

IDENTIFICAR ADMINISTRACIÓ CONTRACTANT

Núm. Expedient:

Contracte administratiu del servei

AL

La Sra., actuant en nom i representació de l'entitat, en la seva condició de, segons consta acreditat en el procediment a dalt referenciat, comparec davant aquesta direcció i **DIC**:

Que aquesta entitat va resultar adjudicatària del contracte, d'acord amb l'oferta presentada en data i un preu de €, tal i com s'acredita amb la còpia del contracte que s'acompanya com a document annex I.

Que d'acord amb els fets i fonaments jurídics que a continuació s'exposaran, mitjançant el present, sol·licitem sol·licitar una revisió del preu del contracte per fer front a una situació de desequilibri econòmic i financer, causat per l'increment salarial derivat de la revisió de conveni col·lectiu, d'acord amb les següents

CONSIDERACIONS

PRIMERA.- En data, es va signar el contracte, a dalt referenciat, per una durada compresa de i un preu de

A la data de signatura del contracte, les previsions d'increment del salari dels treballadors segons els convenis i darreres actualitzacions d'aquests, es van tenir present preveient-se durant l'execució del contracte un increment dels salariis de

Tanmateix, aquest increment ha estat de el que ha provat el desequilibri econòmic i financer del contracte, del tot imprevisible, i que d'haver-se conegut hagués propiciat que l'oferta del contractista hagués estat una altra.

SEGONA.- Durant l'execució del contracte, aquesta entitat s'ha trobat amb les següents circumstàncies **imprevisibles, que no són atribuïbles al contractista, i que insistim**, no es podien preveure en el context existent a la data de presentació d'ofertes i data de signatura del contracte, i que són:.....

TERCERA.- L'impacte econòmic d'aquests fets exposats, en el compte de resultats del serveis es insostenible, atès que les diferències que resulten d'aplicar els nous salaris envers el salari pressupostat per l'Administració i tingut en compte per aquesta entitat a l'hora de presentar llur oferta, com s'evidencia del quadre següent trenca l'equilibri econòmic del contracte i avoca a l'entitat a desenvolupar el servei en un marc deficitari imprevisible:

Incorporar tabla acreditativa del dèficit

QUART.- Davant aquesta situació, com s'ha esmentat, cal recordar que el principi de risc i ventura no és un principi absolut sinó que en llur aplicació cal preservar el principi d'equilibri econòmic del contracte, que imposen al contracte que en llur execució es mantingui un equilibri entre les avantatges i les obligacions que s'imposen al contractista, facultant en el cas que concorri una fet imprevist a les parts i l'administració la facultat de procedir al reequilibri econòmic del contracte.

Alhora, tant la doctrina administrativa i jurisprudència des de fa anys reconeixen com a excepció a l'aplicació d'aquest principi de risc i ventura, la doctrina del risc imprevisible, enllaçada amb la clàusula *rebus sic standibus*, que permet compensar en determinades circumstàncies al contractista que s'ha vist perjudicat per una alteració de les condicions d'execució del contracte que no es podien raonablement preveure a l'inici del contracte. Fent-se ressò i validant, en l'àmbit de la contractació pública recent, aquesta doctrina del risc imprevisible, els informes de la majoria de Junes Consultives de Contractació Pública de l'Estat (Andalusia, informe 6/2024; Estatal informe 13/2023; Canàries, informe 6/2022; Navarra, informe 5/2022; Aragó 3/2023; i Catalunya, informe 3/2023), entenen que el principi de risc i ventura, i en conseqüència les limitacions en la revisió de preus en matèria de contractació pública, té com a excepció la força major i la doctrina del risc imprevisible enllaçada amb la clàusula o principi de *rebus sic standibus*.

En relació amb **la doctrina del risc imprevisible**, es fa referència a fets sobrevinguts que no podien preveure's per una persona diligent, diferents als casos de força major, que generen una càrrega econòmica excessiva i alteren substancialment l'equilibri inicial del contracte, tal i com es recull per exemple a la sentència Tribunal Suprem, Sala Contencios, sec. 4^a, en sentència de S 27-10-2009, rec. 763/2007:

"el riesgo y ventura del contratista ofrecen en el lenguaje jurídico y gramatical la configuración de la expresión riesgo como contingencia o proximidad de un daño y ventura como palabra que expresa que una cosa se expone a la contingencia de que suceda un mal o un bien, de todo lo cual se infiere que es principio general en la contratación administrativa, que el contratista, al contratar con la Administración, asume el riesgo derivado de las contingencias que se definen en la Ley de Contratos del Estado y se basan en la consideración de que la obligación del contratista es una obligación de resultados, contrapuesta a la configuración de la obligación de actividad o medial." Ello implica que si por circunstancias

sobrevenidas se incrementan los beneficios del contratista derivados del contrato de obra sobre aquellos inicialmente calculados la Administración no podrá reducir el precio mientras que si las circunstancias sobrevenidas disminuyen el beneficio calculado o incluso producen pérdidas serán de cuenta del contratista sin que éste pueda exigir un incremento del precio o una indemnización. Sin embargo la Ley establece que este principio de riesgo y ventura tiene como excepción los supuestos de fuerza mayor, al constituir éstos, según destaca la STS de 15 de marzo de 2005 EDJ 2005/33655, factores imprevisibles, anormales en el desarrollo propio de la naturaleza de las obras y ajenos a la voluntad y comportamiento del contratista, que inciden negativamente en la ejecución del contrato, suponiendo para el mismo un agravamiento sustancial de las condiciones, que por exceder de las contingencias propias del riesgo asumido en la contratación, se contemplan específicamente por la Ley a efectos de restablecer el equilibrio financiero del contrato, como principio sustancial en materia de contratación”.

Però per aplicar aquesta doctrina del risc imprevisible han de concórrer una sèrie de circumstàncies, tal i com es reconeix en la doctrina administrativa que són:

- Que aparegui un risc o una situació que no s'hagués pogut preveure de forma raonada en el moment de celebrar-se el contracte o de presentar l'oferta per part del contractista.

En el nostre cas aquesta situació impossible de preveure és
.....

- Que aquesta situació o circumstàncies provoqui una alteració de l'execució del contracte que el faci molt més onerós del previsible inicialment i per tant, en perjudici d'una part.

Com a conseqüència de la situació exposada s'ha produït un increment de les partides de

- Que aquesta situació trenqui de forma radical amb l'equilibri econòmic i financer del contracte.

Aquest increment, causat per la situació exposada, suposa un dèficit contractual de

Com s'ha avançat les junes consultives han reconegut l'aplicació d'aquest principi als contractes administratius, serveix com exemple, l'informe 20/2023 de la Junta Consultiva de Contractació Pública de Catalunya: “en cas que l'augment de cost suposi la ruptura de l'equilibri econòmic del contracte i una excessiva onerositat en la seva execució per la empresa contractista, que superi el risc i ventura que ha d'assumir, sembla procedent i necessari poder apreciar

la compensació per aplicació de la doctrina del risc imprevisible, per restablir aquest equilibri, sempre que la ruptura s'hagi produït per circumstàncies extraordinàries, imprevisibles i anòmals al moment d'executar el contracte respecte a aquelles que s'havien previst inicialment, que siguin alienes a la culpa o voluntat de les parts, i que no hi hagi mitjans alternatius que possibilitin el reequilibri econòmic del contracte, en els termes assenyalats a la consideració jurídica II d'aquest informe”.

Aquesta acceptació de poder modificar el preu del contracte o compensar al contractista en situacions de desequilibri econòmic del contracte, produïdes per alteracions imprevisibles del comportament del salari dels treballadors, en contractes on la mà d'obra és intensiva i substancial, ha arribat ja als nostres tribunals que han dictat resolucions en favor del contractista estimant la necessitat d'aquest equilibri econòmic i financer del contracte, i serveix com exemple, la Sentencia del Jutjat Contencios Administratiu número 3 de Santander, sentència 76/2014. Rec. 288/2023, JUR\2024\112784:

La sentencia invocada por la recurrente, de 30 de enero de 2024, dictada por el Juzgado de lo CA Nº 1 de Vigo, en un supuesto prácticamente idéntico, establece: "Defiende la parte actora el ejercicio de la acción de reequilibrio económico por la aplicación al contrato de servicios, por analogía, las medidas en materia de revisión de precios establecidas para el contrato de obras y concesión de servicios públicos; la posibilidad de modificación del contrato, y la posibilidad de aplicar la figura jurisprudencial de la cláusula rebus sic stantibus por un riesgo imprevisible o fuerza mayor (concretamente por la repercusión de la guerra de Ucrania- subida de precios yde la inflación imprevisible - en la negociación colectiva y consecuentemente en aumento de los costes salariales). Señalando que el precio del coste laboral directos e indirectos es el que conforma, en la práctica totalidad, el precio de la licitación. Y precisamente esa subida es la que da lugar a un desequilibrio económico del contrato. Por su parte la Administración demandada aduce que se trata de una revisión de precios encubierta, señalando que conforme lo dispuesto en el art. 103 LCSP no procede realizar la revisión por no tratarse de uno de los supuestos recogidos dicho artículo, y las medidas excepcionales en materia de revisión de precios en los contratos de obra no pueden aplicarse al presente contrato de servicios ni a otro tipo de contrato ,puesto que se trata de "medidas excepcionales" y, como tales, solo pueden aplicarse en los supuestos tasados y legalmente previstos en los arts 270y290 LCSP, sin que puedan extenderse a supuestos distintos por analogía ,ni canon

interpretativo. Y que no concurren las circunstancias excepcionales previstas en los [arts. 270y290 LCSP](#) que contemplan dos únicos supuestos, que la Administración realice una modificación del contrato, o que de la actuación de la Administración determine la ruptura sustancial de la economía del contrato. Fuera de dichos casos solo cabe la modificación de un contrato cuando concurra fuerza mayor en los términos del [art. 239 LCSP](#), que por lo que al supuesto de una guerra se refiere, menciona los destrozos ocasionados violentamente en tiempo de guerra y referidos, al contrato de obras y al de concesión de servicios públicos. Considera así mismo, que la modificación del contrato solo puede realizarse en los términos previstos en los arts. 203 a [207 LCSP](#), por razones de interés público y no puede afectar en ningún caso al precio del contrato pues de hacerlo nos encontraríamos ante una revisión encubierta del precio. La ejecución del contrato celebrado debe cumplirse a tenor de sus cláusulas y a riesgo y ventura del contratista en virtud de los principios que rigen la contratación administrativa (principio de riesgo y ventura y principio pacta sunt servanda) conforme a los cuales el contrato celebrado obliga a las partes y debe cumplirse en sus propios términos. A la vista de la prueba practicada, en este caso concreto , resulta acreditado que cuando la demandante inició la prestación del servicio , 1.4.2022, el Convenio Colectivo estatal de seguridad vigente era el del 2021 , que preveía una subida salarial del 2% , no obstante , durante la vigencia del contrato , dicho Convenio expiro y tras las negociación colectiva, se publicó en el BOE núm.299 de 14.12.2022, la [Resolución de 30.11.2022](#) de la Dirección General de Trabajo , por lo que se registra el Convenio Colectivo estatal de empresas de seguridad para el periodo 2023-2026. En un contexto global de inflación, recesión se aprobó el nuevo Convenio Colectivo estatal de seguridad, en el que los incrementos salariales fueron muy superiores a los normales - los incrementos salariales pactados : 6% para el año 2023, 4% para el año 2024 , 3% para el año 2025 y 3% para el año 2026 - a los que venían siendo aplicados en los anteriores convenios en el sector de la actividad objeto del contrato (Subida del 2% para el año 2019 , del 2% para el año 2020, 1% 2021, y 2% para el 2022). Y aunque con la actualización del convenio estaba previsto la subida de los salarios de los trabajadores (consustancial a la relación laboral) y la acomodación de los emolumentos al IPC, lo que no estaba previsto era esa elevada subida

*de los costes laborales, y ni de la inflación, esas circunstancias excepcionales. En el [Real Decreto-ley 11/2022, de 25 de junio](#), el Gobierno reconocía el impacto de la Guerra de Ucrania en el incremento de los precios y las dificultades que esto suponía para particulares y empresas españolas, que nadie había podido prever. Sin embargo, a tenor de la doctrina jurisprudencial expuesta en FJ precedente, lo cierto es que si procede la aplicación de la cláusula *rebus sic stantibus* como mecanismo de restablecimiento del equilibrio económico de las prestaciones en aquellos casos en los que, por circunstancias sobrevenidas, le resulte a una de las partes imposible o extremadamente gravoso el cumplimiento del contrato."*

*Descendiendo al supuesto sometido a enjuiciamiento, concluimos que al igual que el contemplado en la sentencia, en atención a las circunstancias invocadas y acreditadas por la recurrente, se ha producido una circunstancia sobrevenida e imprevisible que hace muy gravoso el cumplimiento del contrato, resultando de aplicación la cláusula *rebus sic stantibus* para restablecer el equilibrio económico del contrato. El informe pericial aportado por la recurrente(el último actualizado) acredita lo ya expuesto: "Debido a los aumentos salariales recogidos en el nuevo convenio colectivo de las empresas de seguridad, derivados del escenario económico actual con una inflación elevadísima y un escenario geopolítico muy complicado, aspectos imposibles de evaluar en el momento de la licitación del contrato, en el ejercicio2023, el coste laboral y costes directos asociados al contrato analizado, han aumentado en 4.072,76 €, desde el 1-1-2023 hasta el 31-12-2023, cifra debe ser resarcida a la empresa, además de un aumento de gastos generales a esa fecha del 31-12-2023 de 576,20 € , para no incurrir en unas pérdidas ,imposibles de predecir, por la prestación del servicio". Dicho informe pericial no se ha combatido por la parte demandada mediante prueba en contra, por lo que en atención a lo expuesto, procede estimar la demanda.*

Aquest reconeixement també el trobem a la sentència del Jutjat de lo Contencioso-administratiu N°. 17 de Barcelona, Sentència 239/2017 de 14 Jul. 2017, Rec. 352/2016. JUR\2018\51401:

De toda esta doctrina se deduce los requisitos para que proceda la aplicación de la cláusula " rebus sic stantibus", o doctrina del riesgo imprevisible, o cualquier otra denominación que se le dé al supuesto es:

Que se produzca una situación que no pudiera ser razonablemente prevista en el momento de celebrar el contrato, y que sea ajena la voluntad de las partes.

Que el cumplimiento por parte del contratista de sus obligaciones resulte mucho más onerosa que la prevista inicialmente, en el sentido de romperse el equilibrio contractual entre las partes.

Que no concorra culpa por parte del contratista

TERCERO.- Aplicando esta doctrina al caso en primer lugar debemos reflexionar sobre la situación de imprevisibilidad que alega la parte actora

La administración niega el carácter imprevisible del convenio colectivo del año 2014 puesto que el anterior convenio tiene una vigencia hasta el 31 de diciembre de 2013 y en el momento de celebrar el contrato, el convenio vigente ya estaba denunciado por lo cual su existencia resultaba ser absolutamente previsible.

Este argumento no se puede compartir puesto que por mucho que el anterior convenio estuviera denunciado, lo que no podía adivinar la entidad recurrente era la importancia de la modificación y su consecuente repercusión económica en los costes del contrato, cosa que no pudo saber hasta la publicación del nuevo convenio.

El segundo requisito es la mayor onerosidad en la prestación del contratista,, que debe ser de entidad suficientemente grave como para justificar la medida. Aquí entra en juego el dictamen pericial elaborado por el economista señor Adriano , en donde se detalla con precisión que la sustitución del Convenio Provincial de Gerona 2011-2013 por el convenio autonómico 2014 - 2015 implicó unos incrementos porcentuales muy superiores al IPC interanual de dichos periodos y los aumentos porcentuales de la masa salarial implican un incremento porcentual de un 3,18 en 2014 respecto 2013 y del 5,03% en 2014 respecto al 2013, por lo que llega a fijar la cantidad de 8.356,83 € como la desproporción económica resultante.

En conseqüència entenem que resta justificada aquesta revisió o compensació econòmica que s'interessa en el present escrit.

CINQUENA.- Per altra banda, cal recordar que la Llei 9/2017 de Contractes del Sector Públic estableix a l'article 35.1n) l'obligació -tant per l'administració com pel contractista- de "**complir durant tota la vigència del contracte, les normes i condicions que fixa el conveni col·lectiu aplicable.**"

És evident, que per donar compliment aquest mandat l'administració ha de poder adequar el contracte per garantir el compliment del conveni col·lectiu aplicable, quan concorren circumstàncies extraordinàries que ni cap contractista ni l'administració podia preveure, evidenciant-se aquest fet perquè ni la memòria econòmica ni el pressupost base de licitació ha tingut en compte aquests increments.

Cal recordar que ens trobem davant un contracte en que la mà d'obra és un element essencial i determinant en el preu del contracte. En aquest sentit, cal recordar que la pròpia Llei de Contractes del Sector Públic, estableix el mandat de que es tingui en aquest tipus de contracte especial cura alhora de valorar el cost dels salaris dels treballadors, article 100.2 de la LCSP, que preveu de manera taxativa que:

"en los contratos en los que el coste de los salarios de las personas empleadas para su ejecución formen parte del precio total del contrato, el presupuesto base de licitación indicará de forma desglosada los costes salariales estimados a partir del convenio de referencia".

És necessari recordar que aquesta obligació ha sigut objecte d'interpretació entre altres pel Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals (TACRC, resolució 278/2021, de 12 de març) que entén que la interpretació correcte és que el pressupost base de licitació s'ha de calcular incorporant els increments salarials que es prevegin durant tota l'execució del contracte i no només durant el primer any:

Primero. Estimar parcialmente, el recurso interpuesto por D. J.J.V.A. en representación de CLECE, S.A. contra los pliegos que han de regir la licitación convocada por la Consejería de Hacienda de la Ciudad Autónoma de Melilla para contratar los "servicios de conciliación para mujeres víctimas de violencia de género y otras formas de violencia de género hacia la mujer. Pacto de estado contra la violencia de género en la Ciudad Autónoma de Melilla", anulando el apartado 3 del Anexo I con retroacción del procedimiento a fin de realizar un nuevo cálculo y desglose del presupuesto teniendo en cuenta los costes salariales que resultan de lo acordado en negociación colectiva para el período en el que efectivamente se ha de ejecutar el contrato e incluyendo el complemento de coordinación previsto en el convenio de aplicación.

Aquesta resolució, per tant, canvia la interpretació seguida fins ara pels diferents òrgans de contractació, en el sentit que al fer el pressupost base de licitació, s'ha de calcular tot el cost del salari segons conveni, **incloent tots els increments que aquest preveu al llarg dels anys.**

En conseqüència, el fet que l'increment previst per la pròpia administració, i pel contractista, hagi estat molt inferior al realment aplicat durant l'execució del contracte, pels motius exposats, determina necessàriament que han concorregut fets sobrevinguts i imprevisibles que han alterat de manera substancial l'equilibri econòmic i financer del contracte, provocant un greu perjudici econòmic, en aquest cas per aquesta entitat.

SISENA.- En conseqüència, d'acord amb els antecedents, interessa aquesta part s'acordi la revisió del preu del contracte o en el seu cas la compensació econòmica per restablir l'equilibri econòmic i financer del contracte.

Per tot això,

SOL·LICITO: Que es tingui per presentat aquest escrit, per efectuades les anteriors manifestacions i en conseqüència s'acordi de conformitat amb el mateix, revisar el preu del contracte, mitjançant un increment del preu de , amb efectes, o bé compensar econòmicament a l'entitat a fi i efecte pugui restaurar l'equilibri financer i econòmic del contracte, amb la quantitat de

Signatura