



Comunidad de Madrid

Exp.: A/OBR- 014017/2021

Unidad administrativa:

ÁREA DE CONTRATACIÓN

Orden de la Consejería de Presidencia, Justicia y Administración Local, por la que se resuelve el contrato entre la Consejería de Administración Local y Digitalización y la empresa PROFORMA EJECUCION DE OBRAS Y RESTAURACIONES, S.L., relativo a la **“Construcción de Centro Multifuncional municipal”**, en el municipio de Daganzo de Arriba.

De conformidad con los artículos 211, 213.5, 245 y 246 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, en relación con el artículo 109 del R.D. 1098/2001, de 12 de octubre, por el que se aprueba el Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, y demás disposiciones de aplicación, en uso de las atribuciones que me han sido conferidas por las disposiciones vigentes, y en base a los siguientes:

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero. Con fecha 17 de junio de 2022 mediante Orden de la Consejería de Administración Local y Digitalización, se aprobó el expediente de contratación y se dispuso la apertura de procedimiento abierto para la adjudicación del **contrato de obras de construcción de Centro Multifuncional Municipal, en el municipio de Daganzo de Arriba**, a adjudicar por procedimiento abierto, mediante pluralidad de criterios - actuación incluida en el PIR 2016/2019 prorrogado.

El contrato se adjudica el 23 de diciembre de 2022 a la empresa PROFORMA EJECUCIÓN DE OBRAS Y RESTAURACIONES, S.L., CIF. B13434246, por un importe de 2.344.844,48 euros (IVA incluido), formalizándose el 17 de enero de 2023.

El plazo de ejecución del contrato es de 15 meses a contar con el acta de comprobación del replanteo. Si bien en el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares se estableció como fecha previsible de inicio el 1 de julio de 2022, constan en el expediente dos memorias de reajuste de anualidades suscritas por el Director General de Inversiones y Desarrollo Local donde se reprograma la fecha prevista para el inicio, estableciéndose, en la última de ellas, el mes de abril de 2023.

Segundo. De acuerdo con el artículo 237 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, con fecha 17 de febrero de 2023, se firmó Acta de Comprobación de replanteo y No inicio, considerándose por el técnico designado por el Área de Equipamientos Urbanos para el seguimiento de la obra, que no era posible iniciarla ya que a esa fecha la situación era la siguiente:

- No está adjudicado el contrato de dirección de obra.
- No está formalizado el contrato de dirección de ejecución de obra.
- Aunque se ha notificado oficialmente a la empresa contratista emplazándola a participar y suscribir esta acta, no se ha obtenido respuesta a fecha de hoy.



Comunidad de Madrid

Exp.: A/OBR- 014017/2021

Unidad administrativa:

ÁREA DE CONTRATACIÓN

Tercero. Con fecha 24 de julio de 2023, D. Miguel Ángel Muñoz Núñez, en nombre y representación de PROFORMA EJECUCIÓN DE OBRAS Y RESTAURACIONES S.L., presenta escrito, indicando que ha pasado más de un año desde la propuesta de licitación, y más de 6 meses desde la firma del contrato, instando a la resolución del contrato al amparo del artículo 245 a) y 246.2 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, al existir una demora de más de un mes en la comprobación del Acta de replanteo; así como una indemnización con el 2% del precio de adjudicación, IVA excluido.

Cuarto. Con fecha 16 de agosto de 2023 se formula propuesta de la Dirección General de Inversiones y Desarrollo Local, en la cual se estima aceptar la solicitud de resolución del contrato denominado "Centro multifuncional municipal de Daganzo. 1ª Fase", en el municipio de Daganzo de Arriba, PIR 2016-2019, prorrogado, así como estimar la indemnización a favor de PROFORMA EJECUCIÓN DE OBRAS Y RESTAURACIONES S.L., equivalente al 2% del precio de adjudicación, IVA excluido.

Quinto. Con fecha 10 de octubre de 2023 se emite el informe preceptivo de la Abogacía de la Comunidad de Madrid, tal como recoge el artículo 109 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, aprobado por Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre.

Sexto. Con fecha 31 de octubre de 2023 has sido fiscalizado favorablemente el gasto correspondiente a la indemnización por la Intervención Delegada.

A los anteriores hechos, le corresponden los siguientes

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO. Conforme a lo previsto en la Orden de 5 de septiembre de 2019 del Consejero de Vivienda y Administración Local, por la que se delega el ejercicio de determinadas competencias en diversos órganos de la Consejería, el órgano de contratación del contrato que nos ocupa es la Viceconsejería de Presidencia y Administración Local. Conforme prevé el dispongo tercero, en el apartado 2.1 relativo a las competencias en materia de contratación establece que *"Esta delegación comprende la competencia para ordenar todos los actos administrativos que deban adoptarse en los procedimientos de contratación"*.

SEGUNDO. La legislación aplicable al presente contrato es 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), tal como recoge el Pliego en su cláusula 2 relativa al régimen jurídico del contrato. De este modo el artículo 190 de la LCSP establece que le corresponde al órgano de contratación la resolución de los contratos.

TERCERO. Por medio de la Orden 745/2022, de 23 de diciembre, de la Consejería de Administración Local y Digitalización, se adjudica el contrato titulado "CONSTRUCCIÓN DE CENTRO MULTIFUNCIONAL MUNICIPAL, EN EL MUNICIPIO DE DAGANZO DE ARRIBA, por un importe de **2.344.844,48 €** y, con fecha 17 de enero de 2023, se formalizó el contrato de obras titulado "CONSTRUCCIÓN DE CENTRO MULTIFUNCIONAL MUNICIPAL,



Comunidad de Madrid

Exp.: A/OBR- 014017/2021

Unidad administrativa:

ÁREA DE CONTRATACIÓN

EN EL MUNICIPIO DE DAGANZO DE ARRIBA" entre la Consejería de Administración Local y Digitalización y la empresa Proforma Ejecución de Obras y Restauraciones, S.L. En su cláusula cuarta prevé un plazo de duración de 15 meses, y establece que *"comenzará a contarse desde el día siguiente al de la firma del acta de comprobación del replanteo."*

Como consta en los antecedentes de hecho con fecha 17 de febrero de 2023, se firmó Acta de Comprobación de replanteo y No inicio, considerándose por el técnico designado por el Área de Equipamientos Urbanos para el seguimiento de la obra, que no era posible iniciarla ya que a esa fecha la situación era la siguiente:

- No está adjudicado el contrato de dirección de obra.
- No está formalizado el contrato de dirección de ejecución de obra.
- Aunque se ha notificado oficialmente a la empresa contratista emplazándola a participar y suscribir esta acta, no se ha obtenido respuesta a fecha de hoy.

De este modo, no constan más actuaciones en el expediente hasta que con fecha 24 de julio de 2023, D. Miguel Ángel Muñoz Núñez, en nombre y representación de PROFORMA EJECUCIÓN DE OBRAS Y RESTAURACIONES S.L., presenta escrito, indicando que ha pasado más de un año desde la propuesta de licitación, y más de 6 meses desde la firma del contrato, instando a la resolución del contrato al amparo del artículo 245 a) y 246.2 de la ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, al existir una demora de más de un mes en la comprobación del Acta de replanteo; así como una indemnización con el 2% del precio de adjudicación, IVA excluido

CUARTO. Visto lo anterior, y la causa de resolución alegada por el contratista, procede hacer alusión al acto de "Comprobación del replanteo" que marca el inicio de los contratos de obras. El artículo 237 de la LCSP establece que *"La ejecución del contrato de obras comenzará con el acta de comprobación del replanteo. A tales efectos, dentro del plazo que se consigne en el contrato que no podrá ser superior a un mes desde la fecha de su formalización salvo casos excepcionales justificados, el servicio de la Administración encargada de las obras procederá, en presencia del contratista, a efectuar la comprobación del replanteo hecho previamente a la licitación, extendiéndose acta del resultado que será firmada por ambas partes interesadas, remitiéndose un ejemplar de la misma al órgano que celebró el contrato."*

El Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rige este contrato también prevé, en el apartado 18 de la cláusula 1, que: *"En un plazo no superior a un mes desde la fecha de la formalización del contrato, salvo casos excepcionales justificados, se procederá, en presencia del contratista, a efectuar la comprobación del replanteo"*.

Para saber la finalidad de dicho acto, debemos acudir al artículo 139.2º del Reglamento general de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, aprobado por Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre, el cual dispone que *"Cuando el resultado de la comprobación del replanteo demuestre, a juicio del director de la obra y sin reserva por parte del contratista, la disponibilidad de los terrenos y la viabilidad del proyecto, se dará por aquel la autorización para iniciarlas, haciéndose constar este extremo explícitamente en el acta que se extienda..."*

Por tanto, el replanteo pretende comprobar la disponibilidad de los terrenos y la viabilidad del proyecto en ellos, y todo ello, por el director de la obra.



Comunidad de Madrid

Exp.: A/OBR- 014017/2021

Unidad administrativa:

ÁREA DE CONTRATACIÓN

Como hemos visto, el 17 de febrero de 2023, se firmó Acta de Comprobación de replanteo y No inicio, considerándose por el técnico del Área de Equipamientos Urbanos, que no era posible iniciarla ya que a esa fecha la situación era la siguiente:

- No está adjudicado el contrato de dirección de obra.
- No está formalizado el contrato de dirección de ejecución de obra.

En el presente supuesto, si acudimos al documento llamado *“Acta de comprobación de replanteo y no inicio de obra”* puede llevar a confusión por parecer que sí ha existido *“Acta de comprobación de replanteo”*. De lo que se desprende del artículo 139.2ª del Reglamento general de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, el Director de obras debe estar presente en dicho acto pues es el técnico que debe valorar la disponibilidad de terrenos y la viabilidad de los terrenos. Por tanto, en este expediente no se pudo levantar acta de replanteo porque no existía Director de obra nombrado, tal como se reflejó el 17 de febrero de 2023, por el técnico del Área de Equipamientos Urbanos, que manifestó que no era posible iniciar la obra por no estar adjudicado el contrato de dirección de obra y no formalizado el contrato de dirección de ejecución de obra. Por ello precisamente se puso *“no inicio”* en dicho documento.

Aclarado esto, pasamos a comprobar si se da el supuesto solicitado por la empresa contratista.

QUINTO. El contratista PROFORMA EJECUCIÓN DE OBRAS Y RESTAURACIONES S.L. en su solicitud alega que *“ha pasado más de un año desde la propuesta de licitación, y más de 6 meses desde la firma del contrato, instando a la resolución del contrato al amparo del artículo 245 a) y 246.2 de la ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, al existir una demora de más de un mes en la comprobación del Acta de replanteo”*

De este modo, si acudimos al artículo 245 de la LCSP establece que *“Son causas de resolución del contrato de obras, además de las generales de la Ley, las siguientes: a) La demora injustificada en la comprobación del replanteo.”*

El presente contrato, como hemos visto, se formalizó el 17 de enero de 2023 y el 17 de febrero de 2023 se hace constar que no pueden iniciarse las obras por no existir Director de obra y director de Coordinación de Seguridad y Salud, por tanto, un mes después de la firma no se procedió al inicio de las obras. Es más, consta en el expediente, de fecha 16 de agosto de 2023, propuesta del Director General De Inversiones Y Desarrollo Local, favorable a dicha resolución del contrato, en la que se hace constar en el fundamento tercero que *“A fecha de hoy, no se ha efectuado la comprobación de replanteo.”*

La *“demora injustificada”* que se prevé que concurra en la causa de resolución podría haberse justificado un tiempo con la falta de nombramiento de director de obra y director de Coordinación de Seguridad y Salud, pero después de más de seis meses, no parece que esté justificada la demora.

Por tanto, queda constancia en el expediente que la Administración no ha llevado a cabo la actuación de comprobación del replanteo e inicio de obras y, por ello, procede estimar la solicitud de la empresa contratista dado que concurre la causa prevista en la letra a) del artículo 245 LCSP *“La demora injustificada en la comprobación del replanteo.”*



Comunidad de Madrid

Exp.: A/OBR- 014017/2021

Unidad administrativa:

ÁREA DE CONTRATACIÓN

SEXTO. Por otro lado, el contratista, en su escrito de 24 de julio de 2023, solicita una indemnización del 2% del precio de adjudicación, IVA excluido.

Así, respecto a su solicitud, y en relación con la apreciación de la causa de resolución de la letra a del artículo 245, antes vista, están los efectos que contempla el artículo 246.2, *"Si se demorase injustificadamente la comprobación del replanteo, dando lugar a la resolución del contrato, el contratista solo tendrá derecho por todos los conceptos a una indemnización equivalente al 2 por cien del precio de la adjudicación, IVA excluido."*

De este modo, la adjudicación del contrato asciende a 1.937.888,00 € sin IVA, por tanto, le corresponde un 2% de indemnización de dicha cantidad, que supone 38.757,76 €.

Por todo lo anterior,

DISPONGO

Primero. - Declarar la resolución del contrato de obras titulado "CONSTRUCCIÓN DE CENTRO MULTIFUNCIONAL MUNICIPAL, EN EL MUNICIPIO DE DAGANZO DE ARRIBA" entre la Consejería de Administración Local y Digitalización y la empresa Proforma Ejecución de Obras y Restauraciones, S.L, con NIF B13434246, formalizado con fecha 17 de enero de 2023 por concurrir la causa de resolución prevista en la letra a) del artículo 245 LCSP: "La demora injustificada en la comprobación del replanteo."

Segunda. - Declarar una indemnización de un 2% del importe de adjudicación del contrato, sin IVA, que asciende al importe de 38.757,76 €.

Tercera. - Declarar la procedencia de la devolución de la garantía constituida por la empresa por importe de 96.894,40 €.

Cuarta. - Notificar la presente resolución a la mercantil Proforma Ejecución de Obras y Restauraciones, S.L como entidad adjudicataria a los efectos oportunos y proceder a su publicación en el perfil de contratante.

EL CONSEJERO DE PRESIDENCIA, JUSTICIA Y ADMINISTRACIÓN LOCAL

(P.D. Orden 5 de septiembre de 2019, BOCM 10/09/2019)

EL VICECONSEJERO DE PRESIDENCIA Y ADMINISTRACIÓN LOCAL

Firmado digitalmente por: JOSE ANTONIO SANCHEZ SERRANO -

Fecha: 2023.11.14 21:48



CONSEJERÍA DE PRESIDENCIA,
JUSTICIA Y ADMINISTRACIÓN LOCAL

ORDEN

Comunidad de Madrid

Exp.: A/OBR- 014017/2021

Unidad administrativa:

ÁREA DE CONTRATACIÓN

Contra el presente acto, que pone fin a la vía administrativa, podrá interponerse con carácter potestativo recurso de reposición en el plazo un mes, ante el mismo órgano que lo ha dictado, o bien, directamente, recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses, ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Madrid, ambos plazos contados desde el día siguiente al de la recepción de la notificación, sin perjuicio de cualquier otro recurso que se estime procedente interponer. Todo ello conforme a lo dispuesto en los artículos 123 y 124 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas y 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa.