

Área: Subdirección de Contratación

1. Antecedentes

En virtud del poder otorgado por el Consejo de Administración de Canal de Isabel II, S.A., con fecha 2 de junio de 2023, el Consejero Delegado de Canal de Isabel II, S.A., M.P. adjudicó a la empresa OBRASCÓN HUARTE LAIN, S.A., el contrato del Lote IV del procedimiento de licitación 71/2020 relativo a las **“OBRAS DE MEJORA DE REDES DE SANEAMIENTO GESTIONADAS POR CANAL DE ISABEL II, S.A.”** (en adelante, “el Contrato”), por un importe de 50.746.446,43 euros, excluido el IVA.

Canal de Isabel II, S.A., M.P. y la empresa OBRASCÓN HUARTE LAIN, S.A., formalizaron el Contrato el 1 de agosto de 2023, por un plazo de duración de cinco (5) años a contar desde el día siguiente a la fecha de la firma del Acta de Inicio los trabajos

2. Supuesto de hecho.

Con fecha 7 de febrero de 2024, se ha emitido informe suscrito por la Responsable del Contrato, el Jefe de Área de Construcción de Redes de Saneamiento, con el visto bueno del Subdirector de Construcción (en adelante, **“Informe del Área Técnica”**) por el que se propone la modificación nº 1 del Contrato del Lote 4 no prevista en la documentación que rige la licitación debido a la necesidad de:

- *Ejecutar actuaciones de la misma tipología que las obras a ejecutar recogidas en el Pliego de Prescripciones Técnicas, recogidas tanto en otros planes directores de saneamiento de municipios con convenios Plan Sanea firmados, como de otros convenios de gestión de alcantarillado suscritos con Canal de Isabel II, S.A., así como actuaciones incluidas en los Planes Directores de los Sistemas de Colectores y Emisarios de la Comunidad de Madrid, que no podrán suponer en ningún caso un aumento del precio del contrato del adjudicatario que realice dichas obras, ni su importe podrá exceder del 50 por ciento del precio del contrato.*
- *Que las actuaciones a que se refiere el párrafo anterior puedan ejecutarse, excepcionalmente, en las zonas geográficas limítrofes al lote adjudicado. Esta circunstancia excepcional tendría lugar cuando, no existiendo falta de medios del contratista del lote adjudicado, se imposibilite alcanzar los hitos de redacción de “Documentos de Seguimiento de Obras” redactados mínimos y de Ejecución de Obras indicados en el apartado 10.13.1. del PCAP en un lote, por los motivos expuestos en el apartado 2 del presente informe, para que el adjudicatario de un lote pueda acometer excepcionalmente actuaciones en las zonas geográficas limítrofes a su lote.*

Según el informe del Área Técnica, se propone la modificación del apartado 10.13.1 del anexo I del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares (en adelante **“PCAP”**) relativa a “Modificaciones previstas en el pliego de cláusulas administrativas particulares” que recoge las obras y actuaciones que en su caso se realicen según lo establecido en dicho apartado, para que puedan superar el límite del 10 % del precio del contrato sin exceder del 50 % de dicho precio, así como que, en las circunstancias que se hacen constar en el informe, el adjudicatario de un lote pueda acometer excepcionalmente actuaciones en las zonas geográficas limítrofes a su lote.

El apartado 10.13.1 “Modificaciones previstas en el pliego de cláusulas administrativas particulares”, dispone lo siguiente:

(....)

“Algunas de las actuaciones incluidas en el contrato precisan de permisos de otros organismos que Canal de Isabel II, S.A. no puede garantizar se obtengan en el plazo máximo de ejecución del contrato definido en el apartado 2 del presente Pliego, así mismo algunas actuaciones podrían ser ejecutadas por las subdirecciones de conservación de infraestructuras de Canal de Isabel II, S.A. por necesidades del servicio o a solicitud de los ayuntamientos por necesidades urbanísticas, por lo que, Canal de Isabel II, S.A. podrá incorporar en la relación de obras a ejecutar definidas en el Pliego de Prescripciones Técnicas tanto actuaciones de la misma tipología recogidas en otros planes directores de saneamiento de municipios con convenios Plan Sanea firmados como de otros convenios de gestión de alcantarillado suscritos con Canal de Isabel II, S.A., así como actuaciones incluidas en los Planes Directores de los Sistemas de Colectores y Emisarios de la Comunidad de Madrid, todo ello dentro del ámbito geográfico delimitado del Lote correspondiente.

En el caso que se modifique el contrato para realizar las actuaciones mencionadas anteriormente, dichas actuaciones serán computables a efectos del alcance mínimo.

Las obras que se ejecuten en distintas zonas geográficas a las correspondientes al lote adjudicado (en adelante “Obras”) y las actuaciones que puedan realizarse conforme a lo indicado en el párrafo anterior, no podrán suponer en ningún caso un aumento del precio del contrato del adjudicatario que realice dichas Obras, ni su importe podrá exceder del 10 por ciento del precio de dicho contrato. Dichas obras se recogerán en un acta suscrita por el adjudicatario del lote que deba realizar las mismas y el Responsable del Contrato de Canal de Isabel II, S.A.

La presente cláusula de modificación no podrá suponer el establecimiento de nuevos precios unitarios no previstos en el contrato. En ese sentido, los precios unitarios y la baja a aplicar serán los correspondientes al contrato del lote del adjudicatario que ejecute las obras, independientemente de la zona geográfica en la que se ejecuten las mismas.

Todas las obras objeto del contrato deberán ser realizadas dentro del plazo contractual referido en el apartado 2 del presente Anexo”.

El informe del Área Técnica justifica la modificación nº1 del contrato por la concurrencia de las siguientes circunstancias:

“El objeto del contrato 71/2020 LOTE 4 es la ejecución de las obras correspondientes a las actuaciones recogidas en los convenios de ejecución de infraestructuras de alcantarillado Plan SANEA con cargo a cuota suplementaria firmados con los ayuntamientos de los municipios socios de Canal de Isabel II, S.A., M.P. en los que esta empresa gestione el servicio de mantenimiento del alcantarillado. Dichas actuaciones, que se enumeran en el Anexo a los convenios, se corresponden con las obras hidráulicas previstas en los planes directores de alcantarillado definidas como prioridad 1 y 2 y que han sido solicitadas por los ayuntamientos.

Los estudios de Diagnóstico y Planes Directores, de las Redes de Saneamiento municipales y de los Sistemas de Colectores y Emisarios de la Comunidad de Madrid fueron redactados en su mayoría entre los años 2013 y 2019 por Canal de Isabel II S.A., M.P.

El Consejo de Ministros de 24 de enero de 2023 aprobó el Plan Hidrológico de tercer ciclo (2022-2027) de la demarcación hidrográfica intercomunitaria del Tajo. Con fecha 10 de febrero de 2023

ha entrado en vigor el Real Decreto 35/2023, por el que se aprueba el nuevo Plan Hidrológico de la Cuenca del Tajo (PHCT) que modifica los condicionantes de vertido; mientras los Planes Directores fijaban las condiciones en la calidad del vertido (dilución 1:5), sin restricciones en cuanto a la cantidad, el Plan Hidrológico establece además una restricción en cuanto a la cantidad, 10 % del caudal circulante por el cauce en régimen natural para un periodo de retorno igual al de diseño de la red.

Los Convenios Sanea suscritos con los ayuntamientos recogen actuaciones de los Planes Directores, dado que dichos convenios y Planes Directores son anteriores a la entrada en vigor del nuevo PHCT, no se ha contemplado ese condicionante en las actuaciones. Para tenerlo en cuenta, es necesario que el caudal superior a 5 veces el caudal punta de residuales, que estaba previsto aliviar a cauce en cada aliviadero sin restricciones, sea laminado mediante tanques de tormenta siempre que dicho caudal sea superior a las restricciones indicadas en el nuevo PHCT. De este modo, adicionalmente a las circunstancias de modificaciones previstas en el PCAP (algunas actuaciones podrían ser ejecutadas por las subdirecciones de conservación de infraestructuras de Canal de Isabel II, S.A. por necesidades del servicio o a solicitud de los ayuntamientos por necesidades urbanísticas), se suma una nueva circunstancia derivada de la aprobación del nuevo PHCT que obliga a la ejecución de nuevas infraestructuras de saneamiento que, sin suponer incremento del precio del contrato, si podrían afectar a más del 10 % del importe del mismo.

*Teniendo en cuenta que la limitación a estos efectos de no exceder el 10 % del precio del contrato indicada en el apartado 10.13.1 del anexo I del PCAP, se estimó en base a las circunstancias de modificación que se preveían en el momento de licitación y que dichas modificaciones previstas no alteran el objeto del contrato, ni modifican su alcance ni suponen la incorporación de nuevos precios contradictorios, ya que se ejecutarán con el mismo cuadro de precios y las mismas condiciones contractuales que el resto de actuaciones del contrato, **se propone la eliminación de dicha limitación del 10% de forma que se puedan ejecutar las actuaciones necesarias hasta un límite del 50 % del precio del contrato.***

Tal y como consta en el Informe del Área Técnica, se ha procedido a recabar el preceptivo consentimiento del contratista, la empresa OBRASCÓN HUARTE LAIN, S.A., para modificar el contrato. El contratista ha otorgado su consentimiento en fecha 29 de enero de 2024, según el documento que se adjunta como Anexo I al Informe.

3. Régimen jurídico

De conformidad con la cláusula vigésima del contrato y la cláusula primera del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares (en adelante, “PCAP”), el contrato está sujeto al Libro primero del Real Decreto-ley 3/2020, de 4 de febrero, de medidas urgentes por el que se incorporan al ordenamiento jurídico español diversas directivas de la Unión Europea en el ámbito de la contratación pública en determinados sectores; de seguros privados; de planes y fondos de pensiones; del ámbito tributario y de litigios fiscales que recoge la Transposición 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 la Directiva 2014/23/UE, del Parlamento Europeo y del Consejo, de 26 de febrero de 2014, relativa a la adjudicación de contratos de concesión (en adelante, “RD-LCSE”) y en su defecto al derecho privado.

Lo señalado anteriormente se entiende sin perjuicio de las remisiones expresas hechas en el contrato 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 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 109 a 111 del RD-LCSE."

El apartado primero del artículo 109 del RD-LCSE, establece que:

"1. Los contratos celebrados por las entidades contratantes solo podrán modificarse durante su vigencia cuando se dé alguno de los siguientes supuestos:

- a) Cuando así se haya previsto en los pliegos de condiciones en los términos y condiciones establecidos en el artículo 110.*
- b) Excepcionalmente, cuando sea necesario realizar una modificación que no esté prevista en el pliego de condiciones, siempre y cuando se cumplan las condiciones que establece el artículo 111."*

En este sentido, el artículo 111.1 del RD-LCSE dispone lo siguiente:

“1. Las modificaciones no previstas en el pliego de condiciones 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 2 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 111.2 b) del RD-LCSE 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 1 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 un gestor 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 a este artículo, del 50 por ciento de su precio inicial, IVA excluido.*

En este sentido, según refiere el Informe del Área Técnica por el que se propone la modificación del contrato, la misma se realiza con sujeción a lo establecido en el artículo 111.2.b) del RD-LCSE, y al efecto se pone de manifiesto que:

1.º La necesidad de la modificación se deriva de circunstancias que un gestor diligente no ha podido prever, como es, en este caso, la adaptación a un cambio normativo.

El objeto del contrato del Lote 4 del procedimiento nº 71/2020 es la ejecución de las obras correspondientes a las actuaciones recogidas en los convenios de ejecución de infraestructuras de alcantarillado Plan SANEAM con cargo a cuota suplementaria firmados con los ayuntamientos de los municipios socios de Canal de Isabel II, S.A., M.P. en los que esta empresa gestione el servicio de mantenimiento del alcantarillado.

Los estudios de Diagnóstico y Planes Directores de las Redes de Saneamiento municipales y de los Sistemas de Colectores y Emisarios de la Comunidad de Madrid fueron redactados en su mayoría entre los años 2013 y 2019 por Canal de Isabel II S.A., M.P.

La necesidad de la modificación de contrato viene derivada de la aprobación por parte del Consejo de Ministros en el mes de enero del año 2023 del Plan Hidrológico de tercer ciclo (2022-2027) de la demarcación hidrográfica intercomunitaria del Tajo. En febrero de 2023, entró en vigor el Real Decreto 35/2023, por el que se aprueba el nuevo Plan Hidrológico de la Cuenca del Tajo (en adelante, "PHCT") que modifica, entre otras cosas, los condicionantes de vertido: mientras los Planes Directores fijaban las condiciones en la calidad del vertido (dilución 1:5) sin restricciones en cuanto a la cantidad, el Plan Hidrológico establece además una restricción en cuanto a la cantidad, 10 % del caudal circulante por el cauce en régimen natural para un periodo de retorno igual al de diseño de la red.

Tal y como dispone el informe del área técnica, los Convenios Sanea suscritos con los ayuntamientos recogen actuaciones de los Planes Directores. Los citados convenios y los planes Directores son anteriores a la entrada en vigor del nuevo PHCT por lo que no se ha contemplado ese condicionante en las actuaciones previstas para dar cumplimiento al objeto del contrato.

Para poder dar cumplimiento a lo establecido en el PHCT, es necesario que el caudal superior a 5 veces el caudal punta de residuales (que estaba previsto aliviar a cauce en cada aliviadero sin restricciones) sea laminado mediante tanques de tormenta siempre que dicho caudal sea superior a las restricciones indicadas en el nuevo PHCT.

De este modo, y adicionalmente a las circunstancias que pueden dar lugar a las modificaciones previstas en el PCAP ([...] *algunas actuaciones podrían ser ejecutadas por las subdirecciones de conservación de infraestructuras de Canal de Isabel II, S.A. por necesidades del servicio o a solicitud de los ayuntamientos por necesidades urbanísticas*), **se suma una nueva circunstancia sobrevenida, que no pudo ser prevista, como es la aprobación del nuevo PHCT que obliga a la ejecución de nuevas infraestructuras de saneamiento que, sin suponer incremento del precio del contrato, si podrían afectar a más del 10 % del importe del mismo.**

2.º Que **la modificación NO altera la naturaleza global del contrato**, ya que sólo afectaría a obras a ejecutar definidas en el Pliego de Prescripciones Técnicas o actuaciones de la misma tipología recogidas en Planes Directores de saneamiento de municipios con convenios Plan Sanea, como de otros convenios de gestión de alcantarillado suscritos con Canal de Isabel II, S.A., M.P., así como actuaciones incluidas en los Planes Directores de los Sistemas de Colectores o Emisarios de la Comunidad de Madrid. Como se indica en el informe del Área Técnica, las modificaciones solo responden a:

- Procesos constructivos semejantes a los realizados en otras partes de los lotes.
- Obras o elementos accesorios que garanticen la correcta ejecución del contrato.
- Estándares de calidad para asegurar el adecuado funcionamiento de la infraestructura.

Como refiere el Informe 28/2018 de la Junta Consultiva de Contratación Pública del Estado:

"..... En primer lugar, cuando la norma exige que no se altere la naturaleza global del contrato lo que veda es que mediante su modificación se altere su objeto en tal medida que pase a tener una naturaleza jurídica diferente. El Considerando 109 de la Directiva 24/2014 así lo reconoce cuando señala que no puede modificarse el contrato en los casos en que la 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. Por tanto, la alteración de la naturaleza global del contrato tiene lugar cuando se cambian de modo sustancial las prestaciones que constituían su objeto primigenio o cuando se cambia la naturaleza del contrato, que pasaría a ser de otro tipo distinto del que se licitó inicialmente”

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 111, del 50 por ciento de su precio inicial, IVA excluido.

Al respecto, se debe hacer constar que **la modificación del contrato no aumenta el precio del mismo y, por tanto, no implica una alteración en su cuantía que exceda, aislada o conjuntamente con otras modificaciones acordadas conforme al artículo 111 del RD-LCSE, del 50 por ciento de su precio inicial, IVA excluido.** La presente modificación no supone el establecimiento de nuevos precios unitarios no previstos en el contrato.

En ese sentido, los precios unitarios y la baja a aplicar serán los correspondientes al contrato del lote del adjudicatario que ejecute las obras, independientemente de la zona geográfica en la que se ejecuten las mismas.

4. Conclusión

Atendiendo a lo dispuesto en el Contrato, en el PCAP, en los artículos 109 y 111.2 b) del RD-LCSE, y a la vista del Informe del Área de Construcción de Redes de Saneamiento, la modificación propuesta reúne los requisitos legales establecidos al efecto y resulta conforme a derecho.

Firmado por ANSEDE CASCUDO CELSO -
***9819** FIRMA el día 14/03/2024 con un certificado
emitido por SIA SUB01

Celso Ansede Cascudo
Jefe Área Gestión Contratación

 2024.03.14
14:27:22
+01'00'

Gonzalo Bardón Fernández-Pacheco
Subdirector de Contratación