

Guía contratación pública en el COVID-19

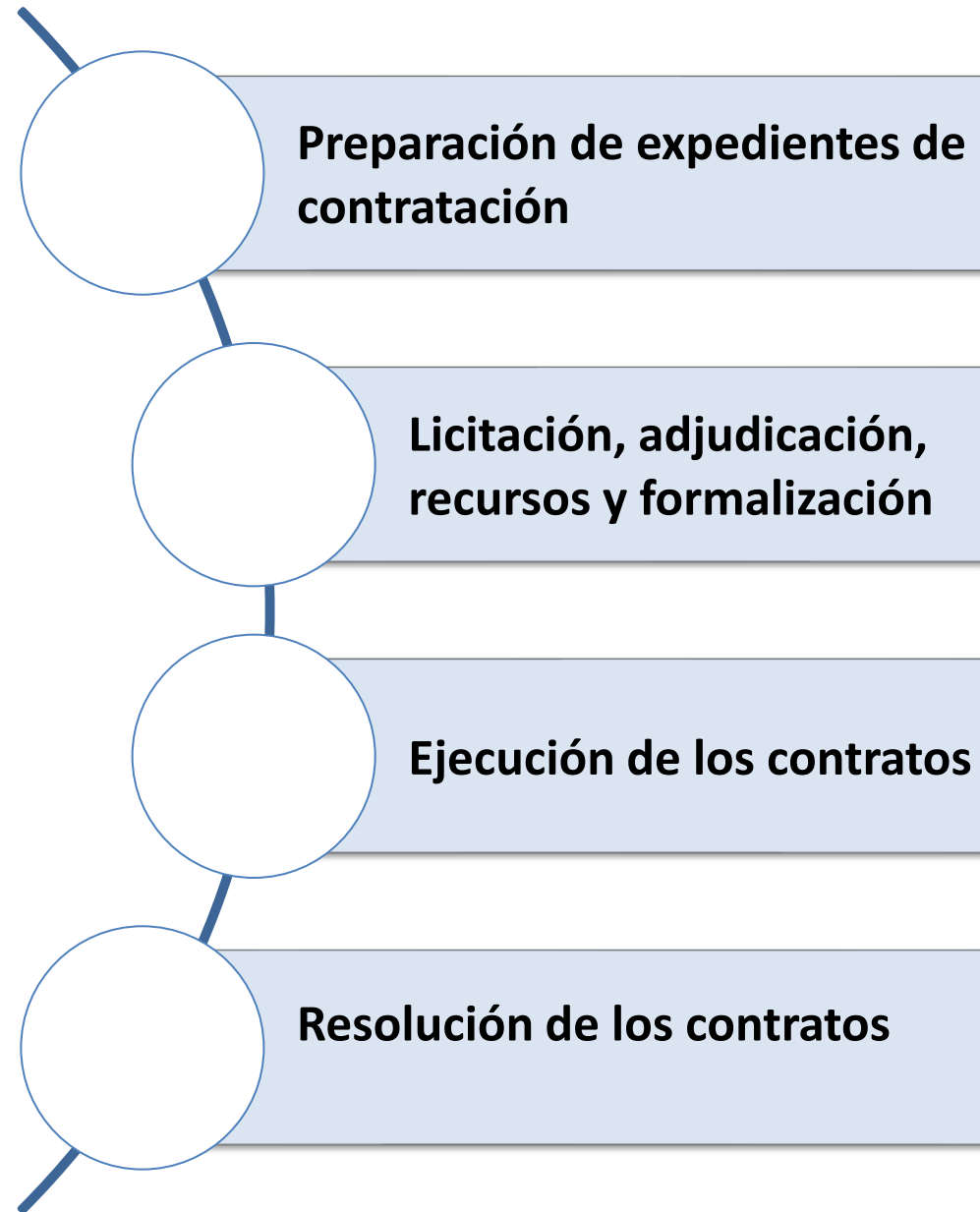


La presente guía tiene por objeto incorporar las medidas temporales y de carácter extraordinario adoptadas por el Gobierno de España, sobre los posibles **efectos en la contratación pública a consecuencia de la declaración del estado de alarma por el COVID-19**, centrado en los contratos de servicios y suministros, y conforme a las fases de los expedientes de contratación.



Fecha última actualización: 24/04/2020

Las consideraciones expuestas en la presente guía se realizan al amparo del marco normativo actual y de la doctrina que en este momento resulta aplicable, es decir, sin perjuicio de su adaptación en caso de que se adopten otras medidas legislativas o criterios doctrinales de los órganos consultivos, así como las circunstancias que concurran en cada caso concreto.






Normativa Estatal

Fecha	Normativa	Contenido
12/03/2020	REAL DECRETO-LEY 7/2020	MEDIDAS URGENTES PARA RESPONDER AL IMPACTO ECONÓMICO DEL COVID-19.
14/03/2020	REAL DECRETO 463/2020	DECLARA EL ESTADO DE ALARMA PARA LA GESTIÓN DE LA SITUACION DE CRISIS SANITARIA OCASIONADA POR EL COVID-19.
14/03/2020	SUBDIRECCIÓN GENERAL DE COORDINACION DE LA CONTRATACION ELECTRONICA	INSTRUCCIONES RELATIVAS A LA DISPOSICION ADICIONAL TERCERA DEL REAL DECRETO 463/2020, DE 14 DE MARZO, PARA LA PLATAFORMA DE CONTRATACIÓN DEL SECTOR PÚBLICO.
16/03/2020	ABOGACÍA GENERAL DEL ESTADO	CRITERIO SOBRE LA APLICACIÓN DEL RD 463/2020, A LAS LICITACIONES PÚBLICAS
17/03/2020	REAL DECRETO 8/2020	MEDIDAS URGENTES EXTRAORDINARIAS PARA HACER FRENTE AL IMPACTO ECONÓMICO Y SOCIAL DEL COVID-19.
19/03/2020	ABOGACÍA GENERAL DEL ESTADO	APLICACIÓN DE LA AMPLIACIÓN DE PLAZO O PRÓRROGA A LOS CONTRATOS MENORES.
21/03/2020	Mº DE POLITICA TERRITORIAL Y FUNCIÓN PÚBLICA	NOTA INFORMATIVA SOBRE POSIBILIDAD DE QUE LOS ORGANOS REPRESENTATIVOS LOCALES Y DE GOBIERNO (PLENOS, JUNTAS DE GOBIERNO, COMISIONES DE PLENO), ASI COMO OTROS ORGANOS COLEGIADO LOCALES (COMO JUNTAS DE CONTRATACIÓN), PUEDAN REUNIRSE DE FORMA TELEMATICA Y ADOPTAR ACUERDOS DURANTE EL ESTADO DE ALARMA
23/03/2020	JUNTA CONSULTIVA DE CONTRATACION PÚBLICA DEL ESTADO	INTERPRETACIÓN DE LA D.A 3º DEL R.D 463/2020, EN RELACIÓN A LAS LICITACIONES DE LOS CONTRATOS PÚBLICOS
23/03/2020	DIRECCIÓN GENERAL DE RACIONALIZACIÓN Y CENTRALIZACIÓN DE LA CONTRATACIÓN	NOTA INFORMATIVA SOBRE LA TRAMITACIÓN Y EJECUCIÓN DE CONTRATOS BASADOS EN ACUERDOS MARCO DEL SISTEMA ESTATAL DE CONTRATACIÓN CENTRALIZADA COMO CONSECUENCIA DE LA DECLARACIÓN DEL ESTADO DE ALARMA
23/03/2020	ABOGACÍA GENERAL DEL ESTADO	IMPROCEDENCIA DE INDEMNIZAR AL CONTRATISTA, AL AMPARO DEL ARTÍCULO 34.1 DEL REAL DECRETO LEY 8/2020, POR LOS COSTES SALARIALES SOPORTADOS POR EL SUBCONTRATISTA.
27/03/2020	REAL DECRETO-LEY 9/2020	MEDIDAS COMPLEMENTARIAS, EN EL ÁMBITO LABORAL, PARA PALIAR LOS EFECTOS DERIVADOS DEL COVID-19
29/03/2020	REAL DECRETO-LEY 10/2020	PERMISO RETRIBUIBLE RECUPERABLE PARA LAS PERSONAS TRABAJADORAS POR CUENTA AJENA QUE NO PRESTEN SERVICIOS ESENCIALES, CON EL FIN DE RECUDIR LA MOVILIDAD DE LA POBLACIÓN EN EL CONTEXTO DE LA LUCHA CONTRA EL COVID-19
31/03/2020	REAL DECRETO-LEY11/2020	MEDIDAS URGENTES COMPLEMENTARIAS EN EL ÁMBITO SOCIAL Y ECONÓMICO PARA HACER FRENTE AL COVID-19
01/04/2020	ABOGACÍA GENERAL DEL ESTADO	CONSULTA SOBRE LA INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DEL ARTÍCULO 34 DEL REAL DECRETO-LEY 8/2020,
17/04/2020	 ABOGACÍA GENERAL DEL ESTADO	Informe Abogacía del Estado Ref: AGJUSTICIA 14/20)-R375/2020). Apertura ofertas
21/04/2020	 REAL DECRETO-LEY 15/2020	MEDIDAS URGENTES COMPLEMENTARIAS PARA APOYAR LA ECONOMIA Y EL EMPLEO

Normativa Autonómica

Con independencia de la existencia de otras normativas autonómicas en relación a la aplicación de medidas en la contratación pública, derivadas de la situación de Estado de Alarma en la que nos encontramos, hemos de destacar las siguientes:

Fecha	Región	Normativa	Contenido
07/03/2020	CATALUÑA	Decreto Ley 7/2020 (Cataluña)	La Comunidad Autónoma de Cataluña establece una serie de previsiones en materia de contratación.
10/03/2020	MADRID	Orden 824/2020	Declara la suspensión de la ejecución de determinados contratos administrativos de la Consejería de Educación y Juventud.
15/03/2020	ANDALUCIA	Orden 15 de marzo de 2020 (Andalucía)	La Consejería de la Presidencia, viene a establecer aquellos servicios públicos que han de seguir prestándose de forma efectiva, las circunstancias que motivan la aprobación del procedimiento de emergencia.
16/03/2020	ANDALUCÍA	Decreto-Ley 3/2020	Medidas de apoyo financiero y tributario al sector económico, de agilización de actuaciones administrativas y de medidas de emergencia social. El Decreto-Ley 5/2020 lo modifica.
16/03/2020	PAIS VASCO	Circular 1/2020 (Euskadi)	La Comunidad Autónoma de Euskadi establece una serie de directrices en cuanto a la suspensión de los plazos administrativos.
18/03/2020	CASTILLA Y LA MANCHA	Decreto 9/2020	Aprueba medidas extraordinarias de carácter económico-financiero y de refuerzo de medios.
20/03/2020	BALEARES	Decreto Ley 4/2020	Se establecen medidas urgentes en materia de contratación, convenios, conciertos educativos y subvenciones.
24/03/2020	CATALUÑA	DECRETO LEY 8/2020 (Cataluña)	Modificación parcial del Decreto ley 7/2020, de 17 de marzo, de medidas urgentes en materia de contratación pública, de salud y gestión de residuos sanitarios, de transparencia, de transporte público y en materia tributaria y económica, y de adopción de otras medidas complementarias.
25/03/2020	ARAGÓN	DECRETO-LEY 1/2020	MEDIDAS URGENTES PARA RESPONDER AL IMPACTO GENERADO POR EL COVID-19
25/03/2020	EXTREMADURA	Acuerdo del Consejo de Gobierno de la Junta de Extremadura	Se establecen las pautas de actuación para los órganos de contratación sobre la suspensión de términos y plazos en la tramitación de la contratación pública.
25/03/2020	EXTREMADURA	Decreto-Ley 3/2020	Aprueba medidas urgentes y extraordinarias en el ámbito administrativo .
26/03/2020	MELILLA	Decreto nº 64	Instrucción sobre la contratación de emergencia durante la crisis sanitaria provocada por el COVID-19, en el ámbito de la administración de la Ciudad Autónoma de Melilla.
26/03/2020	PAIS VASCO	Circular 2/2020	Dirección de Patrimonio y Contratación, sobre las medidas en materia de contratación pública establecidas en el artículo 34 del Real Decreto-ley 8/2020, de 17 de marzo,
27/03/2020	VALENCIA	Decreto Ley 1/2020	Medidas urgentes de apoyo económico y financiero a las personas trabajadoras autónomas, de carácter tributario y de simplificación administrativa.
01/04/2020	 EXTREMADURA	Decreto Ley 4/2020	Medidas urgentes y extraordinarias en el ámbito de la contratación pública para responder al impacto de la crisis ocasionada por el COVID-19.

Preparación del expediente

Los contratos que se encuentren en fase de preparación, esto es, aquellos que estén en el momento de redacción de memoria justificativa, informe de necesidad y pliegos, etc. En principio, no tendrían que verse sometidos a la suspensión ya que dichos actos en ningún caso están sometidos a plazo. Por lo tanto, el expediente de contratación podría completarse hasta el momento anterior a la publicación, con excepción de aquellos que hagan uso de la [tramitación de emergencia](#) regulado en el art. 120 de la LCSP.

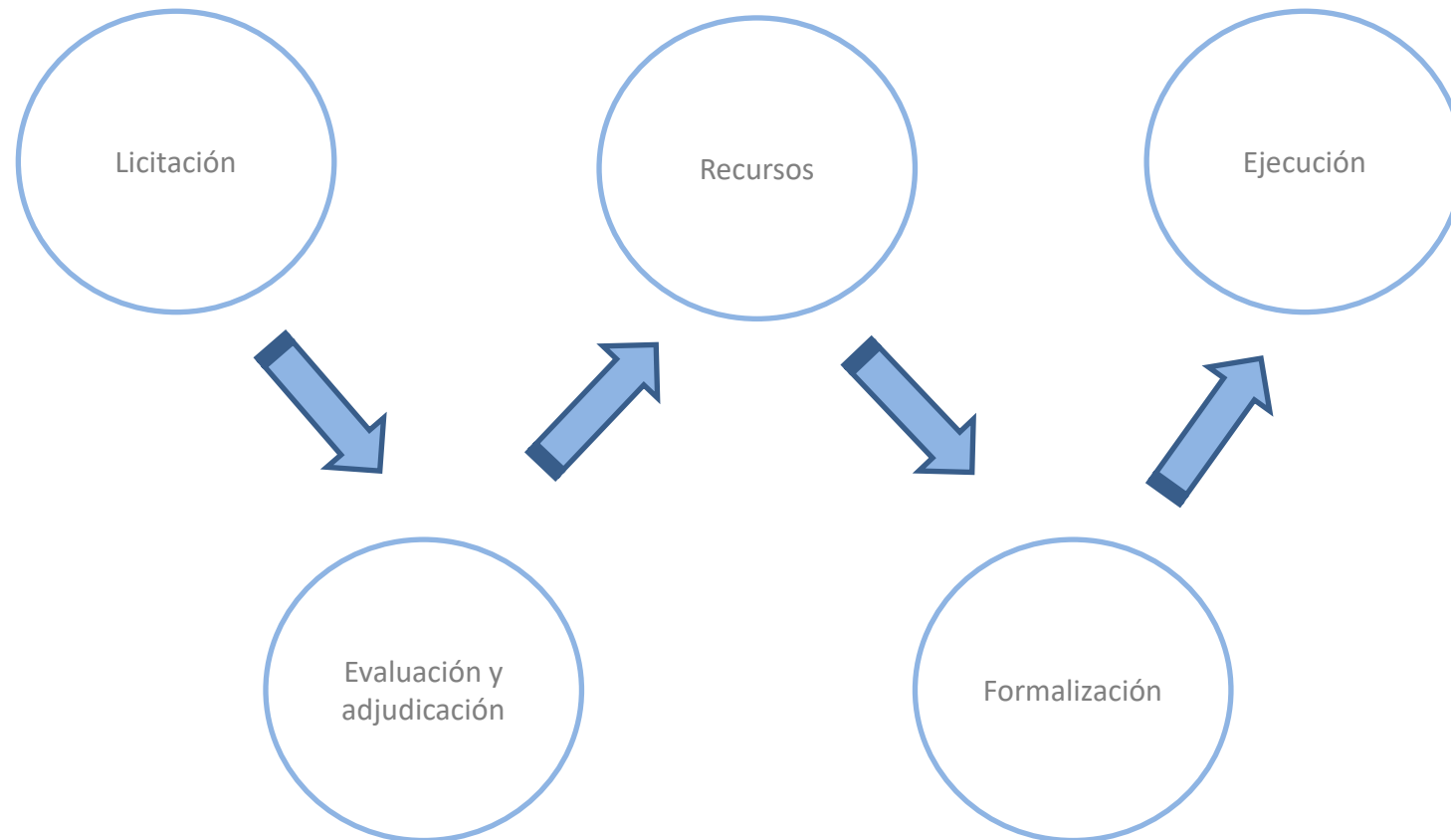
En relación con el uso de la tramitación de emergencia contenida en citado artículo, el RDL 7/2020, de 12 de marzo, en su art. 16 [justifica el uso de la tramitación de emergencia](#) para todos los contratos que hayan de celebrarse por la Administración General del Estado o sus organismos públicos y entidades de Derecho público para atender las necesidades derivadas de la protección de las personas y otras medidas adoptadas por el Consejo de Ministros para hacer frente al COVID-19, todos aquellos no incluidos en estos deberán declararlo expresamente con carácter general para todos los expedientes de contratación o con carácter particular para cada uno de ellos.

Trámite de emergencia:

- [Sin obligación de tramitación de expediente](#), podrá ordenar la ejecución del contrato y contratar libremente sin necesidad de ajustarse a los requisitos que impone la LCSP, para remediar el acontecimiento producido o satisfacer la necesidad sobrevenida. Contratando libremente, incluso sin la existencia de crédito suficiente, que se procederá a su dotación posterior conforme a la Ley General Presupuestaria.
- Se dará cuenta de dichos acuerdos al Consejo de Ministros, Asambleas o Juntas de Gobierno, conforme corresponda, en el plazo máximo de treinta días.
- El [plazo de inicio de la ejecución](#) de las prestaciones objeto del contrato no podrá ser superior a un mes y su duración no superior 1 año.
- Una vez ejecutada la prestación se estará a las reglas generales en cuanto a cumplimiento, recepción y liquidación sin ningún tipo de especialidad.



Fases del procedimiento



Licitación

En la DA 3ª citada, no se han establecido medidas específicas en el ámbito de la contratación pública, dificultando así que puedan establecerse criterios comunes para todo el sector público, con ello **queda a la potestad de auto organización de cada órgano las decisiones relativas a los procedimientos de licitación en curso**, sin embargo, en dicha disposición como hemos referido se establece la "Suspensión de plazos administrativos".

Por tanto, y en aplicación de este los órganos de contratación, a través del perfil del contratante y en base al principio de transparencia, podrán declarar que el plazo de presentación de ofertas de los procedimientos de contratación queda en suspenso, debiéndose reanudar desde ese punto una vez que pierda la vigencia el real decreto o, en su caso, las prórrogas de este. Con excepción de los expedientes tramitados por "emergencia".

A los efectos de tramitación electrónica de los procedimientos de contratación, la Plataforma de Contratación del Sector Público (en adelante PLACSP) ha publicado el día 16 de marzo de 2020, las instrucciones dirigidas a los órganos de contratación y de asistencia del Sector Público. Se puede consultar con más detalle en el siguiente enlace [INSTRUCCIONES ESTADO DE ALARMA](#).

En este apartado, es importante apuntar que el **16 de marzo, la Abogacía General del Estado, publicó su criterio de interpretación de la DA 3ª**.

El citado criterio, en cuanto a la suspensión automática e interrupción de plazos, **establece que se podrá acordar por el órgano de contratación mediante resolución motivada la no suspensión de los plazos del procedimiento**.

Siguiendo el citado criterio **cabe, que no se suspenda el plazo de presentación de ofertas** o cualquier otro que se pudiera ver afectado, siguiendo la tramitación del procedimiento con normalidad. Teniéndose que **publicar la resolución de NO suspensión en la PLACSP**.

Por tanto, en el marco de cada Organismo se deberán establecer las medidas singulares que les permita **seguir con los procedimientos de contratación e incluso publicar nuevos** siempre que en los expedientes afectados se motiven las necesidades de emergencia o impacto negativo de esas medidas.

Aperturas de ofertas:

- **Simplificado: Se puede hacer acto apertura publica ofertas y se deben celebrar y retransmitir on-line, nunca de modo presencial.** (Informe Abogacía del Estado Ref: AGJUSTICIA 14/20)-R375/2020).
- **Abierto y Supersimplificado: Si se ha previsto por el órgano de contratación por medios electrónicos **el acto público de apertura se puede realizar por medios electrónicos, sin que la apertura sea publico.** (RDL 15/2020 modifica el artículo 159.4 d)).**

novedad!

Nota Informativa sobre la posibilidad de que los órganos representativos locales y de gobierno y otros órganos colegiados como las juntas de contratación puedan reunirse de manera telemática y adoptar acuerdos durante el Estado de Alarma

El 21/03/2020 el Ministerio de Política Territorial y Función Pública ha emitido una nota informativa a propósito de la declaración de Estado de Alarma, en relación a la posibilidad de que los órganos colegiados locales puedan reunirse de forma telemática y adopten acuerdos.

Las conclusiones a las que llega son las que siguen:

1. La **Ley de Bases de Régimen Local (LBRL)** no establece nada respecto a la posibilidad de celebrar sesiones de forma telemática.
2. Ante la ausencia de regulación de reuniones a distancia en la normativa local, hay que acudir a los reglamentos del municipio en cuestión para averiguar si existe alguna disposición que establezca tal posibilidad.
3. Existen **normativas autonómicas que establecen posibilidades de celebración de sesiones telemáticamente** (a modo de ejemplo la Ley Foral 11/2013, de 12 de marzo, de modificación la Ley Foral 6/1990, de 2 de julio, de la Administración Local de Navarra, para establecer la delegación de voto de los concejales en los ayuntamientos).
4. Cuando **ni la normativa municipal ni la autonómica regulan la posibilidad de celebrar sesiones y adoptar acuerdos de forma telemática** se produce una laguna legal, la cual puede ser llenada mediante la aplicación analógica del art.17.1 de la Ley 40/2015 del Régimen Jurídico del Sector Público.
5. En base al art. 17.1 Ley 40/2015, los órganos colegiados pueden constituir, convocar, celebrar sus sesiones, adoptar acuerdos y remitir actas tanto de forma no presencial como a distancia.
6. La aprobación de la celebración de sesiones de forma telemática requerirá Acuerdo del Pleno Municipal, ya en sesión telemática, con el quórum de la mayoría absoluta a que se refiere el art. 47. 2f) LBRL, en ejercicio de la potestad de autoorganización del art. 4 LBRL, acordándolo con carácter excepcional y siempre que fuese necesario para garantizar el funcionamiento de las instituciones locales.

Nota Informativa de la Junta Consultiva de Contratación Pública del Estado, en relación con las licitaciones de los contratos públicos

El **23/3/2020**, se publica nota informativa, aclarando lo contenido el RD en cuanto a **las licitaciones en curso** y la suspensión automática de todos los procedimientos de todas las entidades del sector público, cualquiera que sea su naturaleza y, que se reanudarán cuando desaparezca la situación que origina esta suspensión, esto es, la vigencia del estado de alarma, con la siguientes **excepciones a la no suspensión de plazos**:

- 1ª.- Que la suspensión de plazos ocasione **graves perjuicios** en los derechos e intereses del órgano de contratación o de los licitadores, previa conformidad de las partes.
- 2ª.- Que la licitación se encuentre **vinculada a los hechos justificativos del estado de alarma**.
- 3ª.- Que el contrato a licitar sea **indispensable para el interés general o el funcionamiento básico de los servicios**.

[Enlace nota informativa](#)



Nota Informativa DGRCC - contratos basados en Acuerdos Marco

Los plazos de tramitación de los contratos basados que no hubiesen sido adjudicados antes del 14 de marzo se encuentran suspendidos. No obstante, las excepciones a la suspensión de plazos indicadas anteriormente también le son de aplicación y conforme a lo siguiente:

- **Adjudicación directa** el organismo petionario dictará el acuerdo de no suspensión adoptado siempre con la conformidad de la empresa adjudicataria.
- **Segunda licitación** se puede suspender en 3 momentos diferentes, previa publicación de acuerdo de no suspensión o notificación a todas las empresas invitadas dependiendo de la fase de tramitación:
 - **Antes de realizar las invitaciones** a la licitación.
 - **Una vez enviadas las invitaciones sin hubiera finalizado el plazo de presentación de ofertas.**
 - **Una vez finalizado el plazo de presentación de ofertas**, previa conformidad del adjudicatario.

[Nota informativa DGRCC](#)



Ejemplo: modelo de acuerdo de continuidad de procedimiento de licitación

El 16/3/2020, el **Ministerio de la Presidencia, Relaciones con las Cortes y Memoria Democrática** publicó el **anuncio de la licitación** del expediente 99/20 “Suministro y actualización de productos software de servidor y de ordenador personal con destino al Ministerio de la Presidencia, Relaciones con las Cortes y Memoria Democrática”, en cumplimiento de la previsión de la D.A 3ª que posibilita que el órgano de contratación pueda acordar, mediante resolución motivada la continuación de aquellos procedimientos administrativos que vengan referidos a situaciones estrechamente vinculadas a los hechos justificativos del estado de alarma, o que sean indispensables para la protección del interés general o para el funcionamiento básico de los servicios.

Dicho **anuncio de licitación motiva la continuación del procedimiento de licitación en que es indispensable para el funcionamiento básico de los servicios** de este Ministerio y requiere la conformidad previa de los interesados dicho procedimiento.

[Enlace acuerdo de continuación de la licitación](#)



Evaluación y adjudicación

Los expedientes de contratación han quedado suspendidos en la fase en que se hallen, no obstante, **el órgano de contratación podrá seguir con las actuaciones** si lo acuerda. Dicho acuerdo se reflejará en resolución motivada.

Si el órgano de contratación decide por la suspensión de los procedimientos de contratación, la reanudación de esta fase implicará la publicación de los nuevos plazos en función de la fase de tramitación en la que se encontrasen.

De acuerdo con el **criterio de la Abogacía del Estado**, y en la misma línea de no suspender otro plazo que no sea el de presentación de ofertas, dice literal:

*En una licitación pendiente de adjudicación el **órgano de contratación acuerda motivadamente no suspender el procedimiento**, debería publicarse el acuerdo de adjudicación en la Plataforma **para que empiece a correr el plazo de 15 días para la interposición de eventuales recursos especiales en materia de contratación**, transcurrido el cual pueda formalizarse el contrato y comenzar su ejecución. En otras palabras, sin dicha publicación, el acuerdo de adjudicación puede tener escasa virtualidad práctica. Y lo mismo puede ocurrir en muchos otros supuestos."*

En cuanto al régimen de garantías: (RDL 9/2020):

DF 2ª, modifica el artículo 16 del RD 7/2020, donde el órgano de contratación, en aquellos **contratos que se les haya aplicado la tramitación de emergencia** del art. 120 LCSP y si fuera necesario realizar **abonos a cuenta al contratista por actuaciones preparatorias no será de aplicación el régimen de garantías** establecido en la LCSP.

El órgano de contratación, dejando constancia en el expediente, deberá:

- Determinar la circunstancia en función de la naturaleza de la prestación a contratar.
- Posibilidad de acudir a otras vías en su defecto, como por ejemplo la retención en el precio.

Recursos:

En cuanto a los recursos ya sean ordinarios o especiales en materia de contratación ya presentados, los plazos quedan interrumpidos, entendiéndose que, **si todos los posibles interesados están conformes, se podría continuar su tramitación**, conforme a la DA 3ª antes mencionada, debiendo reflejarse en resolución motivada.

Formalización



Si el contrato es susceptible de recurso especial en materia de contratación, la formalización no podrá efectuarse antes de que transcurran los 15 días hábiles desde que se remita la notificación de la adjudicación a los licitadores y candidatos. En los restantes casos, la formalización del contrato deberá efectuarse no más tarde de los 15 días hábiles siguientes al día en que realice la notificación de la adjudicación a los licitadores y candidatos.

Por lo tanto, en aplicación la DA 3ª dichos plazos quedarían suspendidos y el cómputo de estos se reanudará en el momento en que pierda vigencia el Real Decreto o, en su caso, las prórrogas del mismo. No obstante, en ambos supuestos, **si existe voluntad de acuerdo entre el órgano de contratación y los licitadores, podrá proseguir el procedimiento**. Dicho acuerdo se reflejará en una resolución motivada dictada por el órgano de contratación.

La **DA 10ª del Real Decreto 15/2020** modifica la **DA 8ª del RD 11/2020** y **establece que en los procedimientos susceptibles de recurso especial** que vengan referidos a situaciones estrechamente vinculadas a los hechos justificativos del estado de alarma, o que sean indispensables para la protección del interés general o para el funcionamiento básico de los servicios **cuya continuación haya sido acordada entre el órgano de contratación y los licitadores, el procedimiento de recurso especial no se considera suspendido**, garantizando a los licitadores el derecho a recurrir las decisiones de los órganos contratación puesto que los plazos de dicho recurso continuarán computándose conforme a lo previsto en la LCSP y habilitando a los Tribunales de recursos a tramitar los recursos de los procedimientos en los que previamente el órgano de contratación haya acordado la continuación.

En el caso, de que ya hubiera transcurrido dicho plazo o no fuera susceptible de recurso especial, la formalización del contrato en principio quedaría suspendida **salvo acuerdo en contrario entre el órgano de contratación y el adjudicatario**, debiendo reflejarse en resolución motivada.

En la formalización del contrato, y acuerdo con el criterio de la Abogacía del Estado, hay que tener cuenta la línea de **no suspender otro plazo que no sea el de presentación de ofertas**.

Ejecución

Suspensión
de los
contratos

Imposibilidad
de cumplir
con el plazo
de ejecución
en los
contratos

Prórroga
forzosa

Modificación
de contratos



Continuidad de actividades y flexibilización de la portabilidad en contratos de comunicaciones

El Real Decreto-ley 10/2020, establece un permiso retribuido recuperable para los trabajadores por cuenta ajena que no presten servicios esenciales, aplicable desde el 30 de marzo de 2020 hasta el 9 de abril de 2020.

El Real Decreto establece como actividades esenciales, y que por lo tanto pueden seguir ejecutándose, las enumeradas en su Anexo, no obstante, de conformidad con su Disposición adicional cuarta, podrán continuar las actividades no incluidas en dicho Anexo (no esenciales) cuando hayan sido contratadas mediante procedimiento de emergencia (art.120 LCSP).

Además de lo anterior, la DA 5ª establece que **no resultará de aplicación a aquellos trabajadores de las empresas adjudicatarias** de contratos de obras, servicios y suministros del Sector Público que cumplan lo siguiente:

- Indispensables para el mantenimiento y seguridad de los edificios
- Que sean necesarios para la adecuada prestación de los servicios públicos, incluyéndose la prestación de los mismos de forma no presencial

Con fecha 31 de marzo y mientras dure el estado de alarma, se establece la prohibición de la realización de campañas comerciales extraordinarias de contratación de servicios de comunicaciones electrónicas que requieran portabilidad de numeración.



- **Se flexibiliza la portabilidad y la suspensión de las operaciones de portabilidad fija y móvil** solamente afecta a aquellas operaciones en las que exista necesidad de desplazamiento físico de los clientes a las tiendas o de que se realicen intervenciones físicas en los domicilios, por lo que se potencia el envío por paquetería de los materiales necesarios.
- Los operadores de estos servicios **no podrán incrementar los precios** en los planes ya contratados por el cliente, ya sea en la modalidad de prepago o de abono.

Suspensión de los contratos que se encuentran en ejecución

En primer lugar, el contrato administrativo se define el art. 25 de la LCSP, con carácter general, a los de obra, concesión de servicios, servicios, suministro, salvo algunos servicios financieros y suscripciones, siempre **que se celebren por una Administración Pública**.

En cuanto a la suspensión de estos contratos hay que tener en cuenta que el órgano de contratación a instancia del responsable del contrato ha de levantar un acta en el que lo declare y recoja las circunstancias que han motivado la suspensión y la situación de hecho, en caso de que **la prestación sea de imposible ejecución** y el órgano de contratación no declare la suspensión será el contratista el que habrá de solicitarla, en su caso, por causa imputable a la Administración.

En el caso de que esta se dictada, el contratista tiene derecho a ser indemnizado por parte de la Administración.

Aquellos contratos que se encuentren en ejecución, **no se suspenden de forma automática**.

En ningún caso se podrán suspender:

- Contratos sanitarios, farmacéuticos o de otra índole, vinculados con la crisis sanitaria.

- Contratos de servicios de seguridad, limpieza o **de mantenimiento de sistemas informáticos**.

En el caso de **servicios de seguridad y limpieza**, será posible su suspensión total o parcial, y a instancia del contratista o de oficio, si alguno o algunos de **sus edificios o instalaciones públicas quedaran cerrados total o parcialmente es posible la suspensión del contrato**.

En el supuesto de suspensión parcial, el contrato quedará parcialmente suspendido en lo que respecta a la prestación de los servicios vinculados a los edificios o instalaciones públicas cerradas total o parcialmente, desde la fecha en que el edificio o instalación pública o parte de los mismos quede cerrada y hasta que la misma se reabra. A estos efectos, el órgano de contratación le notificará al contratista los servicios de seguridad y limpieza que deban mantenerse en cada uno de los edificios. Asimismo, deberá comunicarle, la fecha de reapertura total del edificio o instalación pública o parte de los mismos para que el contratista proceda a restablecer el servicio en los términos pactados.

- Contratos necesarios para **garantizar la movilidad y la seguridad de las infraestructuras y servicios de transporte**.
- Contratos adjudicados por aquellas entidades públicas que coticen en mercados oficiales y no obtengan ingresos de los Presupuestos Generales del Estado. Es decir, aquellos que son considerados **NO PODER ADJUDICADOR** en el ámbito de aplicación de la Ley de contratos.

Suspensión de los contratos que se encuentran en ejecución

La Disposición final primera en su apartado 10 del RDL 11/2020, de 31 de marzo, modifica el RDL 8/2020, de 17 de marzo, decreta nuevas medidas y establece que los contratos públicos de **suministros y servicios de prestación sucesiva vigentes**, cuya ejecución devenga imposible como consecuencia del COVID-19 o las medidas adoptadas por el Estado, las comunidades autónomas o la Administración local para combatirlo, **quedarán suspendidos total o parcialmente desde que se produjera la situación de hecho que impide su prestación y hasta que dicha prestación pueda reanudarse**.

A estos efectos, se entenderá que la prestación puede reanudarse cuando, habiendo cesado las circunstancias o medidas que la vinieran impidiendo, el órgano de contratación notificara por escrito al contratista el fin de la suspensión.

Es necesario **levantar un acta de suspensión** como requisito para la indemnización.

Para ello, **el contratista debe presentar de un escrito** al órgano de contratación que refleje:

- Las razones por las que la ejecución del contrato por la que es imposible su ejecución.
- El personal, las dependencias, los vehículos, la maquinaria, las instalaciones y los equipos adscritos a la ejecución del contrato en ese momento.
- Los motivos que imposibilitan el empleo por el contratista de los medios citados en otro contrato

Una vez presentado el escrito por el contratista, el órgano de contratación tendrá **un plazo de 5 días naturales para apreciar la imposibilidad de continuar con la ejecución del contrato**. En caso de que transcurra dicho plazo sin que haya notificación expresa, dicha solicitud debe entenderse rechazada.



Suspensión de los contratos que se encuentran en ejecución

Es importante tener en cuenta que, en caso de suspensión de la ejecución del contrato, el contratista tendrá derecho a que se le abonen los daños y perjuicios efectivamente sufridos por dicha suspensión, dicho abono tendrá que solicitarlo el contratista de forma acreditada mediante los documentos, noticias, fuentes de información, etc. que pruebe la realidad, efectividad y cuantía de los daños y perjuicios ocasionados.

Hay que destacar que, si el órgano de contratación opta por la suspensión del contrato, **dicha suspensión no constituirá en ningún caso una causa de resolución** de los mismos.

Serán indemnizables al contratista por daños y perjuicios, siendo el **plazo para reclamar de 1 año** desde que se produce el momento de la suspensión, con los siguientes conceptos:

1. Los **gastos salariales** que efectivamente hubiera abonado el contratista al **personal laboral propio (no subcontratistas)** adscritos con fecha 14/3/2020 a la ejecución ordinaria del contrato, durante el período de suspensión.
2. Los **gastos por mantenimiento de la garantía definitiva**, relativos al período de suspensión del contrato.

3. Los gastos de **alquileres** o **costes de mantenimiento de maquinaria, instalaciones** y **equipos** relativos al período de suspensión del contrato, adscritos a la ejecución del contrato, siempre que el contratista acredite que estos medios no pudieron ser empleados para otros fines distintos durante la suspensión del contrato.
4. Los gastos de las **pólizas de seguro** vinculadas al objeto del contrato que hayan sido suscritas y estén vigentes en el momento de la suspensión del contrato.

En caso de suspensión parcial, los daños y perjuicios a abonar serán los correspondientes a la parte del contrato suspendida.

No obstante, en caso de que entre el personal que figurara adscrito al contrato a que se refiere el **punto 1.º** de este apartado **se encuentre personal afectado por el permiso retribuido recuperable previsto en el Real Decreto Ley 10/2020**, el abono por la entidad adjudicadora de los correspondientes gastos salariales no tendrá el carácter de indemnización sino de abono a cuenta por la parte correspondiente a las horas que sean objeto de recuperación, a tener en cuenta en la liquidación final del contrato.

Imposibilidad de cumplir con el plazo de ejecución

Para los **contratos de servicios y suministros de prestación única**, aquellos que tienen por objeto una sola obligación, al margen de que se realicen en un solo acto o se divida su cumplimiento en prestaciones parciales, para estos se habilita lo siguiente:

- **Ampliación del plazo inicial o la prórroga**, siempre y cuando el contratista se ofrezca al cumplimiento de sus compromisos. El plazo que se le otorgará será como mínimo igual al tiempo perdido por el motivo mencionado, pudiendo el contratista pedir otro menor.
- **Penalidades**, no se permitirá la imposición de penalidades al contratista ni la resolución del contrato.

En los casos a los que nos referimos en el apartado anterior, el contratista podrá obtener el abono de los gastos salariales que ha tenido que soportar a consecuencia del tiempo perdido, siempre que se acrediten fehacientemente y su efectividad y cuantía.

Para obtener el abono, **el contratista tendrá que solicitarlo al órgano de contratación, siendo el del 10% del precio inicial** del contrato, es decir, del precio del contrato sin prórrogas ni modificaciones, el límite máximo de gastos que el contratista tiene derecho a recibir.

Para los **contratos Menores**:

El criterio de la **Abogacía General del Estado** sobre la aplicación de la prórroga a los contratos menores, dado que estos contratos tienen un plazo máximo de duración de **1 año**, es favorable a dicha aplicación puesto que el **artículo 34 del RD 8/2020 no excluye expresamente a los contratos menores**.

Se debe acreditar que el retraso en la ejecución del contrato no es imputable al contratista, y por razones de interés general, la prórroga se llevará a efecto con lo siguiente:

- No se impondrán penalidades al contratista
- No se apreciará causa de resolución del contrato.

Contratos privados:

Estos contratos se rigen por el derecho privado, y, por tanto, quedan sometidos a la autonomía de la voluntad de las partes contratantes, conforme a lo dispuesto en los pliegos o en el contrato, así como a las instrucciones internas de contratación, en su caso. Siendo aplicable como derecho supletorio lo indicado en el apartado anterior.

Prorroga forzosa

Por lo que se refiere a la prórroga de los contratos señalados en el apartado anterior, cuando al vencimiento de los mismos no se hubiera formalizado el nuevo contrato que garantice la continuidad de la prestación como consecuencia de la paralización de los procedimientos de contratación derivada de lo dispuesto en el Real Decreto 463/2020 por el que se declara el estado de alarma para la gestión de la situación de crisis sanitaria ocasionada por el COVID-19, **se habilita la aplicación de prórroga forzosa, conforme al art. 29.4 de la LCSP, hasta que comience la ejecución del nuevo contrato, sin haberse cumplido la publicación del anuncio de licitación con 3 meses de antelación.**

La Disposición final séptima del RDL 11/2020, de 31 de marzo, **modifica** el artículo 29.4 de la LCSP, establece de forma excepcional, que **los contratos de servicios y suministros podrán tener una duración superior a los cinco años**, en función del periodo de recuperación de las inversiones y que no sean susceptibles de utilizarse en otra actividad del contratista o su utilización fuera antieconómica, siempre que la amortización sea un coste relevante, que será objeto de desarrollo reglamentario.

Modificación de contratos

Aquellos contratos que puedan continuar ejecutándose, y por lo tanto no opere la suspensión sobre el mismo, pero si puedan por diversos motivos, volverse más onerosos, se podría acudir a la posibilidad de modificación del contrato.

En primer lugar, habrá que estar a lo dispuesto en los pliegos y en el contrato, y en el caso en que en el mismo no se establezcan causas de modificación para la situación planteada acudir a las modificaciones legales.

El art. **203.1 LCSP permite modificar el contrato cuando la necesidad de modificar un contrato vigente se derive de circunstancias sobrevenidas y que fueran imprevisibles** en el momento en que tuvo lugar la licitación del contrato. Como es el caso en el que nos encontramos.

La modificación podrá operar siempre que ésta no sea superior al 50% del precio inicial del contrato, IVA excluido y también podrá acordar la ampliación de plazos de ejecución, si fuere necesario y el correspondiente reajuste de anualidades.

Resolución de contratos

Contratos administrativos y contratos privados celebrados por poder adjudicador no AAPP (PANAP)

En cuanto a esta cuestión, el art. 211.1.g) de la LCSP establece que son causas de resolución, "**La imposibilidad de ejecutar la prestación en los términos inicialmente pactados**, cuando no sea posible modificar el contrato conforme a los artículos 204 y 205; o cuando dándose las circunstancias establecidas en el artículo 205, las modificaciones impliquen, aislada o conjuntamente, alteraciones del precio del mismo, en cuantía superior, en más o en menos, al 20% del precio inicial del contrato, con exclusión del Impuesto sobre el Valor Añadido".

Además, cabe la resolución del contrato cuando el plazo de suspensión acordado por el órgano de contratación sea superior a ocho meses, salvo que, en el PCAP, PPT o en el propio contrato se establezca un plazo menor.

De producirse la resolución por estas causas, que puede acordarse de oficio por el órgano de contratación o a instancias del contratista, se podrá tener derecho a **una indemnización que será necesario estimar en cada caso concreto**, conforme a lo dispuesto en la regulación al efecto.

Contratos privados, NO poder adjudicador

En este supuesto, las causas de resolución y sus efectos, en cuanto a la imposibilidad de ejecutar la prestación en los términos inicialmente pactados, quedarán sometidos a la voluntad de las partes, conforme a lo dispuesto en los pliegos o en el contrato, así como a las instrucciones internas de contratación, en su caso.

KALAMAN Consulting (www.KALAMAN.es) empresa de consultoría especializada en la contratación pública y el desarrollo de negocio en el ámbito del sector público.

