



Agencia Madrileña de Atención Social
CONSEJERÍA DE FAMILIA,
JUVENTUD Y ASUNTOS SOCIALES

| | |
|---------|-------------------|
| Acto: | RESOLUCIÓN |
| Órgano: | Gerente |
| Número: | 39/2024 |

Página 1 de 3

RESOLUCIÓN DEL GERENTE DE LA AGENCIA MADRILEÑA DE ATENCIÓN SOCIAL, POR LA QUE SE ACUERDA LA IMPOSICIÓN DE UNA PENALIDAD A PLATAFORMA FEMAR, S.L. EN EL LOTE 4 DEL CONTRATO “ADQUISICIÓN DE PRODUCTOS ALIMENTICIOS PARA LA ELABORACIÓN DE MENÚS EN 58 CENTROS ADSCRITOS A LA AGENCIA MADRILEÑA DE ATENCIÓN SOCIAL Y SUPERVISIÓN Y CONTROL DE LA CALIDAD HIGIÉNICO-SANITARIA DEL SUMINISTRO (9 LOTES)”

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO. El lote 4 del contrato “Adquisición de productos alimenticios para la elaboración de menús en 58 centros adscritos a la Agencia Madrileña de Atención Social y supervisión y control de la calidad higiénico-sanitaria del suministro (9 lotes)” fue formalizado el 5 de septiembre de 2022 por el Gerente de la Agencia Madrileña de Atención Social y don Fernando Marín Hernández, en representación de la empresa PLATAFORMA FEMAR, S.L. La duración del contrato se fijó en 12 meses, desde el 6 de septiembre de 2022 hasta el 5 de septiembre de 2023. El 4 de agosto de 2023 se formalizó la primera prórroga del contrato, con un plazo de ejecución de 6 meses, del 6 de septiembre de 2023 hasta el 5 de marzo de 2024.

SEGUNDO. En fecha 31 de octubre de 2023, el Director Coordinador de Centros de Atención a Mayores, como responsable del contrato, suscribe un informe propuesta de imposición de penalidades, por suministrar productos que no cumplieran los requisitos de calidad alimentaria establecidos en las Reglamentaciones técnico-sanitarias y Normas de calidad vigentes.

Las incidencias relativas a la calidad de los productos han sido detectadas en el suministro en la Residencia de Mayores Colmenar Viejo: recepción de melones y sandías en mal estado, los días 22 y 26 de junio de 2023, reflejado tanto en la auditoría sobre cumplimiento del suministro llevada a cabo por una empresa externa el 30 de junio de 2023 como por el informe de servicios de proveedor de la propia residencia de mayores del mes junio; recepción, los días 12 y 19 de julio, de cajas de huevos con mal olor y presencia de moscas y la recepción, el 10 de julio, de piñas que deben ser desechadas en su totalidad al estar negras por dentro, recogido en el informe de servicios de proveedor de la citada residencia del mes julio. Por lo que se estimó que el importe de las penalidades ascendía a 10.415,26 euros.

TERCERO. Notificado con fecha 13 de noviembre de 2023, el acuerdo de iniciación del procedimiento de imposición de penalidades, junto con el informe propuesta del responsable del contrato, se concedió a la empresa PLATAFORMA FEMAR, S.L. trámite de audiencia por un plazo de 10 días hábiles.

CUARTO. El día 28 de noviembre de 2023, el contratista presenta escrito de alegaciones, en el que manifiesta, con carácter general, que la calidad de los productos deriva de las malas cosechas debidas a las condiciones meteorológicas. Circunstancia que ha sido reconocida por diferentes organismos del sector.

Respecto a los melones y sandías, se ha producido un gran descenso en su producción por la sequía y las pobres condiciones meteorológicas habidas, si bien han tomado medidas como la retirada del producto defectuoso, la reposición por producto correcto y la modificación del proveedor de fruta.

En relación a los huevos con mal olor y presencia de moscas, considera que no pueden ser relacionados con la actividad de la empresa, puesto que no realiza la manipulación directa del producto, sino solo el almacenamiento y posterior distribución, y que las condiciones de mal olor y presencia de moscas tampoco afectan de manera negativa a su uso, puesto que no se indica que se hayan recibido huevos en mal estado de consumo, rotos o con deformidades.



La autenticidad de este documento se puede comprobar en www.madrid.org/csv mediante el siguiente código seguro de verificación: **1055369672038200982907**

| | |
|---------|-------------------|
| Acto: | RESOLUCIÓN |
| Órgano: | Gerente |
| Número: | 39/2024 |

Respecto a las piñas, habían pasado todos los controles de calidad antes de ser suministradas. Nada indicaba que su interior no fuese el adecuado, pese a ello las piezas incorrectas fueron restituidas.

Asimismo, manifiesta que se evidencia su buena fe, puesto que ha perseguido en todo momento la correcta atención de las necesidades del centro y ofrecer un servicio óptimo de calidad, como evidencia las medidas tomadas al respecto: sustitución de productos, cambio del proveedor de fruta y comprobación constante del servicio prestado. Por tanto, los hechos no debían ser calificados como penalidad sino como irregularidad a la que, por causa de fuerza mayor y/o circunstancias fortuitas e imprevisibles se ha visto obligado.

Por último, manifiesta que sin perjuicio de que entiende que no procede la imposición de penalidad, en todo caso, la imposición de la penalidad máxima (10%) no se adecua a las circunstancias que han tenido lugar, limitándose en tal caso al mínimo del 5%.

A los anteriores hechos les resulta de aplicación los siguientes,

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO. Las facultades atribuidas al órgano de contratación por la legislación de contratos del sector público corresponden a la Gerencia de la Agencia Madrileña de Atención Social, conforme a lo previsto en el artículo 20.1 de la Ley 1/1984, de 19 de enero, reguladora de la Administración Institucional de la Comunidad de Madrid, y en el artículo 3 del Decreto 230/2015, de 20 de octubre, del Consejo de Gobierno, por el que se establece la estructura orgánica de la Agencia Madrileña de Atención Social.

SEGUNDO. La posibilidad de imponer penalidades para el caso de cumplimiento defectuoso de la prestación objeto del contrato o para el supuesto de incumplimiento de los compromisos o de las condiciones especiales de ejecución del contrato exigidas está prevista en el artículo 192 y siguientes de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014, pudiendo imponerse siempre que las mismas figuren en los pliegos o en el documento contractual y sean proporcionales a la gravedad del incumplimiento.

TERCERO. En la cláusula primera del contrato se establece que: "PLATAFORMA FEMAR, S.L., se compromete a llevar a cabo la ejecución del lote 4 del contrato titulado *"Adquisición de productos alimenticios para la elaboración de menús en 58 centros adscritos a la Agencia Madrileña de Atención Social y supervisión y control de la calidad higiénico-sanitaria del suministro (9 lotes)"*, con estricta sujeción a lo establecido en los pliegos de cláusulas administrativas particulares y de prescripciones técnicas particulares, documentos en que se determina y detalla el objeto del contrato y que acepta plenamente, de lo que deja constancia firmando en este acto su conformidad con cada uno de ellos".

La cláusula 1.19 del pliego de cláusulas administrativas particulares considera como incumplimiento de obligaciones de carácter muy grave, a efectos de imposición de penalidades: *"Suministrar productos que no cumplan los requisitos de calidad alimentaria establecidos en las Reglamentaciones técnico-sanitarias y Normas de calidad vigentes, según lo establecido en el punto 3.10.2 del PPT"*, que en lo relativo a los requisitos de calidad alimentaria dispone que: *"Los productos alimenticios y materias primas suministradas deberán ajustarse a las características recogidas en el "Catálogo de calidades de productos" que se adjunta en el Anexo 3. Todos los productos suministrados cumplirán las características y requisitos de calidad alimentaria establecidos en las Reglamentaciones técnico-sanitarias y Normas de calidad vigentes"*.



| | |
|---------|-------------------|
| Acto: | RESOLUCIÓN |
| Órgano: | Gerente |
| Número: | 39/2024 |

Asimismo, dispone que la penalidad aplicable por incumplimientos muy graves en los lotes 1 al 8 conllevará una *“deducción de más del 5% y hasta el 10% del importe del suministro correspondiente al mes y al centro o centros donde se produzca el incumplimiento”*.

CUARTO. Las alegaciones del contratista quedan desvirtuadas por el informe del Director Coordinador de Centros de Atención a Mayores, de fecha 4 de enero de 2024, en el que se pone de manifiesto que el hecho de que la climatología haya sido desfavorable (melones y sandías) e independientemente, del origen del deterioro de los otros productos (huevos y piña) no exime de la obligación de que el adjudicatario debe suministrar los productos alimenticios y las materias primas dentro de los requisitos de calidad alimentaria exigidos en los pliegos que rigen el contrato.

Asimismo, se pone de manifiesto que no se ha aportado documentación alguna respecto a la sustitución del proveedor de frutas, y no se tiene prueba documental de ninguna acción correctora llevada a cabo.

Por último, en cuanto a la cuantificación de la penalidad, si bien no se estima intencionalidad dolosa, sí que existe negligencia del contratista, no solo por suministrar productos en mal estado, si no por su repetición en el tiempo y los perjuicios ocasionados en cuanto al aumento de horas de personal requeridas para solventar las incidencias causadas por los incumplimientos en la prestación.

En su virtud de cuanto antecede,

RESUELVO:

Imponer a PLATAFORMA FEMAR, S.L. una **penalidad de 10.415,26 euros** en la prestación de entrega de suministros para la elaboración de menús en la Residencia de Mayores Colmenar Viejo por haber entregado productos alimenticios y materias primas sin cumplir los requisitos de calidad alimentaria establecidos en las Reglamentaciones técnico-sanitarias y Normas de calidad vigentes.

Esta penalidad se hará efectiva mediante deducción de cualquiera de los próximos pagos que deban abonarse al contratista en la facturación correspondiente al lote 4 del contrato “Adquisición de productos alimenticios para la elaboración de menús en 58 centros adscritos a la Agencia Madrileña de Atención Social y supervisión y control de la calidad higiénico-sanitaria del suministro (9 lotes)”.

La presente resolución, que pone fin a la vía administrativa, es inmediatamente ejecutiva, y contra la misma podrá interponer, con carácter potestativo, recurso de reposición ante esta Gerencia, en el plazo de un mes, de acuerdo con lo dispuesto en los artículos 123 y 124 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas; o bien, directamente, recurso contencioso-administrativo ante los Juzgados de lo Contencioso-Administrativo de Madrid, en el plazo de dos meses, según lo dispuesto en los artículos 8 y 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa. Ambos plazos contados desde el día siguiente al de la recepción de su notificación.

En Madrid, a la fecha de la firma,
EL GERENTE DE LA AGENCIA MADRILEÑA DE ATENCIÓN SOCIAL

José Manuel Miranda de las Heras

