

## **COMUNICACIÓ 02/2021 DEL SERVEI DE SUPERVISIÓ DE PROJECTES I COORDINACIÓ TÈCNICA SOBRE L'APLICACIÓ DE L'ARTICLE 242.4.C.II DE LA LLEI 9/2017 DEL CONTRACTE DEL SECTOR PÚBLIC (PREUS NOU CONTRADICTORIS ) I LA CLÀUSULA 50 DEL PLEC DE CLAUSULA ADMINISTRATIVES GENERALS PER A LA CONTRATACIÓ D'OBRES DE L'ESTAT**

### **1.- ANTECEDENTS**

Després d'estudiar l'article 242.4.c.ii de la LCSP i els informes jurídics sobre la matèria al costat del Servei de Supervisió de Projectes, Infraestructures i Gestió Energètica de la Conselleria d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica, i a l'espera del pertinent desenvolupament reglamentari de la LCSP, se emet la següent comunicació amb la intenció de completar l'aclariment de la interpretació i la correcta manera de procedir a l'hora d'aplicar l'article 242.4.c.ii de la Llei 9/2017 de Contractes del Sector Públic durant l'execució d'una obra, així com l'aplicació de la clàusula 50 del plec de Clàusules Administratives Generals per a la Contractació d'Obres de l'Estat.

El citat article 242.4.c.ii diu així:

*“No obstant això, no tindran la consideració de modificacions [del contracte d'obres]: (...)*

*ii. La inclusió de preus nous, fixats contradictòriament pels procediments establits en aquesta Llei i en les seues normes de desenvolupament, sempre que no suposen increment del preu global del contracte ni afecten unitats d'obra que en el seu conjunt excedisca del 3 per cent del pressupost primitiu d'aquest.”*

La citada clàusula 50 diu així:

*“El contractista podrà proposar, sempre per escrit, a la Direcció la substitució d'una unitat d'obra per una altra que reunisca millors condicions, l'ús de materials de més acurada preparació o qualitat que els contractats, l'execució amb majors dimensions de qualssevol parts de l'obra o, en general, qualsevol una altra millora d'anàloga naturalesa que jutge beneficiosa per a ella*

*Si el Director estimara convenient, tot i que no necessària, la millora proposada, podrà autoritzar-la per escrit, però el contractista no tindrà dret a indemnització de cap classe, sinó només a l'abonament del que correspondria si haguera construït l'obra amb estricta subjecció al contractat.”*

Se han consultat i tingut en compte per a aquesta Comunicació els següents informes:

1. L'informe 85/2018 de la Junta Consultiva de Contractació de l'Estat.
2. L'informe 4/2019 de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat Valenciana.
3. L'informe emés per l'Advocacia de la Generalitat en data 23 d'octubre de 2020 a conseqüència de la consulta plantejada pel Servei de Projectes, Infraestructures i Gestió Energètica de la Conselleria d'Agricultura, Desenvolupament Rural, Emergència Climàtica i Transició Ecològica

## **2.- APLICACIÓ ARTICLE 242.4.c.ii LSCP**

En el literal de l'article 242.4.c.ii "la inclusió de preus nous" es fa referència al canvi o substitució d'alguns dels béns o prestacions que componen les unitats d'obra ja existents i previstes en el projecte, però **no pot interpretar-se com la possibilitat d'incorporar noves unitats d'obra**, que només es podrà dur a terme a través d'una modificació del projecte, si es donen les circumstàncies per a això, d'acord amb la normativa de contractes del sector públic. **Per tant, es tracta de la inclusió de preus simples nous.**

La inclusió d'aquests preus simples nous no necessita de l'aprovació prèvia per part de l'òrgan de contractació ni la tramitació d'un expedient de modificació contractual, però sí de l'audiència del contractista i de l'oportuna elaboració d'una acta on es detallen els béns i prestacions introduïts i s'explique la seua afecció al contracte. Aquesta acta s'incorporarà en la documentació de l'expedient, en la corresponent Certificació Final d'Obra i en la liquidació.

En aquesta acta, que anirà signada pel responsable del contracte i director facultatiu i pel contractista, constarà a quins béns i prestacions corresponen els nous preus simples, quins són aquests nous preus simples, i es comprovarà que corresponen a béns o prestacions integrants d'una o diverses unitats d'obra ja previstes en el projecte, de manera que tal variació en els preus simples d'aquests elements no obligue a configurar noves unitats d'obra no previstes en el projecte pel fet que no alteren en l'essencial la naturalesa de les unitats d'obra sobre les quals incideixen. És a dir, constarà en l'acta la justificació que no suposen *de facto* l'addició d'unitats d'obra noves, o la substitució de les existents per unes altres substancialment diferents o que afecten d'alguna manera a l'objecte del projecte o a alguna altra part de l'obra.

Així mateix, en l'acta haurà de quedar constància que els preus simples **nous no suposen un increment del preu global del contracte**, i que **no afecten unitats d'obra que en el seu conjunt excedisca del 3 per cent del pressupost primitiu d'aquest**, realitzant les següents comprovacions aritmètiques:

a) La inclusió de preus simples nous no suposen un increment del preu global del contracte:

On:

- **n** representa el nombre d'unitats d'obra del projecte inicial afectades per la inclusió d'un preu simple nou.

- **M<sub>i</sub>'** representa el mesurament de les unitats d'obra afectades per la introducció de preus simples nous que s'executaran en obra.

- **M<sub>i</sub>** representa el mesurament de les unitats d'obra afectades per la introducció de preus simples nous que es preveia executar en el projecte inicial i que no s'executen tal com estaven definides sinó incloent algun preu simple nou, o que no s'executen com a conseqüència directa de la inclusió d'algun preu simple nou en una altra unitat d'obra o en la mateixa unitat d'obra.

- **P'<sub>i</sub>** representa el preu nou de la unitat d'obra o preu de la unitat d'obra prevista en el projecte amb inclusió del preu simple nou. És a dir, és el preu de la unitat d'obra que es genera en afegir o suprimir als preus simples definits en el corresponent apartat de justificació de preus del

projecte original, aquells preus simples nous que encara que inclouen o modifiquen alguna prestació o algun bé, no alteren la naturalesa de la unitat d'obra.

-  $P_i$  representa el p fort primitiu de la unitat original o preu de la unitat d'obra prevista en el projecte original sense inclusió del preu simple nou. És a dir, és el preu de la unitat d'obra contemplat en el projecte inicial conformats amb els preus simples definits en el corresponent apartat de justificació de preus del projecte original.

b) No afecten unitats d'obra que en el seu conjunt excedisca del 3 per cent del pressupost primitiu d'aquest:

On:

-  $n$  representa el nombre d'unitats d'obra afectades per la inclusió d'un preu simple nou.

-  $M_i$  representa el mesurament de les unitats d'obra afectades per la introducció de preus simples nous que es preveia executar en el projecte inicial i que no s'executen tal com estaven definides sinó incloent algun preu simple nou, o que no s'executen com a conseqüència directa de la inclusió d'algun preu simple nou en una altra unitat d'obra o en la mateixa unitat d'obra.

-  $P_i$  representa el p fort primitiu de la unitat original o preu de la unitat d'obra prevista en el projecte original sense inclusió del preu simple nou. És a dir, és el preu de la unitat d'obra contemplat en el projecte inicial conformats amb els preus simples definits en el corresponent apartat de justificació de preus del projecte original.

- **PBL** representa el Pressupost Brostisca de Licitació (IVA exclòs).

Quan es realitzen aquestes comprovacions s'ha d'entendre que:

- Estem avaluant l'efecte de la inclusió dels preus simples nous sense considerar la resta dels factors. Per tant,  $M_i$  i  $M'_i$  només representen mesuraments d'unitats d'obra afectades per la introducció d'un preu simple nou, per la qual cosa en els sumatoris mai s'inclouran mesuraments d'unitats d'obres del projecte que s'executen o deixen d'executar-se per altres raons.
- $M_i$  i  $M'_i$  sempre tindran valor major o igual que zero, és a dir, en els sumatoris assenyalats no es restaran unitats d'obra.
- El concepte "introducció d'un preu simple nou" inclou els casos en els quals s'afigen més d'un preu simple nou o simultàniament s'elimina algun preu simple que existia en la unitat d'obra del projecte original.
- $P'_i$  podrà ser major o menor que  $P_i$  depenent de si el preu simple nou introduït és major o menor que el preu simple que s'exclou de la unitat d'obra, si és el cas.

L'acta haurà de redactar-se i signar-se amb caràcter previ a l'execució de les unitats d'obra afectades i, **es recomana encaridament** que el director facultatiu la remeta a aquest Servei de Supervisió de Projectes, a través del Servei gestor, pel lliat adequat, a fi de que l'Administració tinga coneixement d'aquesta variació i puga verificar, prèviament, la concurrència dels pressupostos i requisits que exigeix el citat article 242.4.c.ii i es pronuncie sobre aquest tema. Si no es remet aquesta acta prèviament a l'execució de les unitats d'obra afectades, aquest Servei es pronunciarà sobre aquest tema en l'informe de supervisió de la Certificació Final d'Obra, o en el moment que tinga coneixement del contingut dl'acta.

Una vegada signada l'acta (o després del vistiplau del Servei de Supervisió de Projectes, si s'ha tramitat la consulta) es podrà certificar mensualment la unitat d'obra que incloga el/els preus simples nous.

Les comprovacions aritmètiques es duran a terme successivament respecte de l'acumulat d'unitats d'obra afectades per la variació d'alguns dels seus preus simples; pel que en les comprovacions aritmètiques a realitzar en les actes, les variables  $M_i$ ,  $P_i$ ,  $M'_i$ ,  $P'_i$ , es referiran a l'acumulat d'unitats d'obra en les quals s'han introduït preus simples nous, tenint en compte aquelles en les quals es van incloure preus simples nous en actes anteriors.

El vistiplau que dona aquest Servei a l'acta, en el seu informe, cas de ser requerit, **és per a les condicions sol·licitades**. En qualsevol cas, en l'annex corresponent de la certificació final d'obra i de la liquidació s'haurà de justificar que s'han executat conforme a les mateixes o de manera que es complisquen les condicions explicades. En dita annexa es justificarà que l'execució final en l'obra s'ha dut a terme de manera que es complisquen les comprovacions aritmètiques assenyalades per a totes les unitats d'obra executades que hagen sigut afectades per la introducció de preus simples nous en qualsevol moment al llarg de l'execució de l'obra.

Sempre que es complisquen les condicions assenyalades en els paràgrafs anteriors es podran certificar mensualment tant la unitat d'obra amb el seu preu original com aqueixa mateixa unitat d'obra que incloga un preu simple nou. Com que, d'acord amb la justificació presentada, es tracta de la mateixa unitat d'obra, ja que no s'altera en l'essencial la naturalesa d'aquesta, se certificaran totes dues amb el mateix codi, excepte que quan la unitat d'obra incloga un preu simple nou tindrà un asterisc al final d'aquest. La descripció del preu en lletra en aquest últim cas inclourà els béns o prestacions addicionals incloses amb els preus simples nous i farà referència a l'article 242.4.c.ii.

## **2.- APLICACIÓ CLÀUSULA 50 DEL PCAG PER A CONTRACTACIÓ OBRES DE L'ESTAT**

L'aplicació d'aquesta clàusula només es podrà dur a terme de manera compatible amb la resta de la normativa de contractes del sector públic. En concret si implica la inclusió de preus simples nous s'aplicarà l'article 242.4.c.ii, tal com s'ha explicat. En el cas que represente la inclusió de noves unitats d'obra s'haurà de tramitar el corresponent expedient de modificació del contracte.

Data d'aprovació: 19 d'abril de 2020