

Expedient: 8004330008-2021-0007490
Referència: RLP/cfm/msh
Òrgan competent: President/a

DECRET

Resoldre el contracte de les obres del Projecte Bàsic i d'execució de la "Substitució de la fusteria de l'edifici central i de la sala d'actes del CEE Sant Rafael", formalitzat amb l'empresa GARCIA RIERA, SL

Fets

1. Per decret número 2021-0005892 de 28 de desembre de 2021, es va adjudicar el contracte de les obres del Projecte Bàsic i d'execució de la "Substitució de la fusteria de l'edifici central i de la sala d'actes del CEE Sant Rafael", a l'empresa GARCIA RIERA, S.L., amb NIF B43029305, per la quantitat total de 368.020,87 €, IVA inclòs.. Aquest contracte es va formalitzar en data 26 de gener de 2022 i tenia un termini d'execució de tres mesos a realitzar durant el període de vacances d'estiu del CEE Sant Rafael a Tarragona.

Prèviament a l'adjudicació, en data 14 de desembre de 2021, l'empresa GARCIA RIERA, S.L. va aportar la justificació d'haver constituït la garantia definitiva per import de 15.207,47 €, segons carta de pagament núm. 2021000911.

2. En la mateixa resolució es va disposar la despesa derivada d'aquest contracte amb càrrec a l'aplicació pressupostària 2022/2021/323/63200/01 per import de 368.020,87.

3. En data 22 d'abril de 2022, amb registre d'entrada núm. 2022-0000015077 el Sr. XAVIER GARCIA PERERA en la seva condició de legal representant de la mercantil GARCIA RIERA S.L va presentar un escrit en el que sol·licita la resolució del contracte de les obres del Projecte Bàsic i d'execució de la "Substitució de la fusteria de l'edifici central i de la sala d'actes del CEE Sant Rafael".(8004330008-2021-0007490) al·legant que *"(...) arrel de les noves variants del SARS CORONAVIRUS i la invasió d'Ucraïna per part de Rússia, s'ha produït un sobrevingut i imprevisible increment dels preus dels materials*

necessaris per a l'execució de l'obra adjudicada, especialment significatiu en el cas de l'alumini i el vidre, així com una inusual situació de desabastament, en quin context, els proveïdors d'aquests i altres materials han procedit a incrementar unilateral i substancialment els preus dels mateixos prèviament oferts i/o compromesos, i a modificar els terminis d'entrega, fent impossible garantir la viabilitat de l'execució de les obres previstes del contracte en els termes contractats

...

la notable alteració de les condicions del mercat ha estat tal que el pressupost de licitació i el preu ofertat per l'adjudicatària han quedat completament desfasats, produint-se una ruptura de l'equilibri econòmic del contracte. Aquesta situació, que és ja de domini públic, ha estat reconeguda fins i tot pel Govern de l'Estat, que ha promulgat un decret per a la revisió excepcional dels preus dels contractes públics d'obra, Reial Decret[1]llei 3/2022, d'1 d'abril, a quina Exposició de Motius deixa constància de que:

“Las excepcionales circunstancias sociales y económicas que ha producido la pandemia desencadenada por el virus SARS-CoV-2 han repercutido de una manera directa en la ejecución de determinados contratos del sector público. Tras el descenso experimentado en 2020, los precios de las materias primas han subido con fuerza en 2021 en el contexto de la recuperación económica. El alza extraordinaria del coste de determinadas materias primas que resultan necesarias para la ejecución de ciertas unidades de obra, ha repercutido de manera intensa en los contratos de obras.

Todo ello ha tenido como consecuencia que la ejecución de un número significativo de contratos se haya dificultado notablemente, pues los contratistas han visto cómo se alteraba fuertemente la economía de estos contratos por causa de un incremento extraordinario de ciertos costes, incremento que era imprevisible en el momento de la licitación y que excedería del que pueda ser incluido en el riesgo y ventura que el contratista ha de soportar en todo contrato público.”

L'increment sobrevingut dels preus dels materials i les dificultats pel seu aprovisionament que, com bé detalla el RDL 3/2022, eren imprevisibles en el moment de la licitació i excedeixen el risc i ventura del contractista, s'han agreujat considerablement amb la situació actual de crisi provocada per la guerra d'Ucraïna, el que ha determinat un desequilibri substancial de les prestacions a càrrec del contractista que fa impossible executar-les en les condicions inicialment establertes en el contracte per alteració sobrevinguda de les condicions del mercat.”

IV D'altra banda, i malgrat el mecanisme legal implementat pel Govern de l'Estat a través del RDL 3/2022, al qual s'ha acollit el Govern de la Generalitat de Catalunya a través del l'Acord/GOV/60/2022, de 5 d'abril de 2022, no està a l'abast de les parts en el contracte que ens ocupa, en primer terme, per quant no consta que la Diputació de Tarragona s'hagi adherit al mateix, però, a més, per quant, fins i tot en el cas de que s'adherís, el contracte que aquí ens ocupa no és susceptible del mecanisme excepcional de revisió de preus en tant que, a priori, el termini d'execució estipulat, en ésser inferior a un exercici anual, no compliria amb els requisits exigits pel reconeixement de la revisió excepcional en els termes de l'art. 7.1 del RDL 3/2022.

V Que, a la vista de la situació anteriorment descrita i pels motius detallats, resulta impossible l'execució de les obres objecte del contracte en les condicions inicialment pactades i, per tant, el mateix es troba incurs en la causa de resolució prevista l'article 211.1.g de la LCSP, que, com a tal, preveu "L'impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats, quan no sigui possible modificar el contracte d'acord amb els articles 204 i 205 de la LCSP; o quan, donant-se les circumstàncies establertes en l'article 205 de la LCSP, les modificacions impliquin, aïllada o conjuntament, alteracions del preu del mateix, en quantia superior, en més o menys, al 20% del preu inicial del contracte, amb exclusió de l'IVA."

(...)"

4. En data 1 d'agost de 2022 el responsable del contracte ha emès informe respecte a la proposta de resolució sol·licitada per l'empresa adjudicatària del contracte, Garcia Riera SL, que transcrivim parcialment a continuació:

"(...)

Consultats els "Índices de precios nacionales de materiales y mano de obra" de l'"Instituto Nacional de Estadística" s'observa que: els preus de l'alumini, vidre i energia, materials principals i majoritaris de l'obra s'han vist incrementats en un 44,32%, 9,16% i 73,22% respectivament entre el període d'octubre de 2020 (data de visat del projecte) i gener de 2022 (formalització contracte).

La modificació de contracte per adaptar-lo als preus de mercat actual suposaria dur a terme un increment per sobre del 20% del preu inicial.

Segons l'article 7.2 del Real Decret llei 3/2022 d'1 de març, l'import total de la revisió no pot superar el 20% de l'import d'adjudicació del contracte.

CONCLUSIÓ

*Davant tot l'exposat, es considera que no es compleixen els requisits per accedir a la revisió de preus extraordinària i, es proposa que sigui admesa la sol·licitud de l'empresa Garcia Riera S.L. per resoldre el contracte de mutu acord davant la impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats per una alteració sobrevinguda del preu d'aquest a conseqüència de la inflació, en una quantia superior en més del 20% del preu inicial del contracte, exclòs l'impost sobre el valor afegit.
(...)"*

5. La competència per a resoldre aquest contracte, correspon a la Junta de Govern per delegació de la presidenta de la Diputació de Tarragona, efectuada per decret núm. 2019-0003370, de 14 d'agost de 2019. En el període en què ens trobem no està prevista la convocatòria de cap sessió de la Junta de Govern, per la qual cosa es fa necessària l'avocació a la Presidència d'aquesta competència a fi de garantir la regular tramitació dels procediments administratius.

6. En data 11 d'agost de 2022, Secretaria General ha informat favorablement sobre la resolució del contracte de les obres del Projecte Bàsic i d'execució de la "Substitució de la fusteria de l'edifici central i de la sala d'actes del CEE Sant Rafael", formalitzat amb l'empresa GARCIA RIERA, SL.

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

1. La potestat resolutòria s'emmarca dintre de l'àmbit de les prerrogatives de l'Administració previstes a l'article 190 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (en endavant LCSP).

2. El procediment per a la resolució del contracte requereix donar audiència al contractista, i una sèrie de tràmits previstos en els articles 191 LCSP i 109 del Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat pel Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre (en endavant RGLCAP), entre els quals es troben la incorporació a l'expedient dels informes preceptius corresponents, de la Secretaria General i de la Intervenció.

3. Per decret de la Presidència núm. 2022-0002716, de data 2 de juny de 2022, s'ha establert que la Diputació podrà revisar, de forma excepcional, els preus

dels contractes d'obres en els termes que estableixen els articles 6 a 10 del títol segon del Reial Decret Llei 3/2022, d'1 de març, de mesures per a la millora de la sostenibilitat del transport de mercaderies per carretera i del funcionament de la cadena logística, i pel qual es transposa la Directiva (UE) 2020/1057, de 15 de juliol de 2020, per la qual es fixen les normes específiques respecte a la Directiva 96/71/CE i a la Directiva 2014/67/UE per al desplaçament dels conductors en el sector del transport per carretera, i de mesures excepcionals en matèria de revisió de preus en els contractes públics d'obres.

A l'informe de data 1 d'agost de 2022 emès pel responsable del contracte exposa que *"La modificació de contracte per adaptar-lo als preus de mercat actual suposaria dur a terme un increment per sobre del 20% del preu inicial"* per tant no estaria dintre dels supòsits per aplicar la revisió extraordinària de preus.

4. En tractar-se d'una situació excepcional per l'increment de preus i les dificultats d'aprovisionament, agreujada amb la situació actual de crisi provocada per la guerra d'Ucraïna s'inicia el procediment per a resoldre el contracte per mutu acord de les parts .

5. Donat que no hi ha hagut incompliment per part de l'adjudicatari de cap de les seves obligacions contractuals, procedeix la devolució de la garantia definitiva constituïda.

Fonaments de dret

1. Els articles 110, 130, 191, 211, 212.1 i 4, 213, 311 de la LCSP, i els articles 109 i 113 del Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, pel qual s'aprova el Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques (en endavant RGLCAP).

2. Els plecs de prescripcions tècniques i de clàusules administratives particulars que regeixen aquest contracte, aprovats per acord de la Junta de Govern de 21 de setembre de 2021.

3. L'avocació de competències es regula a l'article 10 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, i a l'article 9 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya.

En conseqüència, RESOLC:

Primer. Avocar, per aquest acte, la competència per a resoldre aquest contracte, delegada per la Presidència, mitjançant decret núm. 2019-0003370, de 14 d'agost de 2019.

Segon. Aprovar la resolució del contracte, per mutu acord de les parts, de les obres del Projecte Bàsic i d'execució de la "Substitució de la fusteria de l'edifici central i de la sala d'actes del CEE Sant Rafael", formalitzat amb l'empresa GARCIA RIERA, SL, pels motius exposats en les consideracions jurídiques i en els fonaments de dret d'aquest acord.

Tercer. Donar de baixa la disposició de crèdit de la despesa, amb càrrec a l'aplicació pressupostària 2022/2021/323/63200/01 per import de 368.020,87.

Quart. Retornar la garantia definitiva de 15.207,47 euros, de data 14 de desembre de 2021, segons carta de pagament núm. 2021000911.

Cinquè. Notificar aquest acord a l'empresa GARCIA RIERA, SL i al responsable del contracte.

Sisè. Comunicar-ho a la Intervenció General, a la Unitat de Patrimoni, a l'Àrea del Servei d'Assistència al Ciutadà i a Tresoreria.

Règim de recursos:

- Recurs contenciós administratiu, en el termini màxim de 2 mesos des de l'endemà de la notificació, davant del Jutjat Contenciós Administratiu de Tarragona.

- De manera alternativa i potestativa, recurs de reposició, en el termini màxim d'1 mes des de l'endemà de la notificació, davant de la Presidenta de la Diputació de Tarragona.

La presidenta

Noemí Llauredó Sans