

Ref.: SUB/SCC/mv-jb

Assumpte: Informe 6/2013

INFORME 6/2013, DE DATA 13 DE NOVEMBRE DE 2013. SERVICIS COMPLEMENTARIS A REALITZAR PEL CONTRACTISTA. ADJUDICACIÓ A TRAVÉS DEL PROCEDIMENT NEGOCIAT.

ANTECEDENTS

Amb data 21 d'octubre de 2013, va tindre entrada en la Secretaria de la Junta Superior de Contractació Administrativa la sol·licitud d'informe per la Universitat d'Alacant, amb el text literal següent:

"Per Resolució de data 21/01/2013 (DOCV del 28), es va adjudicar a la UTE formada per les mercantils 'ALDESA SERVICIOS Y MANTENIMIENTO SA' i 'IMTECH SPAIN SL' l'execució del contracte A/09/12 'Servici de manteniment integral de la Universitat d'Alacant'.

El plec de clàusules tècniques que regix el mencionat contracte preveu, en la clàusula 2.2 el següent:

'La empresa adjudicatària estarà obligada a realitzar, com a mínim, els tipus de treballs inclosos en el present plec i els seus annexos. No obstant això, podrà proposar a la UA la realització d'altres servicis complementaris que puguen millorar-los, amb indicació dels mitjans auxiliars i humans que utilitzarà per a la seua realització, així com la planificació temporal de l'acabament'.

A la vista d'això es planteja si és ajustat a dret l'adjudicació per mitjà del procediment negociat sense publicitat de contractes l'execució dels quals, d'acord amb la clàusula 2.2, abans esmentada, se'n deriven millores en el compliment de les obligacions derivades del plec."

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

Sense mes dades que l'escrit de consulta, per a poder informar, hem de fer les consideracions següents:

En primer lloc, que l'empresari haja de realitzar "com a mínim" l'objecte de la prestació contractada crida poderosament l'atenció, perquè en realitat l'adjudicatari ha de complir amb l'objecte del contracte tal com estiga definit i no com una condició de mínims. Eixos mínims vénen precisament així referits perquè el plec de prescripcions tècniques preveu que el contractista pot proposar la realització d'altres servicis complementaris.

Davant d'això, la resposta a la consulta no pot ser una altra que aquells servicis complementaris no compresos en el preu del contracte, que milloren la prestació contractada i siguen diferents dels que constitueixen expressament l'objecte del contracte, són servicis no compresos en el contracte d'origen, per la qual cosa la seua adjudicació directa al mateix contractista basant-se en el que estableix la clàusula 2.2 del plec, mencionada en la consulta, vulneraria els principis bàsics de la contractació pública.

1

En segon lloc, cal advertir que no cal incloure esta clàusula en el concepte de millora, perquè com disposa l'article 147 del text refós de la Llei de Contractes del Sector Públic (TRLCSP), aprovat per Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, les millores vénen referides a la prestació

objecte del contracte i no a noves prestacions indeterminades en el contracte adjudicat, sinó a aspectes que recauen en la prestació contractada o l'objecte del contracte, si es preferix. I en la licitació s'haurà de precisar quins elements i en quines condicions queden autoritzats. En este sentit, indica l'esmentat precepte.

1. Quan en l'adjudicació hagen de tindre's en compte criteris distints del preu, l'òrgan de contractació podrà prendre en consideració les variants o millores que oferisquen els licitadors, sempre que el plec de clàusules administratives particulars haja previst expressament tal possibilitat.

2. La possibilitat que els licitadors oferisquen variants o millores s'indicarà en l'anunci de licitació del contracte el qual precisarà quins elements i en quines condicions queda autoritzat la seua presentació.

Així mateix, cal indicar que els servicis complementaris a què fa referència el plec res no tenen a veure amb els referits en l'article 174 b) del TRLCSP, en els quals es pot acudir al procediment negociat en els contractes de servicis en el supòsit següent:

Quan es tracte de servicis complementaris que no figuren en el projecte ni en el contracte però que a causa d'una circumstància que no poguera haver sigut prevista per un poder adjudicador diligent passen a ser necessaris per a executar este servici, tal com estava descrit en el projecte o en el contracte sense modificar-lo, i l'execució del qual es confie a l'empresari a qui es va adjudicar el contracte principal, d'acord amb els preus que regisquen per a este o que, si és el cas, siguen fixats contradictòriament, sempre que els servicis no puguen separar-se tècnicament o econòmicament del contracte primitiu sense causar grans inconvenients a l'òrgan de contractació o que, encara que resulten separables, siguen estrictament necessaris per al seu perfeccionament i que l'import acumulat dels servicis complementaris no supere el 50 per cent de l'import primitiu del contracte.

CONCLUSIONS

Per tot el susdit, qualsevol servici complementari que supose una nova prestació a la inicialment contractada ha de ser objecte de procediment d'adjudicació independent d'acord amb el que preveu legalment.

Este informe s'emeta a l'empara del que disposa l'article 15 del Decret 79/2000, de 30 de maig, del Govern Valencià, pel qual es crea la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana, i no tindrà caràcter vinculant. Per tant, l'òrgan consultant podrà adoptar la seua decisió ajustant-se o apartant-se del criteri de la Junta, amb l'obligació de motivar la seua decisió en este últim cas.

LA SECRETÀRIA DE LA JUNTA

EL PRESIDENT DE LA JUNTA
(Per substitució, art. 1.a) Orde
d'11 de juny de 2001, DOGV 17/07/2001)

Margarita Vento Torres

*APROVAT PER LA JUNTA SUPERIOR DE
CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA, en data 13
de novembre de 2013.*

Carmela Cots Soler
VICEPRESIDENTA