

**RESOLUCIÓN DE MODIFICACIÓN P.A. 8/2020 SERVICIO DE MANTENIMIENTO DE
EQUIPOS ELECTROMÉDICOS DEL HOSPITAL LA PAZ, HOSPITAL DE CANTOBLANCO,
HOSPITAL CARLOS III Y CENTROS ADSCRITOS.**

D. Rafael PÉREZ-SANTAMARINA FEIJÓO, en calidad de Director Gerente del Hospital Universitario "La Paz", en función de las atribuciones conferidas por la Resolución de la Viceconsejería de Asistencia Sanitaria y Salud Pública y Dirección General del Servicio Madrileño de Salud, de 13 de septiembre de 2021, sobre delegación de competencias en materia de contratación y gestión económico-presupuestaria (B.O.C.M. nº 222 de 17 de septiembre), expone:

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO. – Con fecha 6 de agosto de 2021, el órgano de contratación aprueba mediante resolución, la adjudicación del P.A. 8/2020 cuyo objeto es *"Mantenimiento integral del Equipamiento de Electromedicina del Hospital Universitario La Paz, Hospital de Cantoblanco, Hospital Carlos III y los Centros adscritos"* a la firma IBÉRICA DE MANTENIMIENTO, S.A. por un importe incluido IVA de 2.635.189,24 €, para un plazo de ejecución de 12 meses, desde el día 1 de noviembre de 2021 hasta el 31 de octubre de 2022, prorrogable en 48 meses.

SEGUNDO. – Mediante Resolución del órgano de contratación, de fecha 22 de septiembre de 2022, se procede a la aprobación de la primera Prórroga del presente procedimiento, en base al artículo 29.2 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público (en adelante LCSP) y del apartado 18 del PCAP, por importe de 2.635.189,24 €, para un plazo de ejecución adicional de 12 meses, desde el día 1 de noviembre de 2022 hasta el 31 de octubre de 2023.

TERCERO.- Mediante las Resoluciones nº 682/2022, de 5 de Octubre y 754/2022 de 8 de noviembre, ambas autorizadas por el Viceconsejero de Asistencia Sanitaria y Salud Pública se adscribe el Hospital de Emergencias Enfermera Isabel Zendal (en adelante HEEIZ) al Hospital Universitario La Paz desde el 1 de enero de 2023.

CUARTO.- Que, con fecha 22 de diciembre de 2022 se recibe del Servicio de Ingeniería solicitud de modificación en base al artículo 204 de la LCSP y el apartado 22 de la Cláusula 1, del Capítulo I, del Pliego de Cláusulas Administrativas que rigen el presente procedimiento, el día 30 de diciembre de 2022 mediante resolución del órgano de contratación, se aprueba la modificación prevista del presente procedimiento para la incorporación de nuevos equipos de electromedicina ubicados en el HEEIZ, por un importe de 175.736,67 euros (IVA incluido), con efectos desde la firma de la misma y hasta fin del contrato inicial el día 31 de octubre de 2023. Se relacionan los equipos afectados por la modificación en el Anexo I, adjunto a la resolución.

QUINTO.- La Subdirección General de Alta Tecnología Sanitaria del Servicio Madrileño de Salud, mediante comunicación de fecha 30 de diciembre de 2022, establece que, ante la posibilidad de declaración de Emergencia Sanitaria, es imprescindible y necesario mantener en condiciones de uso una reserva estratégica del equipamiento del HEEIZ, que permita su inminente puesta en servicio en un plazo de 48H. Esta reserva se relaciona en el Anexo II, adjunto a la presente resolución.

SEXTO.- Por ello, el Servicio de Ingeniería del Hospital Universitario La Paz, solicita nueva Modificación del P.A. 8/2020 por un importe de 333.326,86 euros (IVA incluido) desde la firma de la presente hasta fin del contrato inicial que tendrá lugar el día 31 de octubre de 2023.

SÉPTIMO.- Con fecha 3 de febrero de 2023, se notifica a la empresa contratista el preceptivo trámite de audiencia, poniendo en su conocimiento la propuesta de Modificación del presente procedimiento solicitada por el Servicio de Ingeniería del Hospital, acordando apertura de un plazo de diez días naturales para que alegue lo que en su derecho estime, según establece el artículo 191 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre.

OCTAVO.- En contestación al trámite de audiencia, se recibe en el Servicio de Contratación del Hospital Universitario La Paz, escrito de alegaciones, donde la mercantil contratista manifiesta su disposición ante la posible modificación del presente procedimiento y formula la correspondiente oferta.

NOVENO.- Que según establece el artículo 191 de la LCSP, se solicita informe previo respecto de la presente modificación a la Abogacía General de la Comunidad de Madrid dependiente de la Consejería de Presidencia, Justicia e Interior, emitiendo informe (S.J.C.S. 52/2023) favorable con fecha 20 de febrero de 2023.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La legislación de contratos de las Administraciones Públicas, consagra, entre las prerrogativas de la misma, el *ius variandi* o potestad de modificación del contrato, así se recoge en el artículo 203 de la LCSP, constituyendo un poder para adaptar los contratos a las necesidades públicas, de manera que es el interés general el que debe prevalecer en todo caso (Sentencia del Tribunal Supremo de 13 de noviembre de 1978). La finalidad de esta potestad resulta clara, la Administración, como gestora de los intereses públicos vinculados a la ejecución del contrato administrativo, no puede venir obligada por el pacto celebrado si ello va en perjuicio precisamente del interés público que se pretendía satisfacer con la ejecución del contrato en los términos pactados.

Al respecto, el artículo 203.1 establece que : (...)” *los contratos administrativos solo podrán ser modificados por razones de interés público*” (...), así, este órgano de contratación considera que la presente modificación viene a garantizar el supremo interés público señalado por la norma, dado que está en juego el óptimo funcionamiento de un Hospital público dedicado, fundamentalmente, a las emergencias sanitarias y que ha servido de soporte imprescindible en la lucha contra la pandemia del COVID-19 y actualmente sigue atendiendo pacientes en una unidad de rehabilitación funcional de media-larga estancia y ambulantes que sufren secuelas funcionales.

SEGUNDO.- El artículo 203.2. determina que: “*Los contratos administrativos celebrados por los órganos de contratación solo podrán modificarse durante su vigencia cuando se dé alguno de los siguientes supuestos:*

- a) *Cuando así se haya previsto en el pliego de cláusulas administrativas particulares, en los términos y condiciones establecidos en el artículo 204;*

b) Excepcionalmente, cuando sea necesario realizar una modificación que no esté prevista en el pliego de cláusulas administrativas particulares, siempre y cuando se cumplan las condiciones que establece el artículo 205.”

Por lo que, debemos analizar en el supuesto en que nos encontramos, para ello, acudimos a los pliegos que rigen esta contratación, en su apartado 22 de la Cláusula 1, del Capítulo I dedicado a las “Modificaciones del contrato” indica que:

“Modificaciones previstas del contrato: Si

-Condiciones en que podrán efectuarse: Variación (incremento o decremento) en el número de equipos inicialmente incluidos en el objeto del contrato, debido a bajas, altas, sustituciones y adscripciones de nuevos equipos, sin perjuicio de que el adjudicatario asumirá a su costa, la primera variación al alza, hasta un 5% de referencias (considerando cada número de inventario como un equipo) que se pudiese detectar tras la revisión inicial del inventario.

-Alcance, límites y naturaleza de las modificaciones: De darse alguno de los supuestos previstos, las condiciones de la modificación consistirán, en hacer extensivo el servicio a la nueva relación de equipos con las bajas y/o altas realizadas, sin modificación de las prescripciones técnicas previstas en los pliegos. La modificación alcanzará y se limitará a los equipos del Hospital Universitario La Paz, Hospital de Cantoblanco, Hospital Carlos III y centros adscritos.”

La presente modificación del contrato consiste en incluir el equipamiento médico de un nuevo Centro Sanitario Público, el HEEIZ, en el objeto del contrato, como consecuencia de su nueva adscripción al Hospital Universitario La Paz, a fecha 1 de enero de 2023, posibilidad que no contemplan los pliegos expresamente como modificación prevista, por lo que, continuando, con el artículo 205 de la LCSP en relación a las modificaciones no previstas en el pliego de cláusulas administrativas particulares, establece tres supuestos en que eventualmente podría justificarse:

1.- En los casos en que deviniera necesario añadir obras, suministros o servicios adicionales.

2.- Básicamente consiste en “circunstancias sobrevenidas” e imprevisibles en que tuvo lugar la licitación del contrato, siempre que no altere la naturaleza global del contrato y que la modificación implique una alteración en su cuantía que no exceda del 50 por ciento de su precio inicial (IVA excluido).

3.- Consiste en que las “modificaciones no sean sustanciales”, precisando su excepcionalidad y que 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”. En cualquier caso, una modificación se considerará “sustancial” cuando se cumpla una o varias de las condiciones siguientes:

Al respecto, este órgano de contratación considera que, se trata de una circunstancia sobrevenida e imprevisible en el momento en que tuvo lugar la licitación del contrato, la cual versa sobre la adscripción al Hospital Universitario La Paz de un centro sanitario de nueva construcción especializado en emergencias e inaugurado el día 1 de diciembre 2020, por lo que el encuadre en el tenor del artículo 205.2.b) es completo, dado que, se cumplen las tres condiciones siguientes que

establece de forma acumulativa el precitado artículo, como pasamos a analizar:

1º Que la necesidad de la modificación se derive de circunstancias que una Administración diligente no hubiera podido prever.

La adscripción del HEEZ se lleva a cabo, mediante las Resoluciones citadas en el antecedente de hecho tercero, con efecto desde el 1 de enero de 2023, por lo que, por una cuestión cronológica, cualquier Administración diligente no hubiera podido prever esta circunstancia con una antelación de dos años, ya que, la convocatoria del procedimiento que nos ocupa tuvo lugar el día 29 de enero de 2021 en el Perfil del Contratante de la Comunidad de Madrid y la adscripción del HEEZ al Hospital Universitario La Paz el 1 de enero del año 2023.

Señalar que la Directiva 2014/24/UE en su Considerando 109 justifica una flexibilización en su aplicación:

«Los poderes adjudicadores pueden encontrarse con circunstancias ajenas que no podían prever cuando adjudicaron la concesión, en particular si la ejecución del contrato se extiende durante un largo período de tiempo. En este caso, hace falta cierto grado de flexibilidad para adaptar el contrato a esas circunstancias sin necesidad de un nuevo procedimiento de contratación. El concepto de circunstancias imprevisibles hace referencia a aquellas circunstancias que no podrían haberse previsto, aunque el poder adjudicador hubiera preparado con razonable diligencia la adjudicación inicial, teniendo en cuenta los medios a su disposición, la naturaleza y las características del proyecto concreto, las buenas prácticas en el ámbito de que se trate y la necesidad de garantizar una relación adecuada entre los recursos empleados en la preparación de la adjudicación y su valor previsible. Sin embargo, no puede aplicarse en los casos en que una modificación tiene como resultado una alteración de la naturaleza de la contratación global, por ejemplo, si se sustituyen las obras, los suministros o los servicios que se van a adquirir por otros diferentes o se modifica de manera fundamental el tipo de contratación, ya que, en una situación así, cabe suponer una hipotética influencia en el resultado.»

En resumen, tal y como se expresa la Junta Consultiva de Contratación Administrativa en informe 5/10, de 23 de julio de 2010.

«Para la determinación de si una circunstancia es o no imprevista debe de tenerse en cuenta dos ideas básicas: ·

- 1.- que tal circunstancia, de conformidad a las reglas del criterio humano no hubiera podido o debido ser prevista ·*
- 2.- que la falta de previsión no se haya debido a negligencia en el modo de proceder de los órganos que intervinieron en la preparación del contrato.»*

La Ley se refiere a que las circunstancias sean imprevisibles en el momento de la licitación, al respecto, reiterar que, el anuncio de la licitación fue publicado el 29 de enero de 2021 en el Perfil del Contratante y la adscripción del HEEZ el día 1 de enero de 2023, por lo que se da una situación sobrevenida, imprevisible y ajena a una Administración diligente, imposible de prever en términos futuros.

2º Que la modificación no altere la naturaleza global del contrato.

La definición legal del presente requisito, viene contenida en el art. 204 de la LCSP

*“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 ésta 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.”*

Así, cuando la norma exige que no se altere la naturaleza global del contrato lo que impide es que mediante su modificación se altere su objeto en tal medida que pase a tener una naturaleza jurídica diferente, es decir, que se modifiquen las prestaciones que constituyen el objeto del contrato inicial o cuando se cambia la naturaleza del mismo, pasando a ser de otro tipo distinto del que se licitó inicialmente. Pues bien, en la modificación propuesta del procedimiento que nos ocupa, se trata de implementar las mismas prestaciones que constituyen el objeto del contrato, con idéntica naturaleza, agregadas a un Centro Sanitario de nueva adscripción.

3º Que la modificación del contrato implique una alteración en su cuantía que no exceda, aislada o conjuntamente con otras modificaciones acordadas conforme a este artículo, del 50 por ciento de su precio inicial, IVA excluido.

Tal y como resulta de la memoria justificativa aportada al expediente, la modificación determina una variación que no alcanza el 19% del precio inicial del contrato.

Concluyendo, este órgano de contratación, bajo su humilde entender, estima se cumplen los requisitos exigidos en el referido art. 205.2 b) de la LCSP, tratándose, además de “una variación estrictamente indispensable para responder a la causa objetiva que la haga necesaria”.

En consecuencia, con todo lo anterior,

RESUELVE

PRIMERO.- ACORDAR la Modificación del P.A. 8/2020 vigente, cuyo objeto es “Mantenimiento integral del Equipamiento de Electromedicina del Hospital Universitario La Paz, Hospital de Cantoblanco, Hospital Carlos III y los Centros adscritos” a favor de la contratista **IBÉRICA DE MANTENIMIENTO, S.A.**, dejando sin efectos desde la firma de la presente la modificación relacionada en el Antecedente de Hecho Cuarto, pasando por tanto, a ser objeto del servicio contratado los equipos contenidos en los Anexos I y II, entrando la actual modificación en vigor desde su firma por el órgano de contratación y hasta término del contrato inicial el día 31 de octubre de 2023, por los siguientes importes:

ANUALIDAD	P.ECONOMICA	IMPORTE	IVA 21%	TOTAL C/IVA
2023	21800	275.476,74 €	57.850,12 €	333.326,86 €

SEGUNDO.- REAJUSTE de la garantía, por parte del contratista, en base al artículo 109.3 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público.

Contra la presente resolución, que pone fin a la vía administrativa, se podrá interponer recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses, a contar desde el día siguiente al de la notificación de ésta, de acuerdo con lo establecido en la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativo, ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia

No obstante, el interesado podrá optar por interponer contra esta misma resolución recurso de reposición, ante el mismo órgano que dicta ésta Resolución, en el plazo de un mes a contar a partir del día siguiente al de su notificación, en cuyo caso no cabrá interponer el recurso contencioso-administrativo anteriormente citado, en tanto no recaiga resolución expresa o presunta del recurso de reposición, de conformidad con lo establecido en los artículos 123 y 124 de la Ley 39/2015 de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las administraciones Públicas, sin perjuicio de que el interesado pueda ejercitar cualquier otro recurso que estime precedente.

Madrid a 1 de marzo de 2023
EL DIRECTOR GERENTE



Fdo: Rafael Pérez-Santamarina Feijóo