EBAZPENA, EKONOMIAREN GARAPEN, JASANGARRITASUN ETA INGURUMEN SAILEKO ZERBITZU ZUZENDARIARENA, EUSKAL AUTONOMIA ERKIDEGOKO PORTUETAN 40.000,00 € BAINO GUTXIAGOKO AURREKONTUA (BEZ KANPO) DUTEN ITSAS LANAK EGITEKO KONTRATISTAK HAUTATZEA XEDE DUEN ESPARRU-AKORDIOAREN EBAZPENARI HASIERA EMATEA ERABAKITZEN DUENA. (01RE-2024) (DESMA/002/2022/AM)

I. AURREKARIAK

LEHENENGOA. - Ekonomiaren Garapen, Jasangarritasun eta Ingurumen Saileko Zerbitzu zuzendariaren 2022ko otsailaren 22ko Ebazpenaren bidez, COMERCIAL DIVING ACTIVITIES SL enpresari esleitu zitzaion "EUSKAL AUTONOMIA ERKIDEGOKO PORTUETAN 40.000,00 € BAINO GUTXIAGOKO AURREKONTUA (BEZik gabe) DUTEN ITSAS MANTENTZE LANAK EGITEKO KONTRATISTAK HAUTATZEA" xede duen esparru-akordioa, HOGEITA LAU (24) HILABETEKO epe materialarekin, kontratua formalizatu eta hurrengo egun baliodunetik aurrera zenbatzen hasita.

BIGARRENA. - Kontratu-dokumentua 2022ko martxoaren 18an sinatu zen.

RESOLUCIÓN DEL DIRECTOR DE SERVICIOS DEL DEPARTAMENTO DE DESARROLLO ECONÓMICO, SOSTENIBILIDAD Y MEDIO AMBIENTE POR LA QUE SE ACUERDA INICIAR LA RESOLUCION DEL ACUERDO MARCO CUYO OBJETO ES LA "SELECCIÓN DE CONTRATISTAS A FIN DE REALIZAR OBRAS MARITIMAS DE MANTENIMIENTO DE PRESUPUESTO INFERIOR A 40.000,00 €, IVA EXCLUIDO, EN LOS PUERTOS DE LA C.A.P.V." (01RE-2024) (DESMA/002/2022/AM)

I.ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO. - Por Resolución del Director de Servicios del Departamento de Desarrollo Económico, Sostenibilidad y Medio Ambiente, de 22 de febrero de 2022, se adjudicó a la empresa COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. el Acuerdo Marco que tiene por objeto la "SELECCIÓN DE CONTRATISTAS A FIN DE REALIZAR OBRAS MARÍTIMAS DE MANTENIMIENTO DE PRESUPUESTO INFERIOR A 40.000,00 €, IVA EXCLUIDO, EN LOS PUERTOS DE LA C.A.P.V", con un plazo de ejecución material de VEINTICUATRO (24) MESES, a contar desde día hábil siguiente a la formalización del contrato.

SEGUNDO. - La firma del documento contractual tuvo lugar el día 18 de marzo de 2022.

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

HIRUGARRENA. - 2023ko ekainaren 15ean, COMERCIAL DIVING ACTIVITIES SLri esleitu zitzaion ONDARROAKO PORTUKO EGUIDAZU KAIAN AZPI BERRITZEKO obra, eta azken horiek, gutxi gorabehera, % 10eko baja eskaini zuten.

Kontratuak, guztira, BI (2) HILABETEKO iraupena zuen, kontratua esleitu zenetik. Esleipen-ebazpena 2023ko ekainaren 16an jakinarazi zen.

LAUGARRENA. - 2023ko abuztuaren 29an, COMERCIAL DIVING ACTIVITIES SL enpresak mezu elektroniko hau helarazi zuen: *"Honen bidez, eta errespetu osoz, Commercial Diving Activities SLtik (B95602082) eta obra esleitu zaigunetatik: ONDARROAKO PORTUKO EGUIDAZU KAIAN AZPIAK BERRITZEA (...)*

Tamalez, Eusko Jaurlaritzako portuei (Bizkaiko Portuak) jakinarazi behar diegu uko egin diogula esleitutako obra egiteari. Izan ere, proiektua gauzatzeko prozedura garatzerakoan, ohartu gara haren irismenak ezin direla exekuzioan planteatu den moduan eta esleitutako aurrekontuarekin exekutatu. Horrez gain, segurtasunaren ikuspegitik, badira alde batera utzi ezin diren gorabeherak, eta, dauden arriskuei aurre egiteko, egonkortze-lan bat behar da, zeina ezin baita exekutatu esleitutako aurrekontuarekin (...)".

TERCERO. - El 15 de junio del 2023 se adjudicó a COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. la obra RECALCE EN EL MUELLE EGUIDAZU DEL PUERTO DE ONDARROA habiendo ofertado por parte de estos últimos una baja de, aproximadamente, el 10%.

El contrato tenía una duración total prevista de DOS (2) MESES desde la adjudicación del contrato. La resolución de adjudicación fue notificada el 16 de junio de 2023.

CUARTO. - Con fecha 29 de agosto de 2023 la empresa COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. traslada correo electrónico del siguiente tenor literal: *"Por medio de la presente y de la manera más Respetuosa desde Commercial Diving Activities SL (B95602082) y quienes hemos resultado adjudicatarios de la obra: RECALCE EN EL MUELLE EGUIDAZU DEL PUERTO DE ONDARROA (…)*

Lamentamos tener que informar a puertos del Gobierno Vasco (Puertos de Bizkaia) de nuestro desistimiento en la ejecución de la obra adjudicada; lo anterior se debe a que al momento de desarrollar el procedimiento para la ejecución del proyecto nos hemos percatado que los alcances del mismo no son ejecutables de la manera que a ejecución está planteada y con el presupuesto asignado para el mismo, además de existir incidencias desde el punto de vista seguridad que no pueden ser obviadas y que para contrarrestar los riesgos presentes, se requiere de un trabajo de estabilización que no es ejecutable con el presupuesto adjudicado (…)"

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

BOSGARRENA. - 2023ko azaroaren 8an, Portu eta Itsas Gaietako Zuzendaritzak Comercial Diving Activities SL enpresaren kontratua suntsiarazteko eskatu zuen, kontratuaren betebehar nagusia ez betetzeagatik.

Zehazki, eskaerari erantsitako txosten teknikoan honako hau adierazten zen: *"2023ko ekainaren 15ean, COMERCIAL DIVING ACTIVITIES SLri esleitu zitzaion ONDARROAKO PORTUKO EGUIDAZU KAIAN AZPIBERRITZEKO OBRA, eta azken horiek, gutxi gorabehera, % 10eko baja eskaini zuten.*

Bizkaiko Portuen Lurralde Zerbitzuan esleipen-ebazpena jaso ondoren, horren berri eman zitzaien enpresa esleipendunari eta segurtasun- eta osasun-koordinatzaileari, posta elektroniko baten bidez.

Hurrengo asteetan, behin eta berriz galdetu zitzaion enpresari segurtasun- eta osasun-dokumentazioaren aurrerapenari buruz, eta lanei ekin ahal izateko beharrezko dokumentazioari buruz.

2023ko abuztuaren 2an, mezu elektroniko bat bidali zitzaion berriz ere COMERCIAL DIVING ACTIVITIES SLri, jakinarazteko obra-epea oso aurreratuta zegoela eta oraindik ez ziotela eman Prebentzio Kudeaketako Dokumentua segurtasun- eta osasun-koordinatzaileari.

Enpresak aurreko mezuari erantzun zion abuztuaren 28an, eta bilera bat eskatu zuen; izan ere, haien ustez, obra aztertu ondoren, ez zen bideragarria eskainitako prezioan egitea. COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. enpresako arduradunak, Luis Miguel Martinez Cerecedo jaunak, telefonoz adierazi zuen zergatik ezin zioten aurre egin lan horri, eta idazki bat bidaltzeko eskatu zitzaien, idazki honi erantsita.

Aurkeztutako idazkiaren arabera, COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L.k bi arrazoi ditu deklinatzeko: ekonomikoa eta segurtasunekoa (...)

Azpimarratu behar da, beren eskaintzaz gain, beste enpresa batzuek ere obra egin nahi izan zutela, eta horregatik eskaini. Gure ustez, horrek lanaren

QUINTO. - Con fecha 8 de noviembre de 2023 la Dirección de Puertos y Asuntos Marítimos, solicitó la resolución del contrato de la empresa "Comercial Diving Activities, S.L.", por incumplimiento de la obligación principal del contrato.

En concreto, en el informe técnico anexado a la solicitud señalaba que: *"El 15 de junio del 2023 se adjudicó a COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. la obra RECALCE EN EL MUELLE EGUIDAZU DEL PUERTO DE ONDARROA habiendo ofertado por parte de estos últimos una baja de, aproximadamente, el 10%.*

Una vez recibida la Resolución de adjudicación en el Servicio Territorial de Puertos de Bizkaia, se notificó al respecto tanto a la empresa adjudicataria como al Coordinador de Seguridad y Salud mediante un correo electrónico.

Durante las siguientes semanas, se preguntó a la empresa repetidas veces sobre el avance de la documentación de seguridad y salud, documentación necesaria para poder comenzar con los trabajos.

El día 2 de agosto del 2023, se volvió a enviar un correo electrónico a COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. avisando de que el plazo de obra estaba muy avanzado y todavía no habían entregado el Documento de Gestión Preventiva al Coordinador de Seguridad y Salud.

La empresa respondió al correo anterior el día 28 de agosto, solicitando una reunión, dado que, según ellos, una vez analizada la obra, no veían viable su ejecución por el precio ofertado. Tras una conversación telefónica en la que el responsable de COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. Luis Miguel Martinez Cerecedo, exponía los motivos por los que no podían hacer frente a dicha obra, se les solicitó que enviaran un escrito, el cual se adjunta a este escrito.

Las motivaciones para la declinación por parte de COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L., según el escrito presentado se basan en dos aspectos: económico y de seguridad (…)

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

bideragarritasuna eta ekonomiaren eta segurtasunaren aldetik duen lotura bermatzen ditu.
STPBren ustez, ez da oso zuzena obra baterako lehiatu izana aldez aurretik aztertu gabe, eta beste bi enpresa eskaintzagileetara joan izana, eta lanak ez egiteko erabakia hilabete eta erdi atzeratu izana, beste aukera batzuei buruz pentsatzeko denbora galduta".

Cabe destacar que además de su oferta, hubo otras empresas que quisieron hacer la obra y ofertaron por ello, hecho que en nuestra opinión sustenta la viabilidad del trabajo y el encaje económico y de seguridad.
Desde el STPB nos parece poco correcto el haber concursado por una obra sin haberla estudiado de antemano, habiendo desplazado a otras dos empresas ofertantes y que la decisión de no ejecutar los trabajos se haya demorado mes y medio, habiendo hecho perder un tiempo valioso para pensar en otras alternativas."

SEIGARRENA.- Zerbitzu zuzendariaren 2024ko otsailaren 13ko Ebazpenaren bidez, iraungitzat jo zen "Euskal Autonomia Erkidegoko portuetan 40.000,00 €-tik beherako (BEZik gabe) aurrekontua duten itsas mantentze-lanetarako kontratistak hautatzea" xede duen esparru-akordioaren ebazpen-espedientea, eta jarduketak artxibatu ziren.

SEXTO. - Con fecha 11 de noviembre de 2023 se acordó el inicio del expediente de resolución del contrato del Acuerdo Marco que tiene por objeto la "SELECCIÓN DE CONTRATISTAS A FIN DE REALIZAR OBRAS MARÍTIMAS DE MANTENIMIENTO DE PRESUPUESTO INFERIOR A 40.000,00 €, IVA EXCLUIDO, EN LOS PUERTOS DE LA C.A.P.V", por incumplimiento de la obligación principal del contrato.

ZAZPIGARRENA. - 2023ko azaroaren 22an, ezarritako epearen barruan, COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. merkataritza-sozietateak alegazio-idazkia aurkeztu zuen.

SÉPTIMO. - Con fecha 22 de noviembre de 2023, dentro del plazo establecido la mercantil COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. presentó escrito de alegaciones.

ZORTZIGARRENA. - 2023ko abenduaren 27an, txosten osagarria eskatu zitzaion Portu eta Itsas Gaietako Zuzendaritzari, merkataritza-erakundeak entzunaldi-izapidean aurkeztutako alegazio bakoitzari buruz.

OCTAVO. - Con fecha 27 de diciembre de 2023 se solicitó informe complementario a la Dirección de Puertos y Asuntos Marítimas respecto a cada una de las alegaciones esgrimidas por la entidad mercantil en trámite de audiencia.

BEDERATZIGARRENA. - 2024ko otsailaren 12an, eskatutako txosten tekniko osagarria helarazi zuen Portu eta Itsas Gaietako Zuzendaritzak.

NOVENO. - Con fecha 12 de febrero de 2024 la Dirección de Puertos y Asuntos Marítimos ha trasladado el informe técnico complementario solicitado.

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

HAMARGARRENA. - Zerbitzu zuzendariaren 2024ko otsailaren 13ko Ebazpenaren bidez, iraungitzat jo zen "Euskal Autonomia Erkidegoko portuetan 40.000,00 eurotik beherako aurrekontua (BEZik gabe) duten itsas mantentze lanak egiteko kontratistak hautatzea" xede duen esparru-akordioaren ebazpen-espedientea, eta jarduketak artxibatu ziren.

II.- ZUZENBIDEKO OINARRIAK

LEHENENGOA. - Administrazio-kontratazioaren arloan esleitu zaizkion eskumenak baliatuz, honako hau 68/2021 Dekretua, otsailaren 23koa, zeinaren bidez ezartzen baita Ekonomiaren Garapen, Jasangarritasun eta Ingurumen Sailaren egitura organikoa eta funtzionala.

BIGARRENA. - Euskal Autonomia Erkidegoko portuetan 40.000,00 €-tik BEHERAKO AURREKONTUA (BEZik gabe) DUTEN ITSAS MANTENTZE LANAK EGITEKO KONTRATISTAK HAUTATZEA helburu duen esparru-akordioaren administrazio-klausula zehatzen agiriaren 2. klausulak ezartzen duenez, kontratu-agiriak baldintza orokorren 2. klausulan adierazitakoak dira. Honako dokumentu hauek kontratu-izaera dute:

"a) Administrazio-klausula zehatzen agiria (AKPP).

b) Kontratu-dokumentuak:

a) Preskripzio tekniko partikularren agiria (PTPA).

b) Prezioen taulak.

c) Planoak.

DÉCIMO. - Mediante resolución del Director de Servicios, con fecha 13 de febrero de 2024, se declaró la caducidad del expediente de resolución del Acuerdo Marco que tiene por objeto la "Selección de contratistas a fin de realizar obras marítimas de mantenimiento de presupuesto inferior a 40.000,00 €, IVA excluido, en los puertos de la C.A.P.V.", con archivo de las actuaciones.

II.- FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO. - En virtud de las competencias que en materia de contratación administrativa le han sido atribuidas en el art. 5 del Decreto 68/2021, de 23 de febrero, por el que se establece la estructura orgánica y funcional del Departamento de Desarrollo Económico, Sostenibilidad y Medio Ambiente.

SEGUNDO. - La cláusula 2 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares (PCAP) del Acuerdo Marco que tiene por objeto la "SELECCIÓN DE CONTRATISTAS A FIN DE REALIZAR OBRAS MARÍTIMAS DE MANTENIMIENTO DE PRESUPUESTO INFERIOR A 40.000,00 €, IVA EXCLUIDO, EN LOS PUERTOS DE LA C.A.P.V", establece que los documentos de carácter contractual son los indicados en la cláusula 2 de condiciones generales. Tiene carácter contractual los siguientes documentos:

"a) El pliego de cláusulas administrativas particulares (PCAP).

b) Documentos que revisten carácter contractual:

a) El pliego de prescripciones técnicas particulares (PPTP).

b) Los cuadros de precios.

c) Los planos.

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

d) Proiektuaren memoria teknikoa edo memoria, APKLEOren 128. art., hala badagokio.

c) Esparru Akordioaren esleipen-dokumentua eta oinarritutako kontratuen esleipen-dokumentua. "

Kontratuaren araubide juridikoari dagokionez, erreferentziako kontratuaren administrazio-klausula zehatzen agiriko baldintza orokorren 3. klausulak honako hau xedatzen du:

"3.1.- Esparru Akordioak eta oinarritutako kontratuek izaera administratiboa dute, eta jarraian adierazitako arau eta dokumentuen arabera arautzen dira.

3.2.- Kontratu-dokumentuetan aurreikusten ez denerako, Esparru Akordioak eta oinarritutako kontratuek honako arau hauek izango dituzte:

a) 9/2017 Legea, azaroaren 8koa, Sektore Publikoko Kontratuena (SPKL).

b) Herri Administrazioen Kontratuen Legearen Erregelamendu Orokorra (HAKLEO), SPKLn aurreikusitakoaren aurka ez doan heinean.

c) 817/2009 Errege Dekretua, maiatzaren 8koa, Sektore Publikoko Kontratuei buruzko urriaren 30eko 30/2007 Legea zati batean garatzen duena, SPKLn aurreikusitakoaren aurka ez doan heinean.

d) 116/2016 Dekretua, uztailaren 27koa, Euskal Autonomia Erkidegoko Sektore Publikoaren Kontratazioaren araubidea ezartzekoa, SPKLn aurreikusitakoaren aurkakoa ez den guztian.

e) Ogasun eta Herri Administrazio sailburuaren 2004ko abuztuaren 16ko Agindua, herri-administrazioen kontratuei buruzko legerian jasotako zenbait prozedura eta jardueraren izapidetze telematikoari buruzkoa.

f) 32/2006 Legea, urriaren 18koa, eraikuntzaren sektoreko azpikontratazioa arautzen duena.

g) Hala badagokio, 1627/1997 Errege Dekretua, urriaren 24koa, eraikuntza-obretako gutxieneko segurtasun- eta osasun-xedapenak ezartzen dituena.

h) Hala badagokio, 209/2014 Dekretua, urriaren 28koa, eraikuntzaren kalitate-kontrola arautzen duena.

i) Estatuko obrak kontratatzeko administrazio-klausula orokorren plegua, abenduaren 31ko 3854/1970 Dekretuaren bidez onartua, testu bateginean eta aurreko erregelamenduetan ezarritakoaren aurkakoa ez bada.

j) 2016/679 (EB) Erregelamendua, Europako Parlamentuarena eta Kontseiluarena, 2016ko apirilaren 27koa, datu pertsonalen tratamenduari dagokionez pertsona fisikoen babesari eta datu horien zirkulazio askeari buruzko arauak ezartzen dituena eta 95/46/EE Zuzentarau indargabetzen duena.

k) 3/2018 Lege Organikoa, abenduaren 5ekoa, Datu Pertsonalak Babestekoa eta Eskubide Digitalak Bermatzekoa.

l) Europar Batasunaren, Estatuaren eta Euskal Autonomia Erkidegoaren eremuan kontratazioa arautzen duen beste edozein xedapen, aplika dakiokeena.

d) La memoria técnica o memoria del proyecto, conforme al art. 128 del RGLCAP, en su caso.

c) El documento adjudicación del Acuerdo Marco y documento de adjudicación de los contratos basados."

En cuanto al régimen jurídico del contrato, la cláusula 3 de las condiciones generales del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares (PCAP) del contrato de referencia dispone que:

"3.1.- El Acuerdo Marco y los contratos basados tienen naturaleza administrativa y se rigen por las normas y documentos señalados a continuación.

3.2.- Para lo no previsto en los documentos contractuales el Acuerdo Marco y los contratos basados se regirán por:

a) La Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público (LCSP).

b) El Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas (RGLCAP), en cuanto no se oponga a lo previsto en la LCSP.

c) El Real Decreto 817/2009, de 8 de mayo, por el que se desarrolla parcialmente la Ley 30/2007, de 30 de octubre, de Contratos del Sector Público, en cuanto no se oponga a lo previsto en la LCSP.

d) El Decreto 116/2016, de 27 de julio, sobre el régimen de la contratación del sector público de la Comunidad Autónoma de Euskadi, en cuanto no se oponga a lo previsto en la LCSP.

e) La Orden de 16 de agosto de 2004, de la Consejera de Hacienda y Administración Pública, sobre tramitación telemática de determinados procedimientos y actuaciones previstas en la legislación de contratos de las Administraciones Públicas.

f) La Ley 32/2006, de 18 de octubre, reguladora de la subcontratación en el Sector de la Construcción.

g) En su caso, el Real Decreto 1627/1997, de 24 octubre, por el que se establecen disposiciones mínimas de seguridad y de salud en las obras de construcción.

h) En su caso, Decreto 209/2014, de 28 de octubre, por el que se regula el control de calidad en la construcción.

i) El Pliego de Cláusulas Administrativas Generales para la Contratación de Obras del Estado, aprobado por Decreto 3854/1970, de 31 de diciembre, en cuanto no se oponga a lo establecido en el Texto Refundido y Reglamentos anteriores (PCAG).

j) Reglamento (UE) 2016/679, del Parlamento Europeo y del Consejo, de 27 de abril de 2016, relativo a la protección de las personas físicas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos y por el que se deroga la Directiva 95/46/CE.

k) Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de Protección de Datos Personales y garantía de los derechos digitales.

l) Cualesquiera otras disposiciones que regulen la contratación en el ámbito de la Unión Europea, en el estatal y en el de la Comunidad Autónoma de Euskadi y que le resulten aplicables.

Supletoriamente, se aplicarán las restantes normas de derecho administrativo y, en su defecto, las normas de derecho privado.

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

Ordezko gisa, administrazio-zuzenbideko gainerako arauak aplikatuko dira, eta, halakorik ezean, zuzenbide pribatuko arauak.
3.3.- Aldeek berariaz bete beharko dute kontratu-dokumentuetan ezarritakoa, bai eta Zuzendaritza Teknikoak eta Portu eta Itsas Gaietako Zuzendaritzak botere adjudikatzailearen izenean kontratistari idatziz ematen dizkioten jarraibideak ere, behar bezala bete eta interpreta ditzan.
Agiri horietan ezarritakoa ez ezagutzeak ez du kontratista salbuesten hura betetzeko betebeharretik, eta eskaintza aurkezteak esan nahi du lizitatzaileak baldintzarik gabe onartzen dituela klausula guztiak, inolako salbuespenik edo erreserbarik gabe. "

3.3.- Las partes quedan sometidas expresamente a lo establecido en los documentos contractuales y a las instrucciones que, por escrito, diera la Dirección Facultativa y la Dirección de Puertos y Asuntos Marítimos en representación del poder adjudicador a la contratista para su correcta ejecución e interpretación.
El desconocimiento de lo establecido en dichos documentos no exime a la contratista de la obligación de su cumplimiento y la presentación de oferta supone la aceptación incondicionada por la licitadora de las todas sus cláusulas, sin salvedad o reserva alguna."

HIRUGARRENA. - AKPPren baldintza orokorren 32. klausulak, kontratua suntsiarazteari dagokionez, aurreikusten du kontratua suntsiarazteko arrazoiak SPKLren 211. eta 245. artikuluetan eta, hala badagokio, kontratuaren klausula espezifikoen 17. klausulan ezarritakoak direla.

TERCERO. - La cláusula 32 de las condiciones generales del PCAP, en materia de resolución del contrato, prevé que las causas de resolución del contrato son las establecidas en los artículos 211 y 245 LCSP, y, en su caso, en la cláusula 17 de las cláusulas específicas del contrato.

LAUGARRENA. - Era berean, administrazio-klausula partikularren agiriaren baldintza partikularren 10.1 klausulak ezartzen duenez, esparru-akordioaren eta esparru-akordioan oinarritutako kontratuen funtsezko kontratu-betebeharren artean, hauek dira, SPKLren 211. artikuluaren 1. apartatuko f) letran aurreikusitakoaren arabera, kontratua suntsiarazteko arrazoiak: *"(...) 12.1.6.1.- Esparru Akordioan oinarritutako kontratuen obrak Esparru Akordioaren esleipenean ezarritako epean gauzatzea. "*

CUARTO. - Asimismo, la cláusula 10.1 de las condiciones particulares del PCAP establece entre las obligaciones contractuales esenciales del Acuerdo Marco y de los contratos basados en el Acuerdo Marco cuyo incumplimiento es, de conformidad con lo previsto en la letra f) del apartado 1 del artículo 211 de la LCSP, causa de resolución del contrato: *"(…) 12.1.6.1.- La ejecución de las obras de los contratos basados en el Acuerdo Marco en el plazo establecido en la adjudicación del mismo."*

BOSGARRENA. - Sektore Publikoko Kontratuei buruzko azaroaren 8ko 9/2017 Legearen 211.1 F) artikuluak kontratuak suntsiarazteko arrazoitzat hartzen du *"kontratuaren betebehar nagusia ez betetzea".*

QUINTO. - El artículo 211.1 F) Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público contempla como causa de resolución de los contratos *"El incumplimiento de la obligación principal del contrato".*

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

SEIGARRENA. - SPKLren 190. artikuluak xedatzen duenez, kontratazio-organoak, legean adierazitako mugen barruan eta bertan adierazitako betekizunei eta ondorioei lotuta, administrazio-kontratuak interpretatzeko prerrogatiba du, baita kontratuok betetzean sortutako zalantzak ebazteko, interes publikoko arrazoiengatik aldatzeko, kontratua gauzatzearen ondorioz kontratistari egotz dakiokeen erantzukizuna deklaratzeko, kontratuaren betearazpena eteteko, kontratua suntsiaraztea erabakitzeko eta horren ondorioak zehazteko ere.

SEXTO. - El artículo 190 de la LCSP dispone que, dentro de los límites y con sujeción a los requisitos y efectos señalados en la Ley, el órgano de contratación ostenta la prerrogativa de interpretar los contratos administrativos, resolver las dudas que ofrezca su cumplimiento, modificarlos por razones de interés público, declarar la responsabilidad imputable al contratista a raíz de la ejecución del contrato, suspender la ejecución de este, acordar su resolución y determinar los efectos de esta.

Administrazioaren prerrogatiba horiek administrazio-kontratuen adjudikazioa eta exekuzioa sustatu behar duten interes publikoan oinarritzen dira, administrazio-jarduera oro bezala. Beraz, aplikatu beharreko araudiak eskatzen du espedientean behar bezala justifikatzea ebazpen horrek administrazio-jarduketa orok berezko duen interes publikoaren babesa sustatzen duela.

Estas prerrogativas de la Administración se fundamentan en el interés público que han de promover la adjudicación y ejecución de los contratos administrativos, como toda actuación administrativa. Por tanto, la normativa aplicable exige que se justifique adecuadamente en el expediente que dicha resolución promueve la protección del interés público inherente en toda actuación administrativa.

ZAZPIGARRENA. - Prozedurari dagokionez, Sektore Publikoko Kontratuen Legearen 191. artikulua:

SÉPTIMO. - En cuanto al procedimiento, el artículo 191 de la Ley de Contratos del Sector Público que:

"1. Aurreko artikuluan ezarritako prerrogatibei buruzko erabakiak hartzeko bideratzen diren prozeduretan, entzunaldia eman beharko zaio kontratistari.

2. Estatuko Administrazio Orokorrean, bere organismo autonomoetan, Gizarte Segurantzako kudeaketa-erakunde eta zerbitzu erkideetan, eta Estatuko sektore publikoa osatzen duten gainerako administrazio publikoetan, aurreko paragrafoan aipatutako erabakiak hartu aurretik, dagokion zerbitzu juridikoak txostena egin beharko du, 109 eta 195. artikuluetan aurreikusitako kasuetan izan ezik.

"1. En los procedimientos que se instruyan para la adopción de acuerdos relativos a las prerrogativas establecidas en el artículo anterior, deberá darse audiencia al contratista.

2. En la Administración General del Estado, sus Organismos Autónomos, Entidades Gestoras y Servicios Comunes de la Seguridad Social y demás Administraciones Públicas integrantes del sector público estatal, los acuerdos a que se refiere el apartado anterior deberán ser adoptados previo informe del Servicio Jurídico correspondiente, salvo en los casos previstos en los artículos 109 y 195.

3. No obstante lo anterior, será preceptivo el dictamen del Consejo de Estado u órgano consultivo equivalente de la Comunidad Autónoma

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

3. Aurrekoa gorabehera, nahitaezkoa izango da Estatu Kontseiluaren edo autonomia-erkidego bakoitzean baliokidea den aholku-organoaren irizpena, honako kasu hauetan eta kontratuei dagokienez:
a) Kontratuak interpretatzea, deuseztatzea eta suntsiaraztea, kontratista aurka jartzen bada.
b) Kontratuak aldatzea, baldin eta aldaketa horiek ez badaude aurreikusita administrazio-klausula zehatzen agirian, eta kontratuaren hasierako prezioaren ehuneko 20tik gorakoak badira, BEZik gabe, eta kontratuaren prezioa 6.000.000 eurokoa edo gehiagokoa bada.
c) Administrazioari zuzendutako erreklamazioak, hark izan dezakeen kontratu-erantzukizunean oinarrituta, baldin eta erreklamatutako kalte-ordainak 50.000 eurokoak edo gehiagokoak badira. Zenbateko hori dagokion autonomia-erkidegoko araudiaren arabera murriztu ahal izango da.
4. Kontratazio-organoak hartzen dituen erabakiek amaiera emango diote administrazio-bideari, eta berehala betearaztekoak izango dira.

Era berean, Herri Administrazioen Kontratuen Legearen Erregelamendu Orokorraren 109. artikuluak kontratuak suntsiarazteko prozedura ezartzen du:

"1. Kontratua suntsiarazteko erabakia kontratazio-organoak hartuko du, ofizioz edo kontratistak eskatuta, Ministro Kontseiluaren Legearen 12.2 artikuluaren azken paragrafoan aurreikusitako kasuan baimena eman ondoren, eta honako baldintza hauek betez gero:
a) Kontratistari entzunaldia ematea, hamar egun naturaleko epean, ofiziozko proposamenaren kasuan.
b) Abal-emailearen edo aseguratzailearen entzunaldia, aurreko epe berean, bermea konfiskatzea proposatzen bada.
c) Zerbitzu Juridikoaren txostena, Legearen 41. eta 96. artikuluetan aurreikusitako kasuetan izan ezik.
d) Estatu Kontseiluaren edo dagokion autonomia-erkidegoko organo aholku-emaile baliokidearen irizpena, kontratista aurka jartzen denean."

ZORTZIGARRENA. - Era berean, kontratuaren Administrazio Klausula Partikularren Agiriaren 33. klausulak ezartzen duenez, Esparru Akordioa betearaztearen ondorioz kontratistari egotz dakizkiokeen zalantzen interpretazioari, suntsiarazpenari, aldaketari edo erantzukizuna deklaratzeari buruz sortzen

respectiva en los casos y respecto de los contratos que se indican a continuación:
a) La interpretación, nulidad y resolución de los contratos, cuando se formule oposición por parte del contratista.
b) Las modificaciones de los contratos cuando no estuvieran previstas en el pliego de cláusulas administrativas particulares y su cuantía, aislada o conjuntamente, sea superior a un 20 por ciento del precio inicial del contrato, IVA excluido, y su precio sea igual o superior a 6.000.000 de euros.
c) Las reclamaciones dirigidas a la Administración con fundamento en la responsabilidad contractual en que esta pudiera haber incurrido, en los casos en que las indemnizaciones reclamadas sean de cuantía igual o superior a 50.000 euros. Esta cuantía se podrá rebajar por la normativa de la correspondiente Comunidad Autónoma.
4. Los acuerdos que adopte el órgano de contratación pondrán fin a la vía administrativa y serán inmediatamente ejecutivos."

Asimismo, el artículo 109 del Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas establece el procedimiento para la resolución de los contratos:

"1. La resolución del contrato se acordará por el órgano de contratación, de oficio o a instancia del contratista, previa autorización, en el caso previsto en el último párrafo del artículo 12.2 de la Ley, del Consejo de Ministros, y cumplimiento de los requisitos siguientes:
a) Audiencia del contratista por plazo de diez días naturales, en el caso de propuesta de oficio.
b) Audiencia, en el mismo plazo anterior, del avalista o asegurador si se propone la incautación de la garantía.
c) Informe del Servicio Jurídico, salvo en los casos previstos en los artículos 41 y 96 de la Ley.
d) Dictamen del Consejo de Estado u órgano consultivo equivalente de la Comunidad Autónoma respectiva, cuando se formule oposición por parte del contratista".

OCTAVO.- De igual manera la cláusula 33 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares del contrato establece que las cuestiones litigiosas surgidas sobre la interpretación, resolución de dudas que ofrezca su cumplimiento, modificación, declaración de responsabilidad imputable a la contratista a

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

diren auziak kontratazio-organoak ebatziko ditu, eta haren erabakiek amaiera emango diote administrazio-bideari, eta, haien aurka, aukerako berraztertze-errekurtsoa aurkeztu ahal izango zaio organo horri, hilabeteko epean, edo administrazioarekiko auzi-errekurtsoa, bi hilabeteko epean, ebazpena jakinarazi eta hurrengo egunetik aurrera zenbatzen hasita.

raíz de la ejecución del Acuerdo Marco, serán resueltas por el órgano de contratación, cuyos acuerdos pondrán fin a la vía administrativa, y contra los mismos se podrá interponer potestativamente recurso de reposición en el plazo de un mes ante el mismo órgano o recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses, contados desde el día siguiente al de su notificación.

Prozedurari dagokionez, 33.2 klausulak honako hau xedatzen du:

Respecto al procedimiento dispone la cláusula 33.2 que:

"Baldintza-agiri honetan eta sektore publikoko kontratuen araudian kasu zehatzetarako ezarritakoa salbu, Esparru Akordioa egikaritzean eta azkentzean botere adjudikatzailearen eta kontratisten artean sortzen diren gorabehera guztiak kontraesaneko espediente baten bidez izapidetuko dira, eta espediente horretan, nahitaez, jarduketa hauek sartuko dira:

a) Botere adjudikatzailearen proposamena edo kontratistaren eskaera.

b) Kontratistari entzunaldia ematea, bost (5) egun baliodunеko epean.

c) Esparru Akordioaren arduradunaren txostena.

d) Aholkularitza juridikoaren txostena, hala badagokio.

e) Kontrol Ekonomikoko Bulegoaren txostena, hala badagokio.

f) Kontratazio-organoaren ebazpen arrazoitua eta kontratistari jakinaraztea.

Interes publikoko arrazoiek justifikatzen dutenean edo gorabeheren izaerak hala eskatzen duenean izan ezik, prozedura hau izapidetzeak ez du kontratua geldiaraztea ekarriko. "

"Salvo lo establecido para casos específicos en este pliego y en la normativa de contratos del sector público, cuantas incidencias surjan entre el poder adjudicador y las contratistas en la ejecución y extinción del Acuerdo Marco, se tramitarán mediante expediente contradictorio, que comprenderá preceptivamente las actuaciones siguientes:

a) Propuesta del poder adjudicador o petición de la contratista.

b) Audiencia de la contratista por espacio de cinco (5) días hábiles.

c) Informe del responsable del Acuerdo Marco.

d) Informe, en su caso, de la asesoría jurídica.

e) Informe, en su caso, de la Oficina de Control Económico.

f) Resolución motivada del órgano de contratación y notificación a la contratista.

Salvo que motivos de interés público lo justifiquen o la naturaleza de las incidencias lo requiera, la tramitación de este procedimiento no determinará la paralización del contrato."

BEDERATZIGARRENA. - Aztertzen ari garen kontratuaren suntsiarazpenaren ondorio juridikoei dagokienez, SPKLren 213.3 artikuluaren arabera, kontratistaren erruz kontratua bete gabe geratu eta suntsiarazten bada, inkautatu egingo zaio bermea, eta, gainera, Administrazioari kalte-ordaina eman beharko dio eragindako kalte-galerengatik, konfiskatutako bermearen zenbatekotik gorakoak badira.

NOVENO. - En cuanto a los efectos jurídicos de la resolución del contrato que se analiza, según el artículo 213.3 de la LCSP, cuando el contrato se resuelva por incumplimiento culpable del contratista le será incautada la garantía y deberá, además, indemnizar a la Administración los daños y perjuicios ocasionados en lo que excedan del importe de la garantía incautada.

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

HAMARGARRENA. - Bestalde, aipatutako arau-testuaren 213. artikuluaren 5. apartatuak honako hau ezartzen du: *"Nolanahi ere, kontratua suntsiarazteko erabakian berariaz adieraziko da bidezkoa den ala ez eratutako bermea galtzea, itzultzea edo ezereztea".*

DÉCIMO. - Por otra parte, el apartado 5 del artículo 213 del precitado texto normativo establece que: *"En todo caso el acuerdo de resolución contendrá pronunciamiento expreso acerca de la procedencia o no de la pérdida, devolución o cancelación de la garantía que, en su caso, hubiese sido constituida".*

HAMAIKAGARRENA. - Administrazio Publikoen Administrazio Prozedura Erkidearen urriaren 1eko 39/2015 Legearen 95.3 artikuluak honako hau xedatzen du: *"3. Prozedura iraungitzeak ez du besterik gabe norbanakoaren edo administrazioaren akzioen preskripzioa ekarriko, baina iraungitako prozedurek ez dute preskripzio-epearen zenbaketa geldituko.*

UNDECIMO. **-** El artículo 95.3 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas dispone que: *"3. La caducidad no producirá por sí sola la prescripción de las acciones del particular o de la Administración, pero los procedimientos caducados no interrumpirán el plazo de prescripción.*

Preskripzioa gertatu ez delako beste prozedura bat hastea posible den kasuetan, prozedura horri erantsi ahal izango zaizkio iraungitzea gertatu ez balitz berdin jarraituko zuketen egintza eta izapideak. Nolanahi ere, prozedura berrian bete egin beharko dira alegazioak, froga-proposamena eta interesdunari entzunaldia emateko izapideak. "

En los casos en los que sea posible la iniciación de un nuevo procedimiento por no haberse producido la prescripción, podrán incorporarse a éste los actos y trámites cuyo contenido se hubiera mantenido igual de no haberse producido la caducidad. En todo caso, en el nuevo procedimiento deberán cumplimentarse los trámites de alegaciones, proposición de prueba y audiencia al interesado."

HAMABIGARRENA. - Administrazio Publikoen Administrazio Prozedura Erkidearen urriaren 1eko 39/2015 Legearen 21.3 artikuluak ezartzen duenez, "Prozeduretako arauek ez badute gehienezko eperik ezartzen, hiru hilabetekoa izango da. "

DUODECIMO. - El artículo 21.3 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas establece que: *"Cuando las normas reguladoras de los procedimientos no fijen el plazo máximo, éste será de tres meses."*

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

Horri dagokionez, adierazi behar da Auzitegi Gorenaren Administrazioarekiko Auzien Salak duela gutxi eman duela 2024ko urtarrilaren 29ko epaia, eta honako hau xedatzen duela: *"Beraz, berariazko lege-aurreikuspenik ezean, 39/2015 Legearen 21.3 artikuluan xedatutakoa aplikatu behar da:" 3. Prozeduretako arauek ez badute gehienezko eperik ezartzen, hiru hilabetekoa izango da. [....] ". Azken batean, aurkaratutako epaiak zuzen jokatu zuen, aplikatu beharreko iraungitze-epea 39/2015 Legearen 21. artikulua.*

Horregatik guztiagatik, bidezkoa da Yaizako Udalak jarritako kasazio-errekurtsoa ezestea, nahiz eta epai horietan aintzat hartutakoez bestelako arrazoiengatik, Tokiko Korporazio horrek izapidetutako kontratu-zuzenbideko prozedura iraungita zegoela argudiatuz.

LAUGARRENA. Kasazio-interesaren gaiari erantzunez, esan behar da kontratu-zuzenbideko prozedurak prozedura autonomoak direla. Aplikatu beharreko legeek ez badute iraungitze-epe espezifikorik ezartzen ebazpen-prozedura izapidetzeko eta ebazteko, 39/2015 Legea aplikatuko da osagarri gisa.

Aztertzen ari garen kasuan, Sektore Publikoko Kontratuei buruzko azaroaren 8ko 9/2017 Legearen 212.8 artikuluak 8 hilabeteko iraungitze-epea ezartzen zuen kontratua suntsiarazteko espedienteak izapidetzeko eta ebazteko, eta Konstituzioaren aurkakotzat eta ordenamendu juridikotik kanporatutzat jo zuen Konstituzio Auzitegiaren martxoaren 18ko 68/2021 Epaiaren bidez. Beraz, bestelako lege-aurreikuspen espezifikorik ez zegoenez, 39/2015 Legearen 21.3 artikulua. [...] "

Azaldutako guztiagatik, honako hau

III.-EBAZPENA

LEHENENGOA. - EAEko portuetan 40.000,00 €BAINO GUTXIAGOKO AURREKONTUA (BEZik gabe) DUTEN ITSAS MANTENTZE LANAK EGITEKO KONTRATISTAK HAUTATZEA xede duen esparru-akordioaren kontratua suntsiarazteko espedientea hastea,

A este respecto, es preciso reseñar que, recientemente la Sala Contenciosa del Tribunal Supremo, ha dictado Sentencia de 29 de enero de 2024, en la que determina que: "*De modo que a falta de previsión legal específica resulta de aplicación lo dispuesto en el artículo 21.3 de la Ley 39/2015: "3. Cuando las normas reguladoras de los procedimientos no fijen el plazo máximo, éste será de tres meses. [....]". En definitiva, la sentencia impugnada acertó al considerar que el plazo de caducidad aplicable era el de tres meses previsto en el art. 21 de la Ley 39/2015.*

Por todo ello, procede desestimar el recurso de casación interpuesto por el Ayuntamiento de Yaiza alconsiderar, aunque por razones distintas a las apreciadas por dichas sentencias, que el procedimiento deresolución contractual tramitado por dicha Corporación Local estaba caducado.

CUARTO. En respuesta a la cuestión de interés casacional ha de afirmarse que los procedimientos deresolución contractual son procedimientos autónomos. Cuando las leyes aplicables no establezcan un plazo de caducidad específico para tramitar y resolver el procedimiento de resolución resultará de aplicación supletoria la Ley 39/2015.

En el supuesto que nos ocupa, el artículo 212.8 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre de contratos del Sector Público, que establecía un plazo de caducidad de 8 meses para la instrucción y resolución de los expedientes de resolución contractual, fue declarado inconstitucional y expulsado del ordenamiento jurídico por STC 68/2021de 18 de marzo, por lo que, a falta de otra previsión legal específica, resultaba de aplicación el plazo de tres meses previsto en el art. 21.3 de la Ley 39/2015. [...]"

Por todo lo expuesto

III.-RESUELVO

PRIMERO. - Iniciar el expediente de resolución del contrato del Acuerdo Marco que tiene por objeto la "SELECCIÓN DE CONTRATISTAS A FIN DE REALIZAR OBRAS MARÍTIMAS DE MANTENIMIENTO DE PRESUPUESTO INFERIOR A 40.000,00 €, IVA EXCLUIDO, EN LOS

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus

kontratuaren betebehar nagusia ez betetzeagatik.

PUERTOS DE LA C.A.P.V", por incumplimiento de la obligación principal del contrato.

BIGARRENA. - Portu eta Itsas Gaietako Zuzendaritzak egindako txostena, esparru-akordioaren kontratua suntsiaraztea proposatzen duena, eta ebazpen hau COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. enpresari helaraztea, entzunaldi-izapidean, hamar egun naturaleko epean egoki iritzitako dokumentuak eta justifikazioak egin eta aurkez ditzan.

SEGUNDO. - Dar traslado del informe emitido por la Dirección de Puertos y Asuntos Marítimos por la que se propone la resolución del contrato del Acuerdo Marco, así como, de la presente resolución, a la empresa COMERCIAL DIVING ACTIVITIES, S.L. en trámite de audiencia para que en el plazo de diez días naturales pueda formular y presentar los documentos y justificaciones que estime pertinentes.

Ebazpen hau izapide-egintzaren izaera du, eta, beraz, ezin da errekurtsorik jarri. Hala ere, aurka dagoela alegatu ahal izango du, edo egoki iritzitako beste alegazio batzuk aurkeztu, bai eta egokitzat jotzen dituen agiriak edo bestelako judizio-elementuak aurkeztu ere. Horrela ondorioztatzen da Administrazio Publikoen Administrazio Prozedura Erkidearen urriaren 1eko 39/2015 Legearen 112.1 eta 76. artikuluetan xedatutakotik.

La presente resolución tiene carácter de acto de trámite, por lo que no es susceptible de recurso, sin perjuicio de que pueda alegar su oposición o formular cuantas otras alegaciones considere convenientes, así como aportar los documentos u otros elementos de juicio que valore oportunos. Así resulta de lo dispuesto en los artículos 112.1 y 76 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del procedimiento administrativo común de las Administraciones públicas.

VITORIA-GASTEIZ, FIRMADO ELECTRÓNICAMENTE
VITORIA-GASTEIZ, ELEKTRONIKOKI SINATUA

IÑAKI ALDEKOGARAI LABAKA
DIRECTOR DE SERVICIOS
Depto. DESARROLLO ECONOMICO, SOSTENIBILIDAD Y MEDIO AMBIENTE
EKONOMIAREN GARAPEN, JASANGARRITASUN ETA INGURUMEN saila

IÑAKI ALDEKOGARAI
LABAKA - 30562108F
2024.02.15 08:17:09
+01'00'

IZP/FDO.: IÑAKI ALDEKOGARAI LABAKA
ZERBITZU ZUZENDARIA
DIRECTOR DE SERVICIOS

Donostia - San Sebastián, 1. 01010 VITORIA-GASTEIZ
Tel: 945 019 764 – 945 01 99 91 E-mail: kontratazioa-dei@euskadi.eus