de su oferta pudiendo ser requerido para el cumplimiento de esta obligación junto con la incoación del expediente sancionador o en expediente independiente. La apertura de expediente por cualquiera de las infracciones anteriores podrá suponer la adopción de medidas cautelares dirigidas a asegurar el cumplimiento del contrato en todos sus términos.

La aplicación de penalidades no excluye la indemnización por daños y perjuicios a que pueda tener derecho el Consorcio Urbanístico, originados por la demora del adjudicatario. Cuando el contrato se resuelva por culpa del adjudicatario, le será incautada la garantía y deberá además indemnizar al Consorcio Urbanístico por los daños y perjuicios ocasionados. Será competente para la iniciación y resolución de los expedientes sancionadores el órgano de contratación que lo fuera para aprobar el expediente y adjudicar el contrato.

En Madrid, a la fecha de la firma.

**MANUEL
UTRERA
YUDEGO** -
[Redacted]
[Redacted]

Firmado digitalmente por MANUEL
U RERA YUDEGO [Redacted]
Nombre de reconocimiento (DN):
2.5.4.13 Qualified Certificate:
AAPP FP M SW KPSC;
title ABOGADO, ou certificado
electrónico de empleado público,
ou ASESORIA JURIDICA, o OBRAS
DE MADRID, GES ION DE OBRAS E
INFRAES RUC URAS SA.,
serialNumber [Redacted]
sn U RERA YUDEGO,
givenName MANUEL,
cn MANUEL U RERA YUDEGO
c ES
Fecha: 2021.01.12 12:15:49 +01'00'

Fdo.: Manuel Utrera Yudego
Abogado. Asesoría Jurídica
OBRAS DE MADRID, S.A.

**LUIS CARLOS
UCAR ARNEDO** -
[Redacted]
[Redacted]

U RERA YUDEGO
C I F I A A M W C I I H O C O G N
CON D CO a = I f a 1 6 a P a
p b a end A D MAD D G ORD O A
N A UC U A A N B [Redacted]
UCA A N DO g v N = U CA O U
CA O UCA A N DO [Redacted]
2 2

Fdo.: Carlos Úcar Arnedo
Gerente
C. U. LOS MOLINOS – BUENAVISTA

