



Acord de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de 5 de juny de 2020

Informe 2/2020, de 5 de juny de 2020, de la Comissió Permanent de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa. La modificació o la resolució dels contractes amb motiu de la postergació de la 37ena edició del Palma International Boat Show al 2021

Antecedents

1. En data 30 d'abril de 2020, va tenir entrada una sol·licitud d'informe de la secretària general de la Conselleria de Transició Energètica i Sectors Productius sobre la modificació o resolució dels contractes amb motiu de la cancel·lació del Palma International Boat Show 2020. En la sol·licitud es plantegen les qüestions següents:

L'institut d'Innovació empresarial de les Illes Balears (IDI) organitza anualment la Palma International Boat Show (PIBS). Enguany s'hauria de celebrar entre el 30 d'abril i el 2 de maig, però davant la situació esdevinguda pel Covid-19, l'organització ha considerat que no es podia dur a terme amb unes condicions de seguretat òptimes i l'ha cancel·lat.

L'article 205.2 de la Llei de contractes del sector públic (LCSP) estableix, com a un dels requisits per a la modificació dels contractes subjectes a la LCSP, la no alteració de la naturalesa global dels contractes.

L'IDI té intenció de modificar els contractes amb canvi de cronogrames amb les noves dates del PIBS 2021.

Per això, sol·licito el seu parer respecte de si podem modificar els contractes sense que suposi una alteració de la seva naturalesa global o si, pel contrari, cal resoldre'ls i tornar a tramitar-los per a la PIBS 2021.

2. El dia 6 de maig de 2020, es va emetre l'informe jurídic preceptiu exigint en l'article 16.3 del Reglament d'organització i funcionament de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa. En aquest informe, el cap de departament jurídic i de contractació de la Conselleria de Transició Energètica i Sectors Productius va manifestar, entre d'altres, que existeixen indicis suficients per concloure, d'una banda, que procedeix la resolució dels



contractes i, de l'altra, potser menys defensable, que procedeix la modificació d'aquests per a la seva execució a l'any 2021. Per això, considera més que convenient obtenir un pronunciament de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa, com a màxim òrgan de consulta de la CAIB en matèria de contractació, que doni cobertura jurídica a la decisió que es prengui.

Consideracions jurídiques

1. L'article 65 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, disposa que la Junta Consultiva de Contractació Administrativa és l'òrgan consultiu específic de l'Administració de la Comunitat Autònoma i de la seva Administració instrumental en matèria de contractació.

Segons l'article 12 del text consolidat del Decret 3/2016, de 29 de gener, pel qual es creen la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, el Registre de contractes i el Registre de contractistes (modificat pel Decret 26/2017), la Junta emetrà els informes a petició, entre d'altres, dels secretaris generals de les diferents conselleries, de l'interventor general, del tesorero general i de la Direcció de l'Advocacia de la Comunitat Autònoma.

2. L'informe el sol·licita la secretària general de la Conselleria de Transició Energètica i Sectors Productius, la qual es troba legitimada de conformitat amb l'article 12.1 del Decret 3/2016, de 29 de gener ja esmentat.
3. La sol·licitud compleix els requisits que exigeix l'article 16 del Reglament d'organització i funcionament de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la CAIB, aprovat per Acord del Consell de Govern, de 10 d'octubre de 1997, ja que ve acompanyada d'un informe jurídic i de la documentació necessària per emetre'l.
4. L'Institut d'Innovació Empresarial de les Illes Balears (en endavant, IDI), té la consideració d'Administració Pública i li és d'aplicació la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014 (en endavant, LCSP), d'acord amb el que disposa l'article 3 d'aquesta Llei.
5. L'emissió d'aquest informe s'emmarca dins de la situació causada pel Covid-19.

Per això, en primer lloc, cal dir que el Reial decret Llei 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents extraordinàries per fer front a l'impacte econòmic i social del Covid-19, s'ha de considerar norma especial i s'ha d'aplicar preferentment a la legislació ordinària de contractes públics; així, i mentre duri l'estat



d'alarma, la legislació ordinària dels contractes públics només serà aplicable per resoldre incidències contractuals relacionades amb el COVID-19, quan no s'oposin al Reial decret llei 8/2020, i als principis que l'inspiren.

En segon lloc, atès que el motiu de la consulta fa referència a contractes que es troben en fase d'execució, s'ha de determinar si els és d'aplicació l'article 34 del Reial decret llei 8/2020, que recull una sèrie de mesures de caràcter extraordinari relatives a aquesta fase dels contractes. Al respecte, cal esmentar l'informe "Análisis de la aplicación del art. 34 RD-ley 8/2020 a determinados contratos públicos", de l'Advocacia de l'Estat, d'1 d'abril de 2020, que en el sentit abans esmentat, disposa el següent:

El artículo 34 del RDL 8/2020, que es norma especial y se aplica con preferencia a la legislación ordinaria de contratos públicos" y, por tanto, y mientras dure el estado de alarma, "la legislación ordinaria de contratos públicos solo será aplicable para resolver una incidencia contractual relacionada con el Covid-19 cuando no se oponga al RDL 8/2020 y a los principios que lo inspiran". Como este Centro Directivo ha afirmado en anteriores ocasiones, el Real Decreto-ley 8/2020 "es una norma de rango legal, de efectos temporales limitados, que atiende a una situación excepcional (la declaración de estado de alarma ante la crisis sanitaria derivada del COVID-19)", por lo que su contenido ha de considerarse de aplicación preferente mientras dure el estado de alarma declarado por el Real Decreto 463/2020, de 14 de marzo.

Concretament, el punt 2 de l'article 34, preveu el règim jurídic aplicable a l'execució dels contractes públics de serveis i de subministrament distints dels de prestació successiva, vigents a l'entrada en vigor d'aquest Reial decret llei, en el sentit següent:

2. En los contratos públicos de servicios y de suministro distintos de los referidos en el apartado anterior, vigentes a la entrada en vigor de este real decreto ley, celebrados por las entidades pertenecientes al Sector Público en el sentido definido en el artículo 3 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, siempre y cuando éstos no hubieran perdido su finalidad como consecuencia de la situación de hecho creada por el COVID-19, cuando el contratista incurra en demora en el cumplimiento de los plazos previstos en el contrato como consecuencia del COVID-19 o las medidas adoptadas por el Estado, las comunidades autónomas o la Administración local para combatirlo, y el mismo ofrezca el cumplimiento de sus compromisos si se le amplía el plazo inicial o la prórroga en curso, el órgano de contratación se lo concederá, dándole un plazo que será, por lo menos, igual al tiempo perdido por el motivo mencionado, a no ser que el contratista pidiese otro menor. El órgano de contratación le concederá al contratista la ampliación del plazo, previo informe del Director de obra del contrato, donde se determine que el retraso no es por causa imputable al contratista, sino que se ha producido como consecuencia del COVID-19 en los términos indicados en el párrafo anterior. En estos casos no procederá la imposición de penalidades al contratista ni la resolución del contrato.

Adicionalmente, en los casos a que se refiere este apartado en su primer párrafo, los contratistas tendrán derecho al abono de los gastos salariales adicionales en los que efectivamente hubiera incurrido como consecuencia del tiempo perdido con motivo del COVID-19, hasta un límite máximo del 10 por 100 del precio inicial del contrato. Solo se procederá a dicho abono previa solicitud y acreditación fehaciente de la realidad, efectividad y cuantía por el contratista de dichos gastos.



6. Dit això, el primer que caldria comprovar és si els contractes de serveis que són objecte de la consulta haurien perdut o no la seva finalitat com a conseqüència de la situació de fet creada per el COVID-19.

Tot i així, abans, cal esmentar que els informes de la Junta Consultiva no poden resoldre qüestions concretes d'un expedient ni poden substituir en cap cas, els informes preceptius dels serveis jurídics corresponents, sinó que només poden pronunciar-se, amb caràcter general, sobre la interpretació de la normativa de contractació pública en els aspectes que presentin algun dubte o alguna contradicció, i sempre des de la perspectiva que aquestes interpretacions puguin ser d'interès general. En conseqüència, les consideracions que es faran en aquest Informe seran de caràcter general, si bé pretenen servir per contribuir a resoldre el dubte que es planteja.

L'objecte dels contractes era la celebració de la "International Boat Show (PIBS)", que havia de tenir lloc entre els dies 30 d'abril i 2 de maig de 2020, d'acord amb les condicions previstes en els plecs de clàusules administratives particulars i en els plecs de prescripcions tècniques.

Així, es pot afirmar que la finalitat dels contractes no era la celebració d'una fira nàutica qualsevol o de la "37ena edició de la Fira nàutica", sinó la celebració de la "International Boat Show 2020 (PIBS)", tal com s'havia planificat, atenent al moment concret en què havia de tenir lloc i d'acord amb allò previst en els plecs. No obstant això, com a conseqüència del COVID-19, la fira va quedar cancel·lada i no es va celebrar tal com estava prevista.

Per altra banda, i encara que l'IDI planteja la possibilitat d'un canvi de dates posposant la fira a l'any 2021, es podria argumentar, a manera de reflexió, que el moment d'incertesa global en què ens trobam podria fer sorgir situacions o necessitats no previstes en els plecs, per exemple, entre d'altres: ningú pot garantir ara per ara que la fira es pugui celebrar l'any que ve, ni en quines dates concretes; podria sorgir la necessitat d'introduir prestacions relacionades amb el compliment de mesures per garantir la seguretat i la salut dels visitants o dels treballadors, protocols segons els sectors, o fins i tot mesures relatives a l'aforament; qualsevol d'aquestes circumstàncies podria incrementar els costos que haurien d'assumir els contractistes al seu risc i ventura, ja que a hores d'ara no es pot saber si els imports d'adjudicació seguirien essent ajustats al mercat; tampoc no es pot saber si a dia d'avui les ofertes o els licitadors haurien estat els mateixos o podrien sorgir circumstàncies relacionades amb el manteniment de la capacitat de les empreses que han resultat adjudicatàries, ja sigui a nivell d'acreditar el manteniment de la solvència, com dels mitjans materials o humans l'adscripció dels quals se'ls ha exigint en alguns dels contractes (seria el cas, per exemple, dels contractes de mòduls sanitaris o de carpes); i tot això, sense oblidar



tampoc les eventuais dificultats pressupostàries que poguessin afectar a l'òrgan de contractació l'any 2021.

Aquestes reflexions posen de manifest prou incerteses temporals, materials o econòmiques, que podrien afectar als termes contractats i que ens duen a considerar que els contractes formalitzats o adjudicats per la "PIBS" haurien perdut la seva finalitat com a conseqüència de la situació de fet creada pel COVID-19, i no concorrerien les circumstàncies de l'article 34.2 per poder ampliar els terminis d'execució dels contractes.

L'informe "Análisis de la aplicación del art. 34 RD-ley 8/2020 a determinados contratos públicos", de l'Advocacia de l'Estat, d'1 d'abril de 2020, quan fa referència als supòsits en què els contractes haurien perdut la seva finalitat, ve a equiparar aquest fet a la desaparició de la causa del contracte, esdevenint el seu objecte, impossible. I aquest és precisament el parer de la Junta Consultiva en aquest cas, cancel·lació de la fira com a conseqüència del COVID-19 va donar lloc a la desaparició de la causa dels contractes, l'objecte dels quals ha esdevingut impossible.

7. Davant la pèrdua de finalitat dels contractes i la impossibilitat d'ampliar els terminis d'execució d'acord amb la normativa específica dictada com a conseqüència del COVID-19, es podria explorar la possibilitat de modificar-los, d'acord amb la legislació ordinària de contractes públics, ja que la norma específica no esgota totes les possibilitats d'actuació i la LCSP resulta aplicable per resoldre incidències relacionades amb el COVID-19, quan no s'oposin al Reial decret llei 8/2020 i als principis que l'inspiren.

La LCSP regula les modificacions contractuals en els articles 203 i següents, distingint, en els articles 204 i 205, segons la modificació estigui prevista i regulada en el plec de clàusules administratives particulars o no ho estigui. Aquesta distinció segueix la realitzada per les Directives comunitàries 2014/23/UE i 2014/24/UE.

Per la seva banda, l'article 204 preveu que els contractes es podran modificar durant la seva vigència fins a un màxim del 20% del preu inicial, quan en els plecs de clàusules administratives particulars s'hagués advertit expressament aquesta possibilitat. La previsió de la modificació ha d'estar formulada de forma clara, precisa, inequívoca i amb el detall suficient del seu abast, límits, naturalesa, condicions en les quals s'hagi de fer ús i procediment a seguir per realitzar-la. La clàusula de modificació no podrà suposar l'establiment de preus unitaris no prevists en el contracte i haurà de permetre, als candidats i licitadors, comprendre el seu abast exacte i interpretar-la, i a l'òrgan de contractació, comprovar el compliment per part dels candidats i licitadors de les condicions d'aptitud exigides i valorar les ofertes presentades. Finalment, aquest article preveu que en cap cas l'òrgan de contractació podrà preveure en



el plec de clàusules administratives particulars modificacions que puguin alterar la naturalesa global del contracte inicial.

Per altra banda, l'article 205 regula les modificacions no previstes en el plec de clàusules administratives particulars o que, havent estat previstes, no s'ajusten al que estableix l'article 204. Aquestes modificacions s'han de limitar a les variacions estrictament indispensables per a respondre a la causa objectiva que les hagi fet necessàries i es podrien justificar en alguns dels supòsits següents:

a) Quan esdevingui necessari afegir obres, subministraments o serveis addicionals als inicialment contractats, sempre que es donin els dos requisits següents:

- 1^r. Que el canvi de contractista no sigui possible per raons de tipus tècnic o econòmic. Per exemple, que sigui necessari adquirir obres, serveis o subministraments amb característiques tècniques diferents dels inicialment contractats, quan aquestes diferències donin lloc a incompatibilitats o a dificultats tècniques d'ús o de manteniment desproporcionades; i que el canvi de contractista generi inconvenients significatius o un augment substancial de costos, sense que es pugui considerar inconvenient la necessitat de formalitzar una nova licitació).
- 2ⁿ. Que la modificació del contracte impliqui una alteració en la seva quantia que no excedeixi, aïlladament o conjuntament amb altres modificacions acordades de conformitat amb aquest article, el 50 per cent del preu inicial, IVA exclòs.

b) Quan la necessitat de modificar derivi de circumstàncies sobrevingudes i imprevisibles en el moment de la licitació del contracte, sempre que es compleixin tres condicions:

- 1^r Que es tracti de circumstàncies que una Administració diligent no hauria pogut preveure.
- 2ⁿ Que no s'alteri la naturalesa global del contracte.
- 3^r Que impliqui una alteració que no excedeixi, aïlladament o conjuntament amb altres modificacions acordades de conformitat amb aquest article, el 50 per cent del preu inicial, IVA exclòs.

c) Quan les modificacions no siguin substancials, justificant especialment la necessitat i les raons per les quals aquestes prestacions no es van incloure en el contracte inicial. Una modificació es considera substancial quan tingui com a resultat un contracte de naturalesa materialment diferent del subscrit en un principi i, en tot cas, quan es compleixi una o diverses de les condicions següents:



1r Que la modificació introdueixi condicions que, si haguessin figurat en el procediment de contractació inicial haurien permès la selecció de candidats diferents, l'acceptació d'una oferta diferent o atret més participants, i en tot cas, quan l'obra o el servei original més la modificació, requereixin una classificació del contractista diferent de la que es va exigir en la licitació original.

2n Que la modificació alteri l'equilibri econòmic del contracte en benefici del contractista d'una manera que no estava prevista en el contracte inicial; en tot cas, es considera que es dona aquest supòsit, quan en la modificació que es pretengui efectuar s'introdueixen unitats d'obra noves per un import de més del 50 per cent del pressupost inicial.

3r Que la modificació amplii de manera important l'àmbit del contracte; En tot cas, es considera que es dona aquest supòsit quan: (i) El valor de la modificació alteració en la quantia del contracte, aïlladament o conjuntament, en més del 15 per cent del seu preu inicial, IVA exclòs, si es tracta del contracte d'obres, o el 10 per cent, IVA exclòs, quan es refereixi als altres contractes, o bé que superi el límit que assenyalen els articles 20 a 23. (ii) Les obres, els serveis o els subministraments objecte de modificació estiguin dins de l'àmbit d'un altre contracte, actual o futur, sempre que s'hagi iniciat la tramitació de l'expedient de contractació.

Amb aquesta regulació, el que pretén el legislador és evitar que un cop adjudicat el contracte s'introdueixin modificacions que per la seva quantia o naturalesa acabin desvirtuant la licitació primitiva adjudicant-se nous contractes sense el corresponent procediment competitiu. Així, les modificacions contractuals tenen caràcter excepcional a fi que las condicions inicials d'un contracte no es puguin veure alterades substancialment per la via de la modificació, atès el risc que comporta de vulneració dels principis de lliure concurrència i d'igualtat de tracte, principis rectors de la contractació del sector públic. El règim de modificacions que estableix la LCSP és restrictiu.

8. Una vegada revisada la normativa, cal centrar la qüestió en el dubte que es planteja. En base a l'article 205.2.b de la LCSP, l'òrgan que sol·licita l'informe considera la possibilitat de modificar els contractes amb un canvi de dates a l'any 2021, però es qüestiona si aquest canvi temporal suposaria una alteració de la naturalesa global dels contractes que impediria la modificació, i en conseqüència, els contractes haurien de resoldre's i tornar-se a licitar per a la PIBS 2021.

Abans d'entrar a analitzar la modificació del canvi de dates com a circumstància no prevista en els plecs, cal fer referència a alguns dels contractes objecte de la consulta, que sí preveuen la possibilitat de modificació del contracte «quan per motius aliens a l'organització es suspengui la Fira». Al respecte, cal dir que aquesta previsió no seria suficient per poder modificar aquests contractes, perquè, s'ha de recordar que l'article 204 de la LCSP



exigeix que la previsió d'una modificació contractual ha d'estar formulada de forma clara, precisa i inequívoca, de tal manera que es precisi amb detall suficient el seu abast, límits i naturalesa, així com les condicions en les que s'hagi de fer ús d'aquesta i el procediment que s'hagi de seguir per realitzar la modificació. Per això, la modificació d'aquest contractes, per aquesta circumstància, tal com està prevista, s'hauria de descartar.

Dit això, i partint sempre de la premissa que les modificacions no previstes s'han de limitar a les variacions estrictament indispensables per a respondre a la causa objectiva que les hagi fet necessàries, cal tenir en compte el que ha considerat la doctrina i la jurisprudència al respecte:

En la Resolució 27/2020, de 9 de gener, el Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals va manifestar, en relació amb les modificacions no previstes en els plecs, que si la modificació és de caràcter substancial no es podrà realitzar encara que aquesta respongui a circumstàncies sobrevingudes impossibles de preveure en el moment en què va tenir lloc la licitació.

Per altra banda, el Tribunal Administratiu de Contractació Pública de la Comunitat de Madrid, en la Resolució 208/2014, de 26 de novembre, va analitzar el concepte de modificació substancial en el sentit següent:

La interpretación del concepto jurídico indeterminado *modificación no sustancial*, debe determinarse al caso concreto, haciéndolo además de forma restrictiva. Por condiciones esenciales del contrato se ha venido interpretando, entre otras, el objeto, el precio, el plazo, condiciones de solvencia y particularidades esenciales de ejecución del contrato. [...]. Para determinar el concepto de modificación sustancial debe acudirse a los preceptos que regulan, precisamente, la modificación contractual desde la perspectiva de si estas son o no sustanciales para prohibirlas en el primer caso y admitirlas en el segundo.

En aquest mateix sentit, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de l'Estat, en els informes 43/2008, de 28 de juliol, i 5/2010, de 23 de juliol, va concloure que, atesa la condició de concepte jurídic indeterminat, per determinar quan una modificació contractual afecta les condicions essencials del contracte, només es pot fer mitjançant l'anàlisi de cada cas concret.

I atenent al cas concret que proposa una modificació de l'inici de la prestació dels contractes d'un any, cal tenir en compte el que ha considerat el Tribunal Suprem, en la Sentència de 17 d'octubre de 2000, en relació amb l'essencialitat del termini fixat per al compliment de la prestació contractual:

El plazo fijado para el cumplimiento de la prestación contractual constituye el elemento básico de la relación jurídica establecida, de forma que cuando éste aparece como un elemento relevante es una determinación esencial, que no accesoria o agregada a la esencia de la prestación, de donde se desprende que si el plazo transcurrió el contrato quedó sustancialmente afectado por dicha situación (...)



Això no obstant, s'ha de matisar que aquesta línia jurisprudencial respon als casos en què hi ha hagut un incompliment dels terminis per part del contractista, la qual cosa no és exactament el que ocorre en aquests casos. Els contractes vinculats a la celebració de la "International Show (PIBS)", s'havien d'executar entre els dies 30 d'abril i 2 de maig de 2020, per tant, quan l'estat d'alarma ja s'havia declarat, mitjançant l'aprovació del Reial decret 463/2020, 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel COVID-19. Aquest fet va comportar la pèrdua de finalitat dels contractes, que no es varen poder executar en els termes en què estava previst, i no tant per un incompliment dels terminis per part dels contractistes. En aquest sentit, tal com ja hem avançant abans, la cancel·lació de la fira com a conseqüència del COVID-19 va donar lloc a la desaparició de la causa dels contractes, l'objecte dels quals hauria esdevingut impossible.

Per altra banda, el Tribunal de Justícia de la Unió Europea, en la STSJUE de 7 de setembre de 2016, assumpte C549/14, també ha assenyalat que:

32. Sin embargo, procede hacer constar que ni el hecho de una modificación sustancial de los términos de un contrato público se deba no a la voluntad deliberada del poder adjudicador y del adjudicatario de renegociar los términos de dicho contrato, sino a su voluntad de hallar una solución de compromiso a las dificultades objetivas encontradas en la ejecución de dicho contrato, ni el carácter objetivamente aleatorio de la realización de ciertas actividades pueden justificar que se decida proceder a esa modificación sin respetar el principio de igualdad de trato, que debe beneficiar a todas las empresas potencialmente interesadas en un contrato público [...]

40. Habida cuenta de las consideraciones expuestas, procede responder a la cuestión planteada que el artículo 2 de la Directiva 2004/2018 debe interpretarse en el sentido de que, con posterioridad a la adjudicación del contrato público, no es posible introducir en él una modificación sustancial sin abrir un nuevo procedimiento de adjudicación del contrato, ni siquiera en el supuesto de que esa modificación constituya, objetivamente, una solución de compromiso que implique renuncias recíprocas de ambas partes y pretenda poner fin a un conflicto de resultado incierto, nacido de las dificultades que la ejecución del contrato plantea. Sólo cabría una conclusión diferente en el caso de que la documentación de dicho contrato estableciera la facultad de adaptar determinadas condiciones del mismo, incluso importantes, con posterioridad a su adjudicación y determinara el modo de aplicar esa facultad.

En aquest sentit, s'ha de tenir en compte que a una licitació que es pretén celebrar un any més tard, s'hi haguessin pogut presentar altres empreses si haguessin conegut aquesta circumstància. De fet, una de les circumstàncies que, d'acord amb l'article 205 de la LCSP, fa que una modificació es consideri substancial és que aquesta introdueixi condicions que, si haguessin figurat en el procediment de contractació inicial, haurien permès la selecció de candidats diferents dels seleccionats inicialment o l'acceptació d'una oferta diferent de la acceptada inicialment o haurien atret més participants en el procediment de contractació.



A això cal afegir, com ja s'ha argumentat abans, que encara que l'IDI només planteja la necessitat d'un canvi de termini, caldria tenir en compte que, després de la situació creada pel COVID-19, podrien sorgir altres necessitats, tampoc no previstes en el plec actuals, que podrien requerir de modificacions contractuals referents a altres condicions essencials, tals com l'objecte, el preu, les particularitats essencials d'execució o les condicions de solvència etc.

Per tot això, la Junta Consultiva de Contractació és de l'opinió que, en els contractes plantejats, el canvi temporal proposat suposaria una alteració de la naturalesa global dels contractes que no seria conforme amb el règim jurídic que preveu la LCSP per a les modificacions contractuals no previstes en els plecs.

9. Finalment, cal dir que els contractes que haguessin perdut la seva finalitat i que tampoc no es poguessin modificar pels motius exposats, s'haurien de resoldre. Així mateix ho ha considerat també l'Advocacia de l'Estat, en l'informe d'1 d'abril de 2020, en el que ha manifestat que:

En el caso de que el contrato "hubiera perdido su finalidad" como consecuencia del Covid-19, el artículo 34.2 del Real Decreto-ley 8/2020 no regula las consecuencias de tal situación, que tampoco está prevista en la LCSP, por lo que cabe aplicar los principios generales: el contrato se extingue (por desaparición de la causa, al devenir su objeto imposible), y el contratista tiene derecho a la liquidación de la prestación realizada.

L'article 209 de la LCSP preveu que els contractes s'extingiran pel seu compliment o per la seva resolució.

L'article 211 de la LCSP preveu les causes generals de resolucions dels contractes i els articles 306 i 313, preveuen, respectivament, les causes específiques de resolució dels contractes de serveis i de subministrament. Es tracta de causes taxades, de les quals, la causa que s'ajustaria a la situació que es planteja és la prevista en la lletra g de l'article 211 relativa a la impossibilitat d'executar la prestació en els termes inicialment pactats, quan no sigui possible modificar el contracte de conformitat amb els articles 204 i 205.

L'article 213 de la LCSP preveu que quan la resolució dels contractes s'acordi per les causes recollides en la lletra g de l'article 211, el contractista té dret a una indemnització del 3 per cent de l'import de la prestació deixada de realitzar.

Conclusions

Atesos els arguments exposats, l'opinió de la Junta Consultiva de Contractació Administrativa és la següent:



Els contractes de subministrament i de serveis diferents als de tracte successiu que hagin perdut la seva finalitat com a conseqüència de la situació creada pel Covid-19, quan no sigui possible modificar-los, s'hauran de resoldre d'acord amb el que preveu la lletra g de l'article 211 de la LCSP.