

**ORDEN****NÚMERO 198/2023**

CONSEJERÍA DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA SOCIAL

Unidad Administrativa
DIVISIÓN DE CONTRATACIÓN**Exp.: CD19AM003/18**

PRIMERO.- Mediante Orden 1156/2018, de 16 de agosto, de la Consejería de Políticas Sociales y Familias, corregida mediante orden 1158/2019 de 17 de agosto, se adjudicaron a la entidad NEW SOCIAL, S.L. (B86136355), 25 plazas del “Acuerdo Marco del Servicio Público de Atención a Personas Mayores Dependientes en Centros de Día. Año 2019”, con una vigencia de dos años, prorrogado desde el 1 de enero de 2021 hasta el 31 de diciembre de 2022 en el centro de día Finisterre (C5296), situado en la calle C/ Finisterre, 11, 28029 Madrid.

Al amparo de dicho Acuerdo Marco, a fecha 10 de octubre de 2022 la Consejería Familia, Juventud y Política Social tienen suscrito un contrato por un total de 19 plazas en el citado centro, correspondiente a la prórroga del contrato derivado, con un plazo de ejecución de 494 días.

SEGUNDO.- Con fecha 10 de octubre de 2022, en el ejercicio de las funciones de seguimiento y control de la ejecución del contrato, se realiza una visita al centro por un técnico de la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia.

Como consecuencia de la citada visita, se emite informe técnico en el que se señala que la presencia física del personal de atención directa supone una ratio del 0,21.

La ratio se ha calculado sobre el número de profesionales que han prestado servicios, según la documentación de fichajes aportada por el centro y una ocupación media de 20,4 usuarios, todo ello durante el periodo del 3 al 7 de octubre de 2022,

TERCERO.- A la vista de lo anterior, con fecha 14 de noviembre de 2022, la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, comunicó a la entidad, a los efectos del trámite de audiencia y alegaciones, la siguiente propuesta de imposición de penalidades:

“1.- La tipificación de los hechos como incumplimiento de la obligación contractual descrita en el punto 2.1, del apartado 20.A de la cláusula 1ª del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el contrato.

*2.- Atendiendo al grado de incumplimiento en relación a la ratio exigida y de acuerdo con lo previsto en el punto 2.1 del apartado 20.A de la cláusula 1ª del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares, se propone una penalidad del 0,19% de la BP, esto es, **672.85 euros**, como resultado de los siguientes cálculos:*

0,19% (19 plazas x 37,73 euros/plaza y día x 494 días de ejecución)”

En dicha comunicación se concede a la entidad 10 días para efectuar las alegaciones que tenga por convenientes. La entidad no formula alegaciones en el plazo establecido.

CUARTO.- Con fecha 21 de noviembre de 2022 la entidad presentó escrito de alegaciones

QUINTO.- La Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, con fecha 8 de enero de 2023, ha elevado propuesta de imposición de penalidades al órgano de contratación, por importe de 672.85 euros derivada del incumplimiento citado, ya que las alegaciones efectuadas por la entidad no han desvirtuado los hechos objeto de imposición de penalidad, ni su cuantía.



Los cálculos realizados que se detallan en el antecedente de hecho segundo, lo son en base a la información documental de control de fichajes aportada por el centro el día de la visita de seguimiento, referidos al periodo del 3 al 7 de octubre de 2022.

La entidad, para efectuar el cómputo de horas de personal gerocultor que propone en su escrito de alegaciones, incluye los fichajes correspondientes a las trabajadoras M.F.R. (25 horas) y C.P.F. (25 horas) y, a tal efecto, adjunta copia de las hojas de control correspondientes a estas trabajadoras. En dichas hojas aparecen correcciones y añadidos a mano respecto a las que se facilitaron al técnico el día de la visita puesto que en estas no figuraba el mes al que correspondían los fichajes por lo que no se computaron a efectos del cálculo de ratio tal y como se recoge en el propio informe técnico y se refleja en la tabla del antecedente de hecho segundo. Por tanto, no pueden admitirse estas correcciones ya que, en la práctica, esto imposibilitaría de hecho la labor efectiva de seguimiento y control del correcto cumplimiento de las obligaciones contractuales de la entidad.

SEXTO.- Una vez desestimadas las alegaciones formuladas por la empresa contratista y constatados los incumplimientos contractuales producidos, cabe señalar que El Pliego de Prescripciones Técnicas del Acuerdo Marco señala en el apartado VIII. *Medios que debe aportar el adjudicatario para la prestación del servicio*, que:

[...]

4.- La plantilla disponible para atender a los usuarios debe ser tal que asegure una ratio mínima de personal de atención directa de 0,23 sumando a todos los profesionales de atención directa (médico, enfermeros, gerocultores, terapeuta ocupacional, fisioterapeutas y gerocultora compañante del servicio de transporte) y opcionalmente psicólogo, trabajador social y animador sociocultural.

[...]

En el cálculo de la ratio se incluirá al personal citado que se encuentre prestando sus servicios de manera efectiva en el centro durante el periodo de cómputo.

El cálculo se realizará computando cada efectivo en la equivalencia que corresponde según la proporción entre su jornada de trabajo y el 100% de la jornada anual según el convenio colectivo aplicable.

En el denominador para el cálculo de la ratio se computarán todos los usuarios del centro en el periodo de cálculo de la ratio. A tal efecto se tendrán en cuenta todas las plazas realmente adjudicadas a usuarios independientemente de que en el momento del cómputo los usuarios se encuentren ausentes por enfermedad, ingreso hospitalario o permiso de ausencia reglamentario.

SEPTIMO.- El hecho descrito en el apartado SEGUNDO de esta Orden se tipifica como una de las infracciones descritas en el punto 2.1, del apartado 20.A.2 de la cláusula 1ª del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el Acuerdo Marco, a cuyo tenor:

"2. Se podrá imponer una penalidad de hasta el 0,5 % del BP en los siguientes casos:

2.1. Por la utilización de medios personales inferiores a los establecidos en el Pliego de Prescripciones Técnicas."

El párrafo segundo del citado apartado establece que la base económica de penalización (en adelante, BP) se calculará sobre el total de las plazas contratadas al adjudicatario en el centro en el que se haya producido el incumplimiento o cumplimiento defectuoso y en el momento en que se haya producido el hecho que dé lugar a las mismas, valoradas al presupuesto de licitación (37,73 euros plaza adjudicada y día) en cálculo de número de días de ejecución, es decir, se aplicará la siguiente fórmula: $BP = \text{Plazas contratadas} \times 37,73 \text{ euros plaza ocupada/día} \times n^{\circ} \text{ de días de ejecución}$.

En cuanto a su cuantía y forma de cálculo de la penalidad se mantiene lo establecido en la Comunicación del Director General de Atención al Mayor y a la Dependencia de 14 de noviembre de 2022 y que se reproduce en el punto tercero de esta Orden.



De acuerdo con lo expuesto, y de conformidad con la propuesta de la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, en aplicación del art. 212.1 del Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público y del apartado 20 de la cláusula 1 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares por el que se rige el citado Acuerdo Marco.

DISPONGO

Imponer a la entidad NEW SOCIAL, S.L. (B86136355), una penalidad por importe de SEISCIENTOS SETENTA Y DOS EUROS CON OCHENTA Y CINCO CENTIMOS (672.85 euros) por incumplimiento del Pliego de Prescripciones Técnicas que rigen el Acuerdo Marco.

De acuerdo con el artículo 212.8 del Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público, la penalidad se hará efectiva mediante la deducción de las cantidades que en concepto de certificaciones mensuales deban abonarse al contratista, o sobre la garantía que se haya constituido cuando no pueda deducirse de las mencionadas certificaciones.

Contra el presente acto, que pone fin a la vía administrativa, podrá interponerse con carácter potestativo recurso de reposición en el plazo un mes, ante el mismo órgano que lo ha dictado, o bien, directamente, recurso contencioso-administrativo en el plazo de dos meses, ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia o los Juzgados de lo Contencioso-Administrativo de Madrid, ambos plazos contados desde el día siguiente al de la recepción de la notificación, sin perjuicio de cualquier otro recurso que se estime procedente interponer. Todo ello conforme a 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 y artículos 8 a 12 y 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa.

Fecha:

3 de febrero de 2023

LA CONSEJERA DE FAMILIA, JUVENTUD
Y POLÍTICA SOCIAL

(P.D. Orden 1558/2021, de 28 de septiembre, BOCM nº 239, de 07/10/2021)
EL DIRECTOR GENERAL DE ATENCIÓN AL MAYOR Y
A LA DEPENDENCIA

