



|         |                   |
|---------|-------------------|
| Acto:   | <b>RESOLUCIÓN</b> |
| Órgano: | Gerente           |
| Número: | <b>1967/2022</b>  |

**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 7 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 7 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 día 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.

**SEGUNDO.** En fecha 19 de octubre de 2022, el Jefe de Área de Coordinación de Centros, como responsable del contrato, suscribe un informe propuesta de imposición de penalidades, por la utilización de transportes no adecuados para mantener los alimentos seguros e idóneos hasta el momento de la entrega.

Las incidencias relativas al transporte han sido detectadas en la recepción de los productos del día 27 de septiembre de 2022, en la Residencia Infantil Nuestra Señora de Lourdes, pues el camión transportaba conjuntamente productos frescos, refrigerados y congelados, sin separación efectiva y hermética entre ellos, y con evidencias de que en éstos últimos se había roto la cadena del frío; así como, en la recepción del pedido del día 7 de septiembre de 2022 en la Residencia Infantil El Encinar, en la que el transporte utilizado no era un camión frigorífico, cuando la mayoría de los productos eran congelados. Por lo que se estimó que el importe de las penalidades ascendía a 542,78 euros.

**TERCERO.** Notificado con fecha 21 de octubre de 2020, 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.

El día 4 de noviembre de 2022, el contratista presenta escrito de alegaciones, en el que manifiesta que el transporte del conjunto de productos frescos, refrigerados y congelados suministrados se realizó satisfactoriamente al emplear separadores térmicos, que la formación de escarcha en los productos congelados entregados no tiene por qué ser indicativo de rotura de la cadena de frío, sino que puede tener otro origen, y que no se ha probado que las citadas condiciones supongan una rotura de la cadena del frío que derive en un riesgo sanitario.



|         |                   |
|---------|-------------------|
| Acto:   | <b>RESOLUCIÓN</b> |
| Órgano: | Gerente           |
| Número: | <b>1967/2022</b>  |

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 7 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 grave, a efectos de imposición de penalidades: “*Entregar los productos en medios de transporte no adecuados, de conformidad con lo dispuesto en el apartado 3.7 del PPT en dos o tres centros*”, que en lo relativo a los vehículos dispone que: “*cumplirán las exigencias establecidas en la normativa vigente de transporte de alimentos. El transporte de los productos que precisen refrigeración o congelación se realizará en vehículos especiales, cuyas características dependerán de las necesidades de la mercancía, de la distancia y de las condiciones ambientales exteriores. Estos vehículos podrán ser isotermos, refrigerantes o frigoríficos, pero en cualquier caso garantizarán que la temperatura del producto durante el transporte es la exigida por la normativa (Certificado de conformidad/placa del fabricante para vehículos de transporte a temperatura regulada; los vehículos de las clases RRC, FRC y FRF, dispondrán de termógrafo en el interior de la caja)*”.

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



|         |                   |
|---------|-------------------|
| Acto:   | <b>RESOLUCIÓN</b> |
| Órgano: | Gerente           |
| Número: | <b>1967/2022</b>  |

**CUARTO.** Las alegaciones del contratista quedan desvirtuadas por el informe del Jefe de Área de Coordinación de Centros, de fecha 29 de noviembre de 2022, al que se anexan los registros de recepción con temperaturas, en el que, contrariamente a lo alegado por PLATAFORMA FEMAR, S.L., precisa que en las entregas del 27 de septiembre de 2022 en la Residencia Infantil Nuestra Señora de Lourdes y del 7 de septiembre de 2022 en la Residencia Infantil El Encinar, que incluían una gran variedad de productos ultracongelados: vegetales, pescadería o panadería, la temperatura de recepción fue de -12°C. Por lo que no se respetó la temperatura de transporte indicada en el Real Decreto 1109/1991, de 12 de julio, por el que se aprueba la norma general relativa a los alimentos ultracongelados destinados a la alimentación humana, que establece que ésta debe ser de -18°C, con admisión de una tolerancia de +3°C, y que el vehículo de transporte debe tener un instrumento de registro adecuado para controlar, de modo automático y a intervalos regulares y frecuentes, la temperatura del aire a que están sometidos los alimentos. Es decir, debe disponer de un termógrafo.

En su virtud de cuanto antecede,

**RESUELVO:**

**Imponer** a PLATAFORMA FEMAR, S.L. una **penalidad de 542,78 euros** en la prestación de entrega de suministros para la elaboración de menús en las Residencias Infantiles Nuestra Señora de Lourdes y El Encinar, por utilizar para su transporte vehículos inadecuados para que los alimentos se mantuvieran seguros e idóneos para el consumo hasta el momento de su entrega.

Esta penalidad se hará efectiva mediante deducción de cualquiera de los próximos pagos que deban abonarse al contratista en la facturación correspondiente al lote 7 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

