

Expte: 17/003/CA-OB

RESOLUCIÓN de 20 de junio de 2022

por la que se aprueba el expediente de modificación nº 2 del contrato de las obras de construcción de los accesos a la Zona de Actividades Logísticas e Industriales de Asturias (Z.A.L.I.A.) desde la red de alta capacidad, tramo: Zalia-Enlace de La Peñona contemplado en el proyecto de la autovía de acceso al puerto del Musel del Ministerio de Fomento.

RESOLUCIÓN

En relación con el expediente administrativo tramitado para la contratación de las obras de construcción de los accesos a la Zona de Actividades Logísticas e Industriales de Asturias (Z.A.L.I.A.) desde la red de alta capacidad, tramo: Zalia-Enlace de La Peñona contemplado en el proyecto de la autovía de acceso al puerto del Musel del Ministerio de Fomento, resultan los siguientes

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Por Resolución de 5 de julio de 2017 se adjudicaron, mediante procedimiento abierto, tramitación ordinaria, varios criterios de adjudicación y tramitación anticipada de gasto, las obras de construcción de los accesos a la Zona de Actividades Logísticas e Industriales de Asturias (Z.A.L.I.A.) desde la red de alta capacidad, tramo: Zalia-Enlace de La Peñona contemplado en el proyecto de la autovía de acceso al puerto del Musel del Ministerio de Fomento, cuyo plazo de ejecución previsto era de VEINTIDOS (22) MESES, a favor de la empresa CONSTRUCTORA SAN JOSE, S.A. con C.I.F. A36006666, por importe de TRECE MILLONES CIENTO NOVENTA Y CINCO MIL TRESCIENTOS OCHENTA Y OCHO EUROS CON CUARENTA Y CINCO CÉNTIMOS (13.195.388,45 €) IVA excluido. A dicha cuantía se le ha de añadir un importe de DOS MILLONES SETECIENTOS SETENTA Y UN MIL TREINTA Y UN EUROS CON CINCUENTA Y SIETE CÉNTIMOS (2.771.031,57 €) correspondientes al 21% del IVA, por lo que el precio total del contrato asciende a la cantidad de QUINCE MILLONES NOVECIENTOS SESENTA Y SEIS MIL CUATROCIENTOS VEINTE EUROS CON DOS CÉNTIMOS (15.966.420,02€) IVA incluido, a financiar con cargo a la aplicación 18.02.513H.601.000 de los Presupuestos Generales del Principado de Asturias según la siguiente distribución de anualidades:

Año 2017: 1.900.000,00€

Año 2018: 5.423.126,09€

Año 2019: 8.643.293,93€

SEGUNDO.- Con fecha 4 de agosto de 2017 se formaliza el preceptivo contrato administrativo, levantándose acta de comprobación del replanteo el día 28 de agosto de 2017 e iniciándose la ejecución de las obras el día inmediato posterior.

TERCERO.- Con fecha 16 de mayo de 2019 se dicta Resolución por la que se acuerda la suspensión temporal parcial con motivo de la redacción del proyecto modificado nº 1 del contrato de referencia.

CUARTO.- Mediante Resolución de fecha 28 de junio de 2019 se autoriza el inicio del expediente correspondiente al proyecto del modificado nº 1 de las obras de referencia.

QUINTO.- Por Resolución de 4 de octubre de 2019 se aprueba el expediente correspondiente a la modificación nº 1 del contrato de obras, con un presupuesto de UN MILLÓN CIENTO CUATRO MIL OCHOCIENTOS SETENTA Y SEIS EUROS CON NUEVE CÉNTIMOS (1.104.876,09 €) sobre el presupuesto de adjudicación, y un incremento del plazo de ejecución de las obras de SIETE (7) MESES. El contrato modificado nº 1 se formaliza el 31 de octubre de 2019.

SEXTO.- Por Resolución de 28 de septiembre de 2021 se acuerda la suspensión temporal parcial de los trabajos de estructura nº 2 del contrato de las obras de construcción de los accesos a la Zona de Actividades Logísticas e Industriales de Asturias (ZALIA)) desde la red de alta capacidad, tramo Zalia-Enlace de la Peñona contemplado en el proyecto de la autovía de acceso al puerto del Musel del Ministerio de Fomento.

SÉPTIMO.- La Dirección de la obra solicita en fecha 16 de marzo de 2021 autorización para la redacción del proyecto de modificación nº 2 de las obras de referencia.

OCTAVO.- Por Resolución de 7 de abril de 2021 se autorizó la redacción del proyecto modificado nº 2 de las obras y se acordó autorizar la continuación provisional de las mismas de conformidad con la propuesta técnica elaborada al efecto.

NOVENO.- Por Resolución de 9 de diciembre de 2021, se aprobó técnicamente el proyecto modificado, en el cual se explicitan las circunstancias sobre las que se basa la propuesta de modificación. En particular:

"1.- PROBLEMÁTICA GEOTÉCNICA E HÍDRICA SOBREVENIDA:

*Actualmente las obras se encuentran en situación de **suspensión temporal parcial** debido a los deslizamientos sufridos en los taludes del gran desmonte del P.K.: 1+250 (referencia genérica del tajo), con altura superiores a 40 m.*

*Las fuertes precipitaciones acaecidas durante el mes de julio de 2020, agravadas por los temporales de enero de 2021, han actuado sobre el señalado desmonte en plena fase de ejecución, y, por tanto, en su momento de **equilibrio inestable** (de mayor debilidad), dado que aún no se habían conseguido los taludes estables señalados en el proyecto de construcción.*

La incidencia desproporcionada observada no es habitual, sin embargo, al tratarse de taludes de más de 40 m de altura, y, simultáneamente, registrarse un sustrato arcilloso intercalado entre otros sustratos más competentes, capaz de saturarse y generar una superficie ideal de deslizamiento, ha generado el escenario perfecto para los deslizamientos acontecidos. De haber estado los taludes finalizados, no se hubiera producido el movimiento. Cabe señalar que en fase de proyecto no se identificó el sustrato arcilloso intercalado, debido a su escasa potencia (espesor) de unos 2 cm que quedó mimetizada dentro de las columnas de testigos de los sondeos realizados.

*Estudiada durante estos meses la forma de resolver la problemática sobrevenida, no prevista en el proyecto de construcción aprobado por ser claramente imprevisible en fase de proyecto, dado que no se trata de una situación habitual y que, a mayores, se han tomado las precauciones de la buena práctica en la fase de construcción, como lo es trabajar los desmontes importantes en verano para evitar fuertes precipitaciones, resulta necesaria la construcción de sistemas de contención mediante **escolleras**, la disposición de drenes californianos y de un geotextil con bentonita, así como las operaciones previas de retirada del material movilizado y el reperfilado de los taludes.*

Asimismo, las señaladas precipitaciones provocaron que se activaran una serie de cauces subterráneos de los que no se tenía referencia, en particular uno de ellos discurre bajo la cimentación del muro de suelo reforzado que conforma el Estribo Frontal del Puente Nº2 prácticamente acabado, y ha provocado un fenómeno de socavación y, con ello, el movimiento/asentamiento del muro.

Nuevamente nos encontramos con una situación imprevisible a la hora de redactar el proyecto. Los cauces subterráneos suelen secarse en determinadas épocas del año, incluso durante años, dependiendo su caudal de las condiciones hidrológicas de la zona como ser el tipo de suelo y su permeabilidad, el espesor del manto vegetal, la cantidad de lluvia caída y los tiempos de la precipitación y concentración de la cuenca entre otras. En ningún caso es atribuible a falta de diligencia a la hora de redactar el proyecto. Cabe señalar que el año hidrológico 2020 ha sido extraordinariamente inusual en cuanto a las temporadas de fenómenos tormentosos como los acontecidos.

Estudiadas las posibles soluciones que permitan salvar la estructura ya construida y con ello incurrir en un menor coste, se ha optado por proponer la ejecución de un "Jet Grouting" en el perímetro de la cimentación de citado muro, que por un lado provocará el desvío de las aguas subterráneas y, por otro, solidificará la cimentación de la estructura. El "Jet Grouting" es una técnica de inyección a alta presión para desagregación del suelo o de roca poco compacta, mezclándolo y sustituyéndolo por cemento, rellenando los espacios vacíos y consolidando los suelos, aumentando así su valor soporte o portante. Una vez realizada esta consolidación, será necesario reposicionar el tablero a su cota definitiva, afectada actualmente por el asentamiento del muro.

Cabe señalar que ninguno de los dos casos enunciados, constituyen una modificación esencial del contrato, toda vez que se trata de trabajos habituales de similares funciones y características a los adjudicados (movimiento de tierras, muros, inyecciones, etc.), limitándose a los estrictamente indispensables para responder a la causa objetiva que los provoca, no requieren de una clasificación distinta a la requerida en la licitación.

En términos económicos las modificaciones planteadas (en su conjunto) no superan el 10% del presupuesto de adjudicación y, por tanto, no puede presumirse que, de haberse incluido estas actuaciones en la licitación, hubiesen concurrido al procedimiento de adjudicación más licitadores interesados.

2.- SERVICIOS AFECTADOS DE EDP:

Constan en el Anejo correspondiente de Servicios Afectados del proyecto adjudicado, todos los estudios realizados en oportunidad de la redacción del proyecto de construcción, las solicitudes de información y las respuestas de las empresas afectadas por la nueva traza de la carretera.

Lamentablemente, la información facilitada por las empresas, no siempre ha sido completa y correcta, destacando que la única posibilidad de saber si existe o no una afección a algún servicio, es que la empresa afectada, una vez notificada de la existencia de la futura traza del vial, nos informe al respecto. En este punto es necesario señalar que la actuación que nos ocupa, consistente en la construcción de un vial de nuevo trazado, es muy compleja toda vez que se realiza en una zona muy comprimida físicamente por la cantidad de instalaciones industriales, calles de acceso a las mismas y carreteras de servicio dispuestas en su entorno inmediato, así como desde el punto de vista de seguridad vial, debido a las conexiones existentes, en un marco excesivamente cargado con un importante tráfico de vehículos pesados, consecuencia de la actividad industrial, todo ello dificulta enormemente la localización de los servicios que pueden resultar afectados.

Con este preámbulo se redactó el proyecto de licitación del contrato, y, posteriormente el proyecto modificado nº1 donde, una vez abierta la traza en su conjunto, se pudo perfeccionar el anejo de servicios afectados. Sin embargo consultada la empresa EDP en diversas ocasiones en relación con la Línea de Alta

Tensión de cuádruple circuito 50/20 kV, que cruza la traza del vial principal sobre el P.K.: 3+520, no la consideró afectada por las obras toda vez que la torre AP008261, la más cercana a la traza, se encuentra a distancia suficiente de la misma, con gálibo reglamentario, localizada junto a un camino de titularidad municipal, al que se prevé dar continuidad a la misma cota, mediante la construcción de un paso superior al nuevo trazado.

Una vez iniciada la construcción del mencionado paso superior, mediante su replanteo y disposición de la maquinaria, los responsables de la empresa EDP realizaron visita a la zona de obras advirtiendo "en ese momento", y así se nos informa, de la situación antirreglamentaria en materia de seguridad, en la que quedaría dicha instalación respecto al camino existente y que sería necesario desplazar la torre alejándola del camino de titularidad municipal.

Estudiada la modificación por parte del titular del servicio, se nos comunica que el procedimiento para modificar la instalación de alta tensión requiere de la declaración de utilidad pública (por las expropiaciones a realizar), y el preceptivo trámite ambiental para líneas de alta tensión, que llevará al menos 12 meses de tramitación (mínimo). Además habrá que añadir el tiempo de estudio y elaboración del proyecto y el tiempo de ejecución de la obra en sí. El coste inicialmente estimado para las modificaciones oscila entre 200.000 y 300.000 €, sin contar con el coste de las expropiaciones y servidumbres necesarias.

*Estudiada la propuesta de solución de EDP, se concluye que no es la adecuada en el momento procedimental que nos encontramos, **ocasionando más inconvenientes que soluciones**, como lo son un incremento mínimo de 1 año en el plazo de ejecución de las obras, las previsibles reclamaciones de daños patrimoniales del contratista adjudicatario por los incrementos de plazos, y el mayor coste para esta administración en un momento de crisis bastante delicado en términos presupuestarios.*

El proyecto de construcción adjudicado resuelve la permeabilidad territorial en la zona de la torre ahora afectada, dando continuidad a dos caminos municipales poco transitados, mediante la construcción de dos pasos superiores, distantes 100 m uno del otro.

Dado que nos encontramos en la 1ª fase de la construcción de los accesos a ZALIA, consistente en el desarrollo de la primera calzada, resulta posible, sin afectar el normal desarrollo de los tráficó de la zona (muy escasos), construir en esta fase únicamente uno de los dos pasos superiores y completar la conectividad usando este último como by pass, dejando para la siguiente fase de construcción la inclusión del paso señalado.

Según lo expuesto, se propone la segregación del Paso Superior del P.K.: 3+520, dejando su construcción para cuando se complete el acceso a ZALIA desde La Peñona con la construcción de la segunda calzada prevista en el Estudio Informativo de trazado Aprobado, manteniendo y garantizando la permeabilidad territorial actual con la construcción de un camino de conexión tipo by pass entre ambos caminos municipales existentes que distan sólo 100 m entre ellos.

*Como **conclusión** a esta segunda causa que motiva la solicitud de modificación del contrato, nuevamente de acuerdo con el artículo 107.1.b de la LCSP, se trata de la inadecuación del proyecto adjudicado por causas objetivas, como lo son la falta de información de la empresa con servicios afectados por las obras, que fueron consultadas en fase de redacción del proyecto adjudicado. No se trata en ningún caso de falta de diligencia requerida o, de profesionalidad en la redacción del proyecto, sino de la nula o mala información suministrada por el afectado para contemplar las afecciones en el documento correspondiente del proyecto adjudicado, siendo una situación que evidentemente se ha puesto de manifiesto con posterioridad a la adjudicación del contrato, y que obliga a introducir modificaciones que conserven el equilibrio económico del contrato segregando la construcción del Paso Superior del P.K.: 3+520 y, en su lugar, habilitando un nuevo camino de conexión que brinda idéntico servicio a los vecinos.*

En ningún caso se ven alteradas las condiciones esenciales de la licitación y adjudicación, dado que las soluciones propuestas no constituyen una modificación relevante o de importancia dentro del proyecto, manteniendo las características esenciales de permeabilidad territorial previstas en el objeto del contrato con la construcción de un único paso superior interconectando los caminos municipales afectados.

3.- REGULARIZACIÓN DE MEDICIONES

En aplicación directa del artículo 160.2 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, ante la necesidad de incluir en el proyecto modificaciones de las previstas por el artículo 107 del TRLCSP, habrán de ser recogidas las variaciones de las mediciones de las obras hasta ese momento ejecutadas en la propuesta de modificación del contrato, sin necesidad de esperar para hacerlo a la certificación final de las mismas."

DÉCIMO.- Consta en el expediente propuesta del Servicio gestor del contrato para la aprobación del expediente de la modificación nº 2 de las obras referidas, con un presupuesto estimado de CUATROCIENTOS OCHENTA Y SIETE MIL OCHOCIENTOS CINCUENTA Y DOS EUROS CON SETENTA Y DOS CÉNTIMOS (487.852,72 €), sin incremento del plazo de ejecución de las obras. Consta igualmente la conformidad del contratista al proyecto modificado.

DÉCIMOPRIMERO.- Mediante Resolución de fecha 14 de marzo de 2022 se autoriza el inicio del expediente correspondiente al Proyecto del modificado nº 2 de las obras de referencia.

DÉCILOSEGUNDO.- Remitida la correspondiente propuesta por el Servicio de Contratación a informe del Servicio Jurídico de Principado de Asturias, con fecha 28 de marzo de 2022 la Letrada concluye que no procede la emisión de dicho informe en tanto no se adapte la propuesta de referencia a la normativa que le resulte aplicable.

DÉCIMOTERCERO.- Mediante informe del Ingeniero Director de las Obras, de fecha 20 de abril de 2022 se desglosa por conceptos el presupuesto adicional correspondiente al presente modificado nº 2 :

"1.- PROBLEMÁTICA GEOTÉCNICA E HÍDRICA SOBREVENIDA:	687.074,98 €
2.- SERVICIOS AFECTADOS DE EDP:	-337.019,73 €
3.- REGULARIZACIÓN DE MEDICIONES:	137.797,47 €
Total Presupuesto Adicional Líquido con IVA:	487.852,72 €"

DÉCIMOCUARTO.- Con fecha 16 de mayo de 2022 la letrada del Servicio Jurídico del Principado de Asturias informa favorablemente el modificado de referencia (informe nº 85/2022).

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- De conformidad con lo señalado en los artículos 36 y 37 de la Ley del Principado de Asturias 2/1995, de 13 de marzo, de Régimen Jurídico de la Administración, los contratos administrativos que celebre la Administración del Principado de Asturias se regirán por lo dispuesto en la legislación básica sobre contratos de las Administraciones Públicas, con las singularidades derivadas de su adecuación a la estructura orgánica del Principado de Asturias, siendo los Consejeros, dentro de sus respectivas competencias, los órganos de contratación de la Administración del Principado de Asturias.

Por su parte, el artículo 102 del Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre, por el que se aprueba el Reglamento General de la Ley de contratos de las Administraciones Públicas requiere cuando sea necesario introducir alguna modificación en el contrato, la aprobación del órgano de contratación, previa audiencia del contratista y la fiscalización del gasto correspondiente.

En consecuencia, de acuerdo con los preceptos mencionados corresponde a los Consejeros, como tales órganos de contratación de la Administración del Principado de Asturias, acordar la introducción de modificaciones en los contratos que dicha Administración celebre.

SEGUNDO.- De conformidad al apartado 2 de la Disposición Transitoria primera del LCSP 9/2017, de 8 de noviembre (en adelante LCSP) , los contratos administrativos adjudicados (Resolución de 5 de julio de 2017) con anterioridad a la entrada en vigor de la presente Ley (9 de marzo de 2018) se regirán, en cuanto a sus efectos , cumplimiento y extinción, incluida su modificación, duración y régimen de prórrogas por la normativa anterior.

Por tanto, la normativa que resulta aplicable al presente contrato es el Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre , por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público (en adelante TRLCSP).

En lo que se refiere a los supuestos que se proponen en orden a la modificación del contrato de referencia, tenemos que:

a) El TRLCSP establece literalmente en su artículo 105 que:

"1. Sin perjuicio de los supuestos previstos en esta Ley de sucesión en la persona del contratista, cesión del contrato, revisión de precios y prórroga del plazo de ejecución, los contratos del sector público sólo podrán modificarse cuando así se haya previsto en los pliegos o en el anuncio de licitación o en los casos y con los límites establecidos en el artículo 107.

En cualesquiera otros supuestos, si fuese necesario que la prestación se ejecutase en forma distinta a la pactada, inicialmente deberá procederse a la resolución del contrato en vigor y a la celebración de otro bajo las condiciones pertinentes. Este nuevo contrato deberá adjudicarse de acuerdo con lo previsto en el Libro III.

2. La modificación del contrato no podrá realizarse con el fin de adicionar prestaciones complementarias a las inicialmente contratadas, ampliar el objeto del contrato a fin de que pueda cumplir finalidades nuevas no contempladas en la documentación preparatoria del mismo, o incorporar una prestación susceptible de utilización o aprovechamiento independiente. En estos supuestos, deberá procederse a una nueva contratación de la prestación correspondiente, en la que podrá aplicarse el régimen establecido para la adjudicación de contratos complementarios si concurren las circunstancias previstas en los artículos 171.b) y 174.b)."

b) Asimismo, en el artículo 107 TRLCSP se establece el régimen de las *Modificaciones no previstas en la documentación que rige la licitación , según el cual :*

"1. Las modificaciones no previstas en los pliegos o en el anuncio de licitación solo podrán efectuarse cuando se justifique suficientemente la concurrencia de alguna de las siguientes circunstancias:

a) Inadecuación de la prestación contratada para satisfacer las necesidades que pretenden cubrirse mediante el contrato debido a errores u omisiones padecidos en la redacción del proyecto o de las especificaciones técnicas.

b) Inadecuación del proyecto o de las especificaciones de la prestación por causas objetivas que determinen su falta de idoneidad, consistentes en circunstancias de tipo geológico, hídrico, arqueológico, medioambiental o similares, puestas de manifiesto con posterioridad a la adjudicación del contrato y que no fuesen previsibles con anterioridad aplicando toda la diligencia requerida de acuerdo con una buena práctica profesional en la elaboración del proyecto o en la redacción de las especificaciones técnicas.

c) Fuerza mayor o caso fortuito que hiciesen imposible la realización de la prestación en los términos inicialmente definidos.

d) Conveniencia de incorporar a la prestación avances técnicos que la mejoren notoriamente, siempre que su disponibilidad en el mercado, de acuerdo con el estado de la técnica, se haya producido con posterioridad a la adjudicación del contrato.

e) Necesidad de ajustar la prestación a especificaciones técnicas, medioambientales, urbanísticas, de seguridad o de accesibilidad aprobadas con posterioridad a la adjudicación del contrato.

2. La modificación del contrato acordada conforme a lo previsto en este artículo no podrá alterar las condiciones esenciales de la licitación y adjudicación, y deberá limitarse a introducir las variaciones estrictamente indispensables para responder a la causa objetiva que la haga necesaria.

3. A los efectos de lo previsto en el apartado anterior, se entenderá que se alteran las condiciones esenciales de licitación y adjudicación del contrato en los siguientes casos:

a) Cuando la modificación varíe sustancialmente la función y características esenciales de la prestación inicialmente contratada.

b) Cuando la modificación altere la relación entre la prestación contratada y el precio, tal y como esa relación quedó definida por las condiciones de la adjudicación.

c) Cuando para la realización de la prestación modificada fuese necesaria una habilitación profesional diferente de la exigida para el contrato inicial o unas condiciones de solvencia sustancialmente distintas.

d) Cuando las modificaciones del contrato igualen o excedan, en más o en menos, el 10 por ciento del precio de adjudicación del contrato; en el caso de modificaciones sucesivas, el conjunto de ellas no podrá superar este límite.

e) En cualesquiera otros casos en que pueda presumirse que, de haber sido conocida previamente la modificación, hubiesen concurrido al procedimiento de adjudicación otros interesados, o que los licitadores que tomaron parte en el mismo hubieran presentado ofertas sustancialmente diferentes a las formuladas."

Las modificaciones propuestas se fundamentan en los apartados a) - para resolver los servicios afectados de EDP - y b) - para solucionar los fenómenos de inestabilidad de taludes debidos a temporales del verano - del meritado artículo 107 TRLCSP.

GOBIERNO DEL PRINCIPADO DE ASTURIAS

CONSEJERÍA DE MEDIO RURAL Y COHESIÓN TERRITORIAL

Dichas modificaciones -ex art. 107.2 TRLCSP- no podrán alterar las condiciones esenciales de la licitación y adjudicación, y deberán limitarse a introducir las variaciones estrictamente indispensables para responder a la causa objetiva que la haga necesaria.

Del informe del Ingeniero Director de obra se puede derivar que la modificación propuesta se enfoca desde un prisma restrictivo en aras a introducir las variaciones indispensables a las circunstancias en las que se basa el proyecto modificado y que no supondrían una alteración las condiciones esenciales de la licitación y adjudicación. En este sentido, se refiere expresamente que:

"Cabe señalar que ninguno de los dos casos enunciados, constituyen una modificación esencial del contrato, toda vez que se trata de trabajos habituales de similares funciones y características a los adjudicados (movimiento de tierras, muros, inyecciones, etc.), limitándose a los estrictamente indispensables para responder a la causa objetiva que los provoca, no requieren de una clasificación distinta a la requerida en la licitación.

En términos económicos las modificaciones planteadas (en su conjunto) no superan el 10% del presupuesto de adjudicación y, por tanto, no puede presumirse que, de haberse incluido estas actuaciones en la licitación, hubiesen concurrido al procedimiento de adjudicación más licitadores interesados. En ningún caso se ven alteradas las condiciones esenciales de la licitación y adjudicación, dado que las soluciones propuestas no constituyen una modificación relevante o de importancia dentro del proyecto, manteniendo las características esenciales de permeabilidad territorial previstas en el objeto del contrato con la construcción de un único paso superior interconectando los caminos municipales afectados."

No se deriva, por tanto, a la vista de dicho informe técnico, que las modificaciones esbozadas varíen sustancialmente la función o fin para la que fue contratada la prestación ni las características esenciales de dicha prestación, ni que se requiera una habilitación profesional diferente, y en todo caso las modificaciones sucesivas (nº 1 y nº 2) no excederían del 10% del precio de adjudicación IVA excluido- ya que la modificación actual supondría un incremento del 3,06 % del importe de adjudicación , lo que sumado al 6,92 % del modificado nº 1 ya aprobado dan un porcentaje total de las modificaciones sucesivas del 9,98% -, sin que se pueda concluir o haya constancia por parte del técnico respecto a que concurran cualesquiera otras circunstancias que puedan hacer presumir que , de haberse conocido, hubiesen concurrido al procedimiento de adjudicación otros interesados o con ofertas sustancialmente diferentes dado la relativa importancia de las modificaciones en el conjunto del proyecto según pone de manifiesto el director de obra.

TERCERO.- En cumplimiento de lo señalado en el artículo 6.1 d) del Decreto 20/1997, de 20 de marzo, por el que se regula la organización y funcionamiento del Servicio Jurídico del Principado de Asturias, en relación con el artículo 191.2 de la TRLCSP, con carácter previo a la adopción del acuerdo correspondiente a la modificación contractual propuesta será preceptivo el informe del Servicio Jurídico.

CUARTO.- En cuanto al procedimiento aplicable a la presente modificación, de conformidad al artículo 108 TRLCSP "2. Antes de proceder a la modificación del contrato con arreglo a lo dispuesto en el artículo 107, deberá darse audiencia al redactor del proyecto o de las especificaciones técnicas, si éstos se hubiesen preparado por un tercero ajeno al órgano de contratación en virtud de un contrato de servicios, para que, en un plazo no inferior a tres días, formule las consideraciones que tenga por conveniente. 3. Lo dispuesto en este artículo se entiende sin perjuicio de lo establecido en el artículo 211 para el caso de modificaciones que afecten a contratos administrativos."

El artículo 211 del TRLCSP, *Procedimiento de ejercicio*, establece:

"1. En los procedimientos que se instruyan para la adopción de acuerdos relativos a la interpretación, modificación y resolución del contrato deberá darse audiencia al contratista.

2. En la Administración General del Estado, sus Organismos autónomos, Entidades gestoras y Servicios comunes de la Seguridad Social y demás Entidades públicas estatales, los acuerdos a que se refiere el apartado anterior deberán ser adoptados previo informe del Servicio Jurídico correspondiente, salvo en los casos previstos en los artículos 99 y 213.

3. No obstante lo anterior, será preceptivo el informe del Consejo de Estado u órgano consultivo equivalente de la Comunidad Autónoma respectiva en los casos de:

a) Interpretación, nulidad y resolución, cuando se formule oposición por parte del contratista.

b) Modificaciones del contrato, cuando su cuantía, aislada o conjuntamente, sea superior a un 10 por ciento del precio primitivo del contrato, cuando éste sea igual o superior a 6.000.000 de euros.

4. Los acuerdos que adopte el órgano de contratación pondrán fin a la vía administrativa y serán inmediatamente ejecutivos".

Asimismo, el artículo 234 del TRLCSP, *Modificación del contrato de obras*, determina:

"1. Serán obligatorias para el contratista las modificaciones del contrato de obras que se acuerden de conformidad con lo establecido en el artículo 219 y en el título V del libro I.

En caso de que la modificación suponga supresión o reducción de unidades de obra, el contratista no tendrá derecho a reclamar indemnización alguna.

2. Cuando las modificaciones supongan la introducción de unidades de obra no previstas en el proyecto o cuyas características difieran de las fijadas en éste, los precios aplicables a las mismas serán fijados por la Administración, previa audiencia del contratista por plazo mínimo de tres días hábiles. Si éste no aceptase los precios fijados, el órgano de contratación podrá contratarlas con otro empresario en los mismos precios que hubiese fijado o ejecutarlas directamente.

3. Cuando el Director facultativo de la obra considere necesaria una modificación del proyecto, recabará del órgano de contratación autorización para iniciar el correspondiente expediente, que se sustanciará con carácter de urgencia con las siguientes actuaciones:

a) Redacción de la modificación del proyecto y aprobación técnica de la misma.

b) Audiencia del contratista y del redactor del proyecto, por plazo mínimo de tres días.

c) Aprobación del expediente por el órgano de contratación, así como de los gastos complementarios precisos.

No obstante, podrán introducirse variaciones sin necesidad de previa aprobación cuando éstas consistan en la alteración en el número de unidades realmente ejecutadas sobre las previstas en las mediciones del proyecto, siempre que no representen un incremento del gasto superior al 10 por ciento del precio primitivo del contrato.

4. Cuando la tramitación de un modificado exija la suspensión temporal parcial o total de la ejecución de las obras y ello ocasione graves perjuicios para el interés público, el Ministro, si se trata de la Administración General del Estado, sus Organismos autónomos, Entidades gestoras y Servicios comunes de la Seguridad Social y demás Entidades públicas estatales, podrá acordar que continúen provisionalmente las

mismas tal y como esté previsto en la propuesta técnica que elabore la dirección facultativa, siempre que el importe máximo previsto no supere el 10 por ciento del precio primitivo del contrato y exista crédito adecuado y suficiente para su financiación.

El expediente de modificado a tramitar al efecto exigirá exclusivamente la incorporación de las siguientes actuaciones:

- a) Propuesta técnica motivada efectuada por el director facultativo de la obra, donde figure el importe aproximado de la modificación así como la descripción básica de las obras a realizar.*
- b) Audiencia del contratista.*
- c) Conformidad del órgano de contratación.*
- d) Certificado de existencia de crédito.*

En el plazo de seis meses deberá estar aprobado técnicamente el proyecto, y en el de ocho meses el expediente del modificado.

Dentro del citado plazo de ocho meses se ejecutarán preferentemente, de las unidades de obra previstas, aquellas partes que no hayan de quedar posterior y definitivamente ocultas".

Por último, el artículo 102 del Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre, por el que se aprueba el Reglamento General de la Ley de contratos de las Administraciones Públicas establece que "*Cuando sea necesario introducir alguna modificación en el contrato, se redactará la oportuna propuesta integrada por los documentos que justifiquen, describan y valoren aquélla. La aprobación del órgano de contratación requerirá l+0a previa audiencia del contratista y la fiscalización del gasto correspondiente*".

En base a los preceptos anteriormente mencionados, cabe analizar diversos aspectos procedimentales en relación a la tramitación del presente expediente de modificación contractual:

- Audiencia al contratista y al redactor del proyecto: Según consta en los antecedentes de hecho, se ha procedido a evacuar el correspondiente trámite de audiencia a la empresa contratista, manifestando la misma su conformidad. Consta asimismo audiencia a la Sociedad de Servicios del Principado de Asturias (SERPA) a la que le fue encargada durante 2016 la redacción de parte del proyecto (con excepción del trazado y encaje de las estructuras, realizado con medios propios del Servicio de Construcción de Carreteras).
- Informe del Servicio jurídico correspondiente: Si bien el artículo 211 del TRLCSP lo exige con carácter previo a la adopción de acuerdos de modificación en el ámbito de la Administración General del Estado, sus Organismos autónomos, Entidades gestoras y Servicios comunes de la Seguridad Social y demás Entidades públicas estatales, en el ámbito de nuestra Comunidad Autónoma el Decreto 20/1997, de 20 de marzo, por el que se regula la organización y funcionamiento del Servicio Jurídico del Principado de Asturias determina en su artículo 6.1, apartado d), que será preceptivo el informe del Servicio Jurídico en el supuesto de las modificaciones de los contratos sujetos al Derecho Administrativo.
- Fiscalización del gasto correspondiente: Procede en todo caso.
- Informe del Consejo Consultivo: En este supuesto, no procede dado que el precio primitivo del presente contrato es igual o superior a 6.000.000 € pero la modificación no supera el 10 por ciento del mismo.

QUINTO.- De conformidad con el artículo 219 del TRLCSP, los contratos administrativos sólo podrán ser modificados por razones de interés público. Es evidente que en la modificación propuesta cabe apreciar la

GOBIERNO DEL PRINCIPADO DE ASTURIAS

CONSEJERÍA DE MEDIO RURAL Y COHESIÓN TERRITORIAL

existencia de un interés público, que subyace a la solución de los problemas planteados en la ejecución de la obra según se puede colegir del citado informe del director de obra.

SEXTO.- Conforme al artículo 99.3 del TRLCSP,, cuando como consecuencia de una modificación del contrato, experimente variación con el precio del mismo deberá reajustarse la garantía, para que guarde la debida proporción con el nuevo precio modificado en el plazo de quince días contados desde la fecha en que se notifique al empresario el acuerdo de modificación.

SÉPTIMO.- En cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 219.2 del TRLCSP, las modificaciones del contrato deberán formalizarse conforme a lo dispuesto en el artículo 156 del mismo cuerpo legal. Dicho precepto dispone que los contratos que celebren las Administraciones Públicas deberán formalizarse en documento administrativo.

OCTAVO.- A tenor de lo establecido en el artículo 7.1. de la Ley del Principado de Asturias 6/2021 de 30 de diciembre de Presupuestos Generales para 2022:

"A efectos de lo establecido en el artículo 41.1 del texto refundido del Régimen Económico y Presupuestario, aprobado por Decreto Legislativo del Principado de Asturias 2/1998, de 25 de junio (en adelante TRREPPA), corresponderá al Presidente del Principado de Asturias y a los Consejeros la autorización de gastos por importe no superior a 500.000 euros, y la disposición de los gastos dentro de los límites de las consignaciones incluidas en la sección del presupuesto correspondiente, todo ello sin perjuicio de las normas especiales que rijan la autorización de gastos financiados con fondos del Mecanismo para la Recuperación y la Resiliencia (MRR) y de la Ayuda a la Recuperación para la Cohesión y los Territorios de Europa (REACT-EU)".

VISTOS los antecedentes de hecho concurrentes y los fundamentos de derecho de aplicación, en su virtud se formula la siguiente

RESUELVO

PRIMERO.- Aprobar el expediente correspondiente al modificado nº2 de las obras contempladas en el proyecto de construcción de los accesos a la Zona de Actividades Logísticas e Industriales de Asturias (Z.A.L.I.A.), desde la red de alta capacidad, tramo: Zalia-Enlace de la Peñona, contemplado en el proyecto de la autovía de acceso al puerto del Musel del Ministerio de Fomento, con un presupuesto estimado de CUATROCIENTOS OCHENTA Y SIETE MIL OCHOCIENTOS CINCUENTA Y DOS EUROS CON SETENTA Y DOS CÉNTIMOS (487.852,72 €), lo cual supone un incremento del 3,06 % del importe de adjudicación de contrato, no alterando del plazo de ejecución de las obras.

SEGUNDO.- Autorizar y disponer un gasto a favor de la empresa CONSTRUCTORA SAN JOSE, S.A. con C.I.F. A36006666 por importe de CUATROCIENTOS OCHENTA Y SIETE MIL OCHOCIENTOS CINCUENTA Y DOS EUROS CON SETENTA Y DOS CÉNTIMOS (487.852,72 €), para hacer frente al referido modificado nº 2 del contrato de referencia, a financiar con cargo a los Presupuestos Generales del Principado de Asturias de 2022.

TERCERO.- Levantar la suspensión temporal parcial acordada por Resolución de 28 de septiembre de 2021 ordenando al responsable del contrato la suscripción de la correspondiente Acta de reanudación de la ejecución de las obras.

GOBIERNO DEL PRINCIPADO DE ASTURIAS

CONSEJERÍA DE MEDIO RURAL Y COHESIÓN TERRITORIAL

CUARTO.- Informar al contratista que, en el plazo de **quince días** a contar desde la fecha en que se notifique la presente resolución, proceda a la formalización de la modificación del presente contrato, previo reajuste de la garantía por importe de VEINTE MIL CIENTO CINCUENTA Y NUEVE EUROS CON VEINTE CENTIMOS (20.159,20 €) .

QUINTO.- Comunicar a los interesados que esta Resolución agota la vía administrativa y podrá ser recurrida potestativamente en reposición, ante el Consejero de Medio Rural y Cohesión territorial, en el plazo de un mes computado desde el día siguiente al de recepción de su notificación, o ser directamente impugnada ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Asturias, en el plazo de dos meses contados desde la recepción de su notificación, sin perjuicio de cualquier otro recurso que estimen procedente interponer en defensa de sus intereses.

En Oviedo , a 20 de junio de 2022

EL CONSEJERO DE MEDIO RURAL Y COHESION TERRITORIAL

