



**GENERALITAT
VALENCIANA**

Conselleria de Hacienda,
Economía y Administración Pública

JUNTA SUPERIOR DE CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA
C/ PALAU, 12
46003 - VALÈNCIA
Tel.: 96 1613072

Ref.: SUB/SJSCA/mvt
Assumpte: Informe 5/2023

INFORME 5/2023, DE 29 DE FEBRER DE 2024. MODIFICACIÓ DE CONTRACTE DE SERVICIS DE NETEJA D'EDIFICIS MUNICIPALS. APLICACIÓ DEL PERCENTATGE DE MODIFICACIÓ SOBRE EL PREU INICIAL DEL CONTRACTE.

ANTECEDENTS

En data 11 de desembre de 2023, ha tingut entrada en la Secretaria de la Junta Superior de Contractació Administrativa la sol·licitud d'informe de l'Ajuntament de San Antonio de Benagéber pel qual formula consulta del tenor següent:

“CONSULTA SOBRE MODIFICACIÓ D'EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ

Estimats membres de la Junta Superior de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana:

Els escrivim a fi d'exposar-los un dubte que ens ha sorgit en este Ajuntament de San Antonio de Benagéber, a l'hora de procedir a modificar un contracte de servicis sobre la base del que es disposa en l'article 205.2.a) de la Llei 9/2017.

Així, en esta administració estem actualment estudiant la possibilitat de modificar el contracte de servicis corresponent a la neteja d'edificis municipals. En este cas, els plecs no van preveure la possibilitat de modificar el contracte (tampoc la van prohibir). Per això, com s'ha indicat, realitzarem la proposta de modificació basant-nos en el que es disposa en l'article 205.2.a) Llei 9/2017, per a modificacions no previstes en el contracte.

Per a l'exemple que els traslladem, el dubte ens sorgix quant al compliment del requisit relacionat amb la limitació en l'import. És a dir, el fet «Que la modificació del contracte implique una alteració en la seua quantia que no excedisca, aïlladament o conjuntament amb altres modificacions acordades de conformitat amb este article, del 50 per cent del seu preu inicial, IVA exclòs».

Per això suposarem que la resta dels requisits exigits per a poder dur a terme la modificació contractual sí que es complixen.

Sobre les dades de la contractació necessàries per a compondre la situació, són les següents:



- *El preu d'adjudicació del contracte va ser de 428.863,57 € per a 2 anys d'execució del servici (354.432,70 € de principal, més 74.430,87 € d'IVA).*
- *El pagament es realitza de forma prorratejada i mensual, pagant tots els mesos el mateix import. Per tant, l'import pagat cada mes és de 17.869,32 € (14.768,03 € de principal, més 3.101,29 € d'IVA).*
- *En este contracte ja es va efectuar una primera modificació, ampliant el seu cost en un import de 24.458,44 € (20.213,59 €, més 4.244,85 € d'IVA), sobre la base de l'article 205.2.a), Llei 9/2017.*
- *El contracte finalitza el pròxim 30 d'octubre.*

Per tant, la modificació que s'ha plantejat és la possibilitat d'incrementar el servici, de manera que supose un augment del cost del contracte de 87.334,02 euros (72.176,85 euros de principal, més 15.157,17 euros d'IVA), distribuïts entre els mesos de gener a octubre.

I el dubte que se'ns planteja és el següent:

PRIMERA INTERPRETACIÓ

L'article 205.2.a) de la Llei 9/2017 indica «que la modificació del contracte implique una alteració en la seua quantia que no excedisca, aïlladament o conjuntament amb altres modificacions acordades de conformitat amb este article, del 50 per cent del seu preu inicial, IVA exclòs».

Per tant:

- *El preu inicial del contracte, IVA exclòs, és de 354.432,70 euros. El 50 per cent d'este import és de 177.216,35 euros.*
- *En este contracte ja es va fer una primera modificació per import de 20.213,59 euros, IVA exclòs.*
- *La nova modificació proposada suposa un increment de 72.176,85 euros, IVA exclòs. La suma de les dos modificacions suposa 92.390,44 euros. L'import és inferior al màxim permés de 177.216,35 euros (en concret suposa el 26,07 % del preu inicial, IVA exclòs).*

Per tant, suposant que la resta dels requisits exigits en l'article 205.2.a) de la Llei 9/2017, de contractes del sector públic, sí que es complixen, segons esta interpretació SÍ QUE seria possible fer la modificació del contracte.

SEGONA INTERPRETACIÓ

No obstant això, un dels tècnics municipals ha fet una segona interpretació de la mateixa norma, que es descriu a continuació:

- *El preu inicial del contracte, IVA exclòs, és de 354.432,70 euros. La duració d'este contracte és de 24 mesos. El preu inicial del contracte MENSUAL és de 14.768,03 euros, IVA exclòs.*



- *El 50 per cent d'este import, és a dir, del preu inicial del contracte MENSUAL, és de 7.384,01 euros. ESTE IMPORT ÉS EL QUE EL TÈCNIC CONSIDERA EL MÀXIM PERMÉS PER A ACCEPTAR LA MODIFICACIÓ.*
- *En este contracte ja es va fer una primera modificació per import de 20.213,59 euros, IVA exclòs. Esta modificació afectava 13 mesos del contracte. La repercussió MENSUAL d'esta modificació sobre l'import del contracte va ser de 1.554,89 euros.*
- *La nova modificació proposada suposa un increment de 72.176,85 euros, IVA exclòs, que afecta un total de 10 mesos. La repercussió MENSUAL d'esta segona modificació sobre l'import del contracte seria de 7.217,69 euros.*
- *La suma de les dos modificacions suposa una repercussió MENSUAL sobre l'import a pagar pel contracte de $= 1.554,89 + 7.217,69 = 8.772,58$ euros (sempre, IVA exclòs). Este import supera el màxim permés de 7.384,01 euros. Suposaria el 59,40 % sobre el preu inicial MENSUAL. Per això, el tècnic conclou que no és possible efectuar la modificació.*

Per tant, suposant que la resta dels requisits exigits en l'article 205.2.a) de la Llei 9/2017, de contractes del sector públic, sí que es complixen, segons esta interpretació que compara el preu de la modificació sobre la base de la seua repercussió mensual NO seria possible fer la modificació del contracte.

Així doncs, quina de les dos interpretacions seria la correcta?

Quedem a l'espera de les seues conclusions.

Gràcies."

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

És totalment indiscutible que, aplicant el principi que quan la llei no distingix, no hem de distingir nosaltres, el tenor dels articles 204 i 205, de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (d'ara en avant, LCSP), així com l'article 72.1 b) de la Directiva 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014, sobre contractació pública al·ludixen al valor del contracte o preu inicial del contracte. En este cas, les mensualitats són una forma de pagament del contracte prevista en el plec del preu inicial.

Així l'article 204,

1. Els contractes de les administracions públiques es poden modificar durant la seua vigència fins a un màxim del vint per cent del preu inicial quan en els plecs de clàusules administratives particulars s'haja advertit expressament d'esta possibilitat, en la forma i amb el contingut següents:



...

I l'article 205. 2. a),

2n Que la modificació del contracte impliqui una alteració en la seua quantia que no excedisca, aïlladament o conjuntament amb altres modificacions acordades de conformitat amb este article, del 50 per cent del seu preu inicial, IVA exclòs

Recordem que els articles 100, 101 i 102 de l'LCSP distingixen clarament pressupost de licitació, valor estimat i preu. Doncs bé, respecte d'este últim indica en l'article 102,

1. *Els contractes del sector públic han de tindre sempre un preu cert, que s'ha d'abonar al contractista en funció de la prestació realment executada i d'acord amb el que s'ha pactat. En el preu s'entén inclòs l'import que s'ha d'abonar en concepte d'impost sobre el valor afegit, que en tot cas s'ha d'indicar com a partida independent.*

En este sentit, quan els articles 204 i 205 al·ludixen al preu inicial, es referixen al preu del contracte que descriu l'article 102. És a dir, el que consta en el contracte adjudicat i formalitzat amb el contractista després de l'oportú procediment de contractació, i eixe preu inicial és el de la prestació en conjunt.

Respecte de l'expressió preu inicial, esta junta va tindre ocasió de pronunciar-se en l'Informe 4/2019, de 25 de febrer de 2020, respecte de les modificacions específiques dels contractes d'obres:

“El mateix pot dir-se del concepte de preu inicial del contracte o preu del contracte inicial als quals es referixen els apartats 242.4, excepció (i), i 242.5. En este cas, la utilització del terme “preu del contracte inicial” obeïx al fet que el límit es referix a l'import de la repercussió pressupostària per a l'administració (increment de la despesa) i a l'existència de crèdit adequat i suficient per al seu finançament, respectivament. Però en els dos supòsits l'LCSP es referix al preu del contracte establert en la seua adjudicació i formalització, abans que pugua haver experimentat cap modificació o revisió.”

CONCLUSIONS

El percentatge de modificació previst en l'LCSP ha de fer-se sobre el preu del contracte adjudicat i formalitzat pel contractista, és a dir, per la totalitat de la prestació contractada, IVA exclòs. Les mensualitats són únicament una forma de pagament sobre la qual no pot operar els percentatges singularment.

LA SECRETÀRIA



Vist i plau EL PRESIDENT
SOTSSECRETARI D'HISENDA, ECONOMIA
I ADMINISTRACIÓ PÚBLICA

APROVAT PEL PLE DE LA JUNTA SUPERIOR
DE CONTRACTACIÓ ADMINISTRATIVA el 29 de febrer de 2024