



Este documento se ha obtenido directamente del original, que contenía todas las firmas auténticas y se han ocultado los datos personales protegidos y los códigos que permitirían acceder al original.

INFC- 2024/2043**S.J.- 180/2024**

Se ha recibido en este Servicio Jurídico, para su preceptivo informe, la solicitud cursada por la Secretaría General Técnica de la Consejería de Medio Ambiente, Agricultura e Interior sobre el modificado nº 1 con reajuste de anualidades correspondiente al contrato mixto de servicios y suministros titulado “**mantenimiento, control de calidad y apoyo a la gestión de la red de calidad del aire de la Comunidad de Madrid**”.

A la vista de los antecedentes remitidos, en cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 4.1 h) de la Ley 3/1999, de 30 de marzo, de Ordenación de los Servicios Jurídicos y en el artículo 191 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, se emite el siguiente:

INFORME

ANTECEDENTES DE HECHO

ÚNICO.

Por parte de la Secretaría General Técnica de la Consejería de Medio Ambiente, Agricultura e Interior, se ha solicitado informe sobre la propuesta de modificación del contrato mixto de suministros y servicios identificado en el encabezamiento que ha tenido entrada en este Servicio Jurídico el 18 de octubre de 2024.

A la solicitud se acompaña la siguiente documentación:

I. En relación con la modificación del contrato:

- a) Propuesta de modificación del Contrato suscrito.
- b) Memoria justificativa del reajuste de anualidades del contrato mixto, firmada por la Directora del contrato el 4 de octubre de 2024, con el visto bueno de la jefa de Área de Calidad Atmosférica de la misma fecha.
- c) Reajuste de anualidades y propuesta de modificación del contrato con el visto bueno de la Directora General de Transición Energética y Economía Circular de 16 de octubre de 2024.
- d) Anexo I: Total distribución unidades-presupuesto del contrato con reajuste de anualidades.
- e) Anexo II: Total distribución unidades-presupuesto del contrato con reajuste de anualidades y modificación nº 1.
- f) Escrito mediante el cual se comunica a la entidad “Envira Sostenible, S.A” la intención del Área de Calidad Atmosférica de proponer la modificación y reajuste de anualidades del contrato mixto, firmado por la jefa de Área el 4 de octubre de 2024, con el visto bueno del Subdirector General de Estrategia y Calidad del Aire de esa misma fecha.
- g) Acuse de recibo del envío del escrito reseñado en el punto anterior, de fecha 7 de octubre de 2024 en el que consta que el mismo ha sido aceptado por la entidad “Envira Sostenible, S.A.”.
- h) Borrador de la notificación de adjudicación propuesta por la división de contratación de la Consejería de Medio Ambiente, Agricultura e Interior, dirigida a la entidad “Envira Sostenible, S.A.”

II. En cuanto a la documentación previa del expediente de contratación, se ha obtenido:

- a) Pliego de cláusulas administrativas particulares (PCAP, en lo sucesivo), firmado por la jefa de División de Contratación, el 12 de diciembre de 2023.
- b) Pliego de prescripciones técnicas particulares (PPT, en lo sucesivo), firmado por la técnico de apoyo del Área de Calidad Atmosférica con el visto bueno del jefe de dicha área, el 19 de diciembre de 2023.

- c) Informe complementario a la adjudicación del contrato, firmado por la jefa de la División de Contratación, el 18 de abril de 2024.
- d) Orden nº 1530/2024, de la Consejería de Medio Ambiente, Agricultura e Interior, por la que se adjudica el contrato mixto de servicio, firmada por el Viceconsejero de Medio Ambiente, Agricultura y Ordenación del Territorio, por delegación del Consejero, el 7 de mayo de 2024.
- e) Documento de formalización del contrato mixto de servicios denominado “Mantenimiento, control de calidad y apoyo a la gestión de la red de calidad del aire de la Comunidad de Madrid”, firmado por D.ª Mª del Carmen Díaz González, en representación de la empresa ENVIRA SOSTENIBLE, S.A., el 5 de julio de 2024 y por el Viceconsejero de Medio Ambiente, Agricultura y Ordenación del Territorio, el 16 de julio de 2024.

Examinados tales antecedentes, procede formular las siguientes:

CONSIDERACIONES JURÍDICAS

PRIMERA. – CONSIDERACIÓN PRELIMINAR.

Según se desprende de la documentación facilitada, se remite a informe la propuesta de modificación del contrato mixto de servicios y suministro, así como el reajuste de anualidades del mismo denominado “mantenimiento, control de calidad y apoyo a la gestión de la red de calidad del aire de la Comunidad de Madrid”. De acuerdo con la normativa aplicable, sólo es objeto de informe preceptivo la modificación contractual, único aspecto que será analizado, por tanto, en el presente informe. No así el reajuste de anualidades del contrato justificado en el expediente por el retraso en 2 meses de la fecha de inicio del mismo.

SEGUNDA. – SOBRE LA MODIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS.

De conformidad con los artículos 190 y 203 a 207 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 (LCSP, en lo sucesivo) entre las prerrogativas de la Administración Pública se encuentra la de modificar los contratos por razones de interés público y para atender a causas imprevistas, justificando debidamente su necesidad en el expediente, sin que tales modificaciones puedan afectar a las condiciones esenciales del contrato.

Así, se establece en el artículo 203 de la LCSP que:

“1. Sin perjuicio de los supuestos previstos en esta Ley respecto a la sucesión en la persona del contratista, cesión del contrato, revisión de precios y ampliación del plazo de ejecución, los contratos administrativos solo podrán ser modificados por razones de interés público en los casos y en la forma previstos en esta Subsección, y de acuerdo con el procedimiento regulado en el artículo 191, con las particularidades previstas en el artículo 207.

2. 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.

En cualesquiera otros supuestos, si fuese necesario que un contrato en vigor se ejecutase en forma distinta a la pactada, deberá procederse a su resolución y a la celebración de otro bajo las condiciones pertinentes, en su caso previa convocatoria y sustanciación de una nueva licitación pública de conformidad con lo establecido en esta Ley, sin perjuicio de lo dispuesto en el apartado 6 del artículo 213 respecto de la obligación del contratista de adoptar medidas que resulten necesarias por razones de seguridad, servicio público o posible ruina.

3. Las modificaciones del contrato deberán formalizarse conforme a lo dispuesto en el artículo 153, y deberán publicarse de acuerdo con lo establecido en los artículos 207 y 63.”

La ley distingue, pues, entre modificaciones previstas y no previstas en la documentación que rige la licitación.

En cuanto al procedimiento, hay que atender a los artículos 191 y 207 de la LCSP.

Expuesto el marco normativo, analizaremos el supuesto planteado. Como se colige de la regulación indicada, y así se desprende de las resoluciones de diversos órganos administrativos, (a título ilustrativo, nos referimos al Dictamen 292/2014, de 29 de abril, del Consejo de Andalucía), y judiciales (Sentencia de la Sala de lo Contencioso Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Aragón 227/2017, de 7 de junio – recurso 140/2015) las modificaciones de los contratos administrativos han de someterse a dos tipos de requisitos: formales y materiales. Estos últimos, relativos a la causa que fundamenta la modificación y al límite cuantitativo.

TERCERA. - REQUISITOS SUSTANTIVOS DE LA MODIFICACIÓN PROPUESTA.

La modificación proyectada se justifica en la detección de “*datos anómalos de ozono en la estación de calidad del aire de Arganda del Rey*” en los siguientes términos:

“Los últimos meses se han detectado datos anómalos de ozono en la estación de calidad del aire de Arganda del Rey. Se ha hecho un estudio específico para intentar determinar la causa de esos resultados y se ha llegado a la conclusión de que hay un compuesto que interfiere en el equipo, midiéndose como si fuera ozono. Por ello, durante el periodo de ejecución del contrato anterior de mantenimiento, (...), se sustituyó ese equipo por otro que utiliza una técnica analítica diferente (quimioluminiscencia), en el que no se detectan esos interferentes. No obstante, ante la preocupación sobre lo que puede estar pasando en esa ubicación, se considera conveniente seguir muestreando en paralelo con un equipo que mide según la técnica analítica de referencia, (fotometría ultravioleta), para hacer un seguimiento con una suficiente amplitud temporal, que nos permita conocer si siguen produciéndose esas interferencias, a fin de intentar sacar alguna conclusión sobre este episodio, pero sobre todo para controlar que la situación es debida a un interferente y no a la superación de los niveles de ozono, que pudiera llegar a afectar a la población del entorno.”

Puesto que en el presupuesto de este contrato para 2024 se tiene previsto la adquisición de un equipo para la medición de ozono por fotometría ultravioleta, una vez adquirido, sería necesario incorporar al contrato los días de explotación correspondientes al funcionamiento de ese analizado. Este concepto correspondería con el precio unitario nº 35 “Día explotación O3 por fotometría ultravioleta”.

En este sentido, el apartado 22 de la cláusula 1 del PCAP dispone determinados supuestos de modificaciones contractuales entre los que se incluyen las siguientes:

- “- Reubicaciones no previstas de estaciones fijas de medida de la Red a causa de nuevas exigencias normativas, cambios de diferente índole que impliquen el incumplimiento de las condiciones de medida establecidas (...).*
- Incremento o decremento del número de estaciones fijas o de equipos debido a necesidades normativas o de planificación de la Consejería de Medio Ambiente, Agricultura e Interior.*
- Fallo imprevisto de los equipos de algunas estaciones de medida que implique la necesidad de su sustitución.*
- Nuevas exigencias normativas o procedimentales de medida de la calidad del aire que impliquen la sustitución de equipos o de estaciones por unos nuevos.*
- Cambio en el número de días de explotación (mantenimiento, verificación, calibración de equipos y apoyo a la gestión de la Red) como consecuencia del incremento de equipos instalados (suministros de nuevos equipos que no suponen renovación de equipos existentes).”*

En relación al supuesto de modificación aducido recogido en el apartado quinto de la cláusula 22.1 señalar que, la memoria justificativa de fecha 4 de octubre de 2024 incorpora diversos cuadros y tablas explicativos de la modificación del contrato pretendida. Así el cuadro denominado “importe de las modificaciones del contrato respecto al importe del contrato inicial de adjudicación” cifra el importe de la modificación y cuantifica en un 0,49% la modificación con respecto al importe del contrato inicial. Igualmente, la propuesta de

modificación de 16 de octubre de 2024 recoge el precio de esa modificación, así como el precio de adjudicación del contrato incluida la misma.

Por consiguiente, entendemos que no existe obstáculo jurídico en la invocación del artículo referido para justificar la modificación proyectada.

En relación con el límite cuantitativo debemos remitirnos a la memoria y propuesta de modificación ya reseñadas. La primera indica que *“Esta modificación del contrato asciende a 15.672,37 € (sin IVA). Esta cantidad supone un incremento del 0,49% con respecto al importe del contrato inicial, una vez aplicado el coeficiente de adjudicación (3.195.120,01 €) ...”*. Por su parte, la segunda reproduce estos datos al reseñar como base imponible de la modificación 15.672,37 € y del precio de adjudicación del contrato incluida dicha modificación la suma de 3.210.792,38 €.

Atendido el porcentaje expuesto, se respeta el límite del 20% del precio inicial del contrato, impuesto por el artículo 204.1 de la LCSP.

La modificación proyectada no supone una ampliación del plazo total de ejecución del contrato.

Por último, indicar que la modificación no altera la naturaleza global del contrato.

CUARTA-. REQUISITOS FORMALES DE LA MODIFICACIÓN PROPUESTA.

Son entre otros, la aprobación por el órgano de contratación, la audiencia al contratista, la formalización en documento administrativo, la publicación de la modificación y el informe del Servicio Jurídico correspondiente.

En relación con el inicio del expediente, no obra una resolución por la que se acuerde el inicio y la tramitación del expediente en los términos del artículo 58 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas. Se

recomienda que el expediente se inicie mediante acuerdo en la forma prevenida en el precepto indicado, debiendo, por tanto, subsanarse dicho aspecto.

Asimismo, consta una memoria justificativa de la necesidad del modificado del contrato, firmada el 9 de octubre de 2024, por la Directora del contrato con el visto bueno de la jefa de Área de Calidad Atmosférica. Se incorpora, también, un oficio por el que se da traslado al contratista; ENVIRA SOSTENIBLE, S.A. de la propuesta de modificación y reajuste de anualidades del contrato, firmado por la jefa de Área de Calidad Atmosférica con el visto bueno del Subdirector General de Estrategia y Calidad del Aire de fecha 4 de octubre de 2024.

Siguiendo con el requisito de la audiencia al contratista, en el expediente, igualmente, figura acuse de recibo de la propuesta de modificación de la adjudicataria del contrato con fecha 7 de octubre de 2024. De acuerdo al borrador de modificación propuesta objeto de informe, la mercantil adjudicataria habría manifestado su conformidad al reajuste de anualidades y modificación del contrato mediante escrito de fecha 10 de octubre de 2024, si bien, dicho documento no consta en el expediente obrante en nexus.

El borrador de propuesta de modificación sometido a informe prevé el reajuste de la garantía definitiva según establece el artículo 109.3 de la LCSP.

Resultaría necesario publicar los anuncios a que se refiere el artículo 207 de la LCSP, cuyo apartado 3 establece lo siguiente:

“Los órganos de contratación que hubieran modificado un contrato que esté sujeto a regulación armonizada, a excepción de los contratos de servicios y de concesión de servicios enumerados en el anexo IV, en los casos previstos en las letras a) y b) del apartado 2 del artículo 205 deberán publicar en el «Diario Oficial de la Unión Europea» el correspondiente anuncio de modificación conforme a lo establecido en esta Ley.

Asimismo los órganos de contratación que hubieren modificado un contrato durante su vigencia, con independencia de si este está o no sujeto a regulación armonizada y de la causa

que justifique la modificación, deberán publicar en todo caso un anuncio de modificación en el perfil de contratante del órgano de contratación en el plazo de 5 días desde la aprobación de la misma, que deberá ir acompañado de las alegaciones del contratista y de todos los informes que, en su caso, se hubieran recabado con carácter previo a su propio órgano de contratación.”

Tratándose de un contrato de servicios sujeto a regularización armonizada – cláusula 1. 5ª del PCAP -, debe justificarse en el expediente las publicaciones exigidas.

El resto del expediente se considera conforme a Derecho.

Por lo expuesto, se formula la siguiente:

CONCLUSIÓN

ÚNICA. - Se informa favorablemente la propuesta de modificación del contrato mixto de servicios titulado “*mantenimiento, control de calidad y apoyo a la gestión de la red de calidad del aire en la Comunidad de Madrid*”, expediente A/SER-030891/2023 (5-F/24) sujeto a informe sin perjuicio de las observaciones manifestadas.

Es cuanto se tiene el honor de informar. No obstante V.I, resolverá.

En Madrid a 28 de octubre de 2024.

**La Letrada de la Consejería de Medio Ambiente,
Agricultura e Interior.**

Firmado digitalmente por: PONCELA MORALEJO MARTA
Fecha: 2024.10.28 13:51

Marta Poncela Moralejo

**ILMO. SR. SECRETARIO GENERAL TÉCNICO DE LA CONSEJERÍA DE MEDIO
AMBIENTE, AGRICULTURA E INTERIOR.**