

RESOLUCIÓN DE LA DIRECCIÓN DE GERENCIA POR LA QUE SE MODIFICA EL CONTRATO ADJUDICADO A LA EMPRESA GLAXOSMITHKLINE S.A. “SUMINISTRO DE BENLYSTA 200, 400 Y 120 MG., MEDICAMENTOS DE DISTRIBUCIÓN EXCLUSIVA DE LA FIRMA GLAXOSMITHKLINE S.A. PARA EL SERVICIO DE FARMACIA” (CR-WEB/2023/0000005215)

EXPEDIENTE. - P.N.S.P.: 2023-3-15

ANTECEDENTES

PRIMERO. - Con fecha 21 de julio de 2023, se formaliza el contrato, derivado de la adjudicación del expediente de referencia cuyo objeto es el **SUMINISTRO DE BENLYSTA 200, 400 Y 120 MG., MEDICAMENTOS DE DISTRIBUCIÓN EXCLUSIVA DE LA FIRMA GLAXOSMITHKLINE S.A. PARA EL SERVICIO DE FARMACIA**, con un plazo de ejecución de **12 meses** prorrogables y un importe total de 212.850,32 €:

LOTES	DESCRIPCIÓN	ADJUDICATARIO	BASE IMPONIBLE	IVA 4 %	TOTAL ADJUDICADO
1	BENLYSTA 200 MG SOLUCION PARA INYECCION EN PLUMA PRECARGADA, 4 plumas precargadas de 1 ml	GLAXOSMITHKLINE S.A.	115.859,99	4.634,40	120.494,39
2	BENLYSTA 400 MG POLVO PARA CONCENTRADO PARA SOLUCION PARA PERFUSION, 1 VIAL		46.192,36	1.847,69	48.040,05
3	BENLYSTA 120 MG POLVO PARA CONCENTRADO PARA SOLUCION PARA PERFUSION, 1 VIAL		42.611,42	1.704,46	44.315,88
Importe Total			204.663,77	8.186,55	212.850,32

SEGUNDO.- Con fecha 15 de febrero de 2024, se aprueba el expediente de la modificación en mayor importe del contrato suscrito, el cual supone un 20% de incremento sobre el importe del presupuesto de adjudicación del contrato, estando por

tanto dentro de los márgenes de modificación establecidos en el apartado 20 de la Cláusula Primera y Cláusula 27 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares del contrato, y en consonancia con el artículo 204, modificaciones previstas en el pliego de cláusulas administrativas particulares, 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 los siguientes términos:

ADJUDICACION				MODIFICACION 20 % MAX			IMPORTE TOTAL CONTRATO		
ADJUDICATARIO	BASE IMPONIBLE	IVA	TOTAL	BASE IMPONIBLE	IVA	TOTAL	BASE IMPONIBLE	IVA 4 %	IMPORTE TOTAL
GLAXOSMITHKLINE S.A.	204.663,77	8.186,55	212.850,32	40.932,75	1.637,31	42.570,06	245.596,52	9.823,86	255.420,38
TOTAL	204.663,77	8.186,55	212.850,32	40.932,75	1.637,31	42.570,06	245.596,52	9.823,86	255.420,38

Se acuerda incorporar al contrato suscrito la cláusula de modificación prevista que, con el mismo objeto e idénticos fines preste validez al mismo hasta la finalización de la misma, por importe total máximo de **CUARENTA Y DOS MIL QUINIENTOS SETENTA EUROS CON SEIS CÉNTIMOS (42.570,06 euros)**- (B.I. 40.932,75 €; IVA: 1.637,31 €), a fecha 23 de febrero de 2024.

TERCERO. - Con fecha 07 de marzo de 2024 se da entrada en el Servicio de Contratación Administrativa a la solicitud del Servicio de Farmacia comunicando que, formalizada la modificación del 20% prevista en el apartado 20 de la Cláusula I del PCAP, en los términos y condiciones establecidos en el artículo 204 de la LCSP para el contrato CR-WEB/2023/0000005215, **se estima que las unidades inicialmente dimensionadas junto a esa ampliación prevista, van a ser insuficientes debido a un aumento en la prescripción médica**, según se detalla en el informe del Jefe de Servicio de Farmacia.

CUARTO. – A fecha 11 de abril de 2024 la Dirección de Gestión propone un modificación del 20% no prevista del contrato, de conformidad con lo establecido en los arts. 203 y 205.2.b) de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, contando con la información facilitada por el Servicio promotor en relación a los importes ejecutados hasta la fecha y manifestando que el contrato está siendo ejecutado de conformidad y acorde con las especificaciones técnicas del Pliego de bases del expediente, en los siguientes términos:

ADJUDICACION + MODIFICACIÓN PREVISTA (20%)				MODIFICACION NO PREVISTA (20 %)			IMPORTE TOTAL CONTRATO		
ADJUDICATARIO	BASE IMPONIBLE	IVA	TOTAL	BASE IMPONIBLE	IVA	TOTAL	BASE IMPONIBLE	IVA 4 %	IMPORTE TOTAL
GLAXOSMITHKLINE S.A.	245.596,52	9.823,86	255.420,38	40.932,75	1.637,31	42.570,06	286.529,27	11.461,17	297.990,44
TOTAL	245.596,52	9.823,86	255.420,38	40.932,75	1.637,31	42.570,06	286.529,27	11.461,17	297.990,44

Resultando un nuevo importe para el contrato en la cantidad de **DOSCIENTOS CINCUENTA Y CINCO MIL CUATROCIENTOS VEINTE EUROS CON TREINTA Y OCHO CÉNTIMOS (297.990,44Euros)**- (B.I.: 286.529,27 euros; IVA: 11.461,17 euros. -), certificándose la existencia de crédito adecuado y suficiente para hacer frente a las nuevas necesidades dentro de la vigencia del contrato.

QUINTO. - Se ha procedido a dar Audiencia al contratista por plazo de tres días naturales, en cumplimiento del art. 191 de la LCSP, y a fecha 14 de marzo de 2024, **GLAXOSMITHKLINE S.A. manifiesta expresamente su conformidad con la modificación propuesta**, sobre la base de los hechos recogidos por los que se justifican el cumplimiento de los supuestos que permiten la aprobación de esta propuesta de modificación, por interés público, que se debe a un hecho sobrevenido del que se han derivado circunstancias que no se podían prever, no habiendo existido negligencia u obstruccionismo por las partes del contrato.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO. - El artículo 190 de la LCSP establece que “*dentro de los límites y con sujeción a los requisitos y efectos señalados en la presente Ley, el órgano de contratación ostenta la prerrogativa de interpretar los contratos administrativos, resolver las dudas que ofrezca su cumplimiento, modificarlos por razones de interés público, declarar la responsabilidad imputable al contratista a raíz de la ejecución del contrato, suspender la ejecución del mismo, acordar su resolución y determinar los efectos de esta*”.

Asimismo, el artículo 205 de la LCSP establece que “*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:*

- 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.*

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:

a) *Cuando deviniera necesario añadir obras, suministros o servicios adicionales a los inicialmente contratados, siempre y cuando se den los dos requisitos siguientes:*

1.º Que el cambio de contratista no fuera posible por razones de tipo económico o técnico, por ejemplo que obligara al órgano de contratación a adquirir obras, servicios o suministros con características técnicas diferentes a los inicialmente contratados, cuando estas diferencias den lugar a incompatibilidades o a dificultades técnicas de uso o de mantenimiento que resulten desproporcionadas; y, asimismo, que el cambio de contratista generara inconvenientes significativos o un aumento sustancial de costes para el órgano de contratación.

En ningún caso se considerará un inconveniente significativo la necesidad de celebrar una nueva licitación para permitir el cambio de contratista.

2.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.

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 una Administración 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.

- 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.*

- (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”.*

El artículo 206 de la LCSP establece en su apartado primero que “1. En los supuestos de modificación del contrato recogidas en el artículo 205, las modificaciones acordadas por el órgano de contratación serán obligatorias para los contratistas cuando impliquen, aislada o conjuntamente, una alteración en su cuantía que no exceda del 20 por ciento del precio inicial del contrato, IVA excluido”

SEGUNDO. - Aunque la modificación no se encuentra prevista expresamente en el PCAP, la misma se ajusta a lo establecido en el artículo 205.1 de la LCSP y apartado 2. B) del mismo artículo, así como a lo dispuesto en la cláusula 27 del PCAP:

En el presente expediente se justifica el cumplimiento de las tres condiciones por lo siguiente:

- Se trata de un suministro cuya estimación es difícil de realizar a priori por establecerse a demanda, habiendo resultado insuficiente la previsión inicial ante un aumento en la actividad en la prescripción médica. Aunque en la preparación de un concurso se intenta ajustar la cantidad de medicación ofertada, las variaciones por aumento en el número de pacientes a los que se prescribe el medicamento, debidas a su uso preferente en vez de otras opciones previas o una a mayor incidencia de la enfermedad a que se destina, así como la variación con respecto a los datos históricos de consumo en el caso de tratarse de un medicamento recientemente introducido en el Hospital pueden hacer que ese número de unidades inicialmente dimensionadas sea insuficiente.

- La modificación no altera la naturaleza global del contrato, entendiéndose que se alterará la naturaleza global del contrato cuando el objeto se sustituya por otro diferente o se modifique el tipo de contrato y, por el contrario, una modificación no altera la naturaleza global del contrato cuando se sustituya alguna unidad de suministro puntual.

- El incremento del precio resultante de la modificación del contrato no excede del 50% del valor del contrato inicial, aun incluyendo la modificación prevista del 20% aprobada a fecha 15 de febrero de 2024:

CATEGORÍA	FECHA	% MODIFICACIÓN	BASE IMPONIBLE	IVA	TOTAL
ADJUDICACIÓN	24/07/2023		204.663,77	8.186,55	212.850,32
MODIFICACIÓN PREVISTA	06/02/2024	20%	40.932,75	1.637,31	42.570,06
MODIFICACIÓN NO PREVISTA SOLICITADA	06/03/2024	20%	40.932,75	1.637,31	42.570,06
IMPORTE TOTAL CONTRATO			286.529,27	11.461,17	297.990,44

TERCERO. - A la vista de los hechos expuestos, tras haber emitido el Servicio Jurídico de la Consejería de Sanidad informe preceptivo FAVORABLE a fecha 05 de abril de 2024 y de acuerdo con los preceptos legales de aplicación,

PROPONE

PRIMERO. – Aprobar la modificación del contrato, N° CR-WEB/2023/0000005215, correspondiente al Expediente P.N S/P N° 2023-3-15 “SUMINISTRO DE BENLYSTA 200, 400 Y 120 MG., MEDICAMENTOS DE DISTRIBUCIÓN EXCLUSIVA DE LA FIRMA GLAXOSMITHKLINE S.A. PARA EL SERVICIO DE FARMACIA DEL HOSPITAL UNIVERSITARIO 12 DE OCTUBRE”, al amparo de lo dispuesto en los artículos 203, 205 y 206 de la LCSP en los términos de modificar el PCAP conforme a lo siguiente:

ADJUDICACION + MODIFICACIÓN PREVISTA (20%)				MODIFICACION NO PREVISTA (20 %)			IMPORTE TOTAL CONTRATO		
ADJUDICATARIO	BASE IMPONIBLE	IVA	TOTAL	BASE IMPONIBLE	IVA	TOTAL	BASE IMPONIBLE	IVA 4 %	IMPORTE TOTAL
GLAXOSMITHKLINE S.A.	245.596,52	9.823,86	255.420,38	40.932,75	1.637,31	42.570,06	286.529,27	11.461,17	297.990,44
TOTAL	245.596,52	9.823,86	255.420,38	40.932,75	1.637,31	42.570,06	286.529,27	11.461,17	297.990,44

SEGUNDO. – Declarar la entrada en vigor de la presente modificación a partir del día siguiente a la fecha de la notificación de la presente Resolución al contratista GLAXOSMITHKLINE S.A., S.A con NIF A28228526.

TERCERO. - Dar la adecuada publicidad a esta resolución de modificación de contrato a través de su publicación en los portales de contratación correspondientes, así como comunicar los datos básicos de la presente modificación de contrato al Registro de Contratos del Sector Público, conforme a lo dispuesto en el artículo 346 de la LCSP.

Contra el presente acto, que pone fin a la vía administrativa, podrá interponerse con carácter potestativo recurso de reposición en el plazo de un mes, ante el mismo órgano que lo ha dictado, o bien, directamente, recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses, ante los Juzgados de lo Contencioso-Administrativo 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, de Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas; y artículos 8 a 12 y 46 de la Ley 29/1988, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa.

Madrid, a fecha de firma

LA DIRECTORA GERENTE,

Firmado digitalmente por: MARTINEZ DE PANCORBO GONZALEZ MARIA DEL CARMEN
Fecha: 2024.04.08 20:57

Fdo.: Carmen Martínez de Pancorbo González