

Informe nº 49/2022

Modificado nº1 del contrato de obras de reparación de hundimientos en la carretera AS-377, Gijón-Pola de Siero, en los pp.kk. 10+700, 12+00 y 14+150 (CONP/2020/1471)
Consejería de Medio Rural y Cohesión Territorial

En respuesta al informe solicitado, de conformidad con lo establecido en el artículo 191.2 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, y en el artículo 6.1.d) del Decreto 20/97, de 20 de marzo, por el que se regula la organización y funcionamiento del Servicio Jurídico del Principado de Asturias, dentro del plazo establecido por el artículo 97 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas, aprobado por Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre, la Letrada que suscribe emite su parecer con arreglo a los siguientes:

ANTECEDENTES

PRIMERO.- Por la Secretaría General Técnica de la Consejería de Medio Rural y Cohesión Territorial se remite para informe la propuesta de resolución de modificación del contrato de las obras de reparación de hundimientos en la carretera AS-377, Gijón-Pola de Siero, en los pp.kk. 10+700, 12+00 y 14+150.

Las obras se adjudicaron mediante Resolución de fecha 20 de marzo de 2021 de la Consejería de Medio Rural y Cohesión Territorial a la empresa RAMADAL SL, formalizándose el preceptivo contrato administrativo en fecha 25 de marzo de 2021. El acta de comprobación de replanteo es de fecha 29 de marzo de 2021, iniciándose las obras al día siguiente, es decir el 30 de marzo de 2021.

Conforme a la Resolución citada el plazo de ejecución de las obras era de CUATRO MESES, por lo que iniciadas las obras el 30 de marzo de 2021, deberían finalizar el 30 de julio de 2021.

SEGUNDO.- Según informe obrante en el expediente, emitido por la Dirección de Obra para justificar la necesidad de redactar un proyecto modificado, en fecha 30 de abril de 2021 (*exactamente un mes después de iniciarse las obras*), se solicitó a la Confederación Hidrográfica del Cantábrico, la preceptiva autorización previa al inicio de las obras. En fecha 24 de mayo de 2021 se autoriza por citado organismo las obras de reparación que afectan al P.K. 12+000 de la carretera AS-377, Gijón-Pola de Siero. La autorización está condicionada a la sustitución “*de paramento vertical de hormigón previsto por un talud tendido similar a de los tramos colindantes (...)*” .

TERCERO.- Por Resolución de 7 de julio de 2021 se autorizó la redacción del proyecto modificado nº1 de las obras y la continuación provisional de las mismas.

En fecha 19 de julio de 2019, por el Servicio de Conservación y Explotación de Carreteras se solicitó prórroga del plazo de ejecución de las obras, en base al informe del Director de las Obras de fecha 19 de julio de 2019. Por Resolución de fecha 28 de julio de 2021 se concede una ampliación de dos meses para la ejecución de las obras.

CUARTO.- Por Resolución de fecha 29 de septiembre de 2021 se acordó la suspensión temporal total del contrato de las obras de la carretera AS-377, Gijón-Pola de Siero, hasta que se produzca la aprobación del proyecto modificado nº1.

QUINTO.- Mediante Resolución de fecha 15 de febrero de 2022 se autorizó el inicio del expediente corresponde a la redacción del proyecto modificado nº1 de las obras.

A la propuesta de modificación se acompaña diversa documentación que sirve de fundamento para proponer el modificado nº1, así como la conformidad del contratista.

CONSIDERACIONES DE DERECHO

I.- La modificación de los contratos administrativos se encuentra regulada en la Ley 9/2017, de 8 de noviembre de Contratos del Sector Público que resulta de aplicación al expediente sometido a informe, en los artículos 203 y siguientes. En concreto su apartado 2.b) establece que sólo podrán modificarse: *“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”*.

El citado precepto 205 de la LCSP regula los requisitos y supuestos que eventualmente podrían justificar una modificación no prevista, incluyéndose en su apartado b) como uno de los mismos *“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”* añadiendo la propia disposición legal la exigencia en el cumplimiento de tres requisitos.

II.- En la propuesta de resolución del Jefe del Servicio de Contratación de fecha 3 de marzo de 2022 se invoca la concurrencia de las circunstancias establecidas en el apartado b), del artículo 205.2 de la LCSP, que amparan al órgano proponente para efectuar la modificación del contrato.

El supuesto previsto legalmente es que aparezcan circunstancias sobrevenidas que fueran imprevisibles en el momento en que tuvo lugar la licitación del contrato, especificando la Ley que la necesidad de la modificación se derive de circunstancias que una Administración diligente no hubiera podido prever. Y es en este aspecto donde la Letrada que suscribe *-salvo mayor justificación*, no comparte el parecer expuesto por el órgano de contratación.

La modificación del proyecto viene motivada por las condiciones impuestas en la autorización concedida por la Confederación Hidrográfica del Cantábrico, debiendo realizarse dos observaciones:

1. El contrato de las obras de reparación de hundimientos en la carretera AS-377, Gijón-Pola de Siero se ejecuta en tres puntos kilométricos, en concreto, 10+700, 12+000 y 14+150. De los tres únicamente en uno de ellos, el ubicado en el entorno del PK 12+000, resulta imprescindible la ocupación del dominio público hidráulico para la ejecución de los trabajos proyectados. Esta circunstancia es advertida desde el primer momento, al discurrir la carretera *“muy próxima y paralelamente a un curso fluvial”* tal y como relata el Director de las Obras.
2. La autorización debe obtenerse con carácter previo al inicio de las obras.

En consecuencia no puede considerarse una circunstancia sobrevenida ni imprevisible en el momento en que tuvo lugar la licitación del contrato, la necesidad de autorización previa *-con los condicionantes que de ella se pueda derivar-*, que debe otorgar la Confederación Hidrográfica del Cantábrico, pues no siendo previsible una modificación del curso fluvial ni tampoco el trazado de la carretera, una Administración diligente debió prever esta circunstancia. En consecuencia, deberá de justificarse adecuadamente que no se pudo advertir la causa con que ahora se pretende justificar la modificación, o si se pusieron los medios suficientes y proporcionados a la importancia del contrato a fin de determinar si existe realmente una causa imprevisible o si realmente nos encontramos ante la imprevisión de un poder adjudicador.

Por otra parte, en el informe del Director de Obras se pone de manifiesto que la modificación no conlleva incremento del presupuesto ni tampoco del plazo de ejecución del contrato. En la propuesta de resolución no se expone su parecer sobre el presupuesto y en lo relativo al plazo de ejecución se señala que “supondrá un aumento en el plazo de ejecución de 2 meses”, discrepando de lo informado por el Director de Obras sin ninguna otra justificación.

Por lo tanto y de conformidad con lo anteriormente expuesto, estimamos oportuno concluir lo siguiente,

CONCLUSIÓN

ÚNICA.- Se informa **DESAVORABLEMENTE** el expediente Modificado nº1 del contrato de obras de reparación de hundimientos en la carretera AS-377, Gijón-Pola de Siero, en los pp.kk. 10+700, 12+00 y 14+150 (CONP/2020/1471).

No obstante, el órgano de contratación resolverá como estime más acertado.

Oviedo, a 30 de marzo de 2022
LA LETRADA DEL SERVICIO JURÍDICO
DEL PRINCIPADO DE ASTURIAS

Maria Alvarez Rea
2022.03.30 14:17:18 +02'00'