



CONSEJERÍA DE FAMILIA, JUVENTUD Y
POLÍTICA SOCIAL

Este documento se ha obtenido directamente del original que contenía todas las firmas auténticas y se han ocultado los datos personales protegidos y los códigos que permitirían acceder al original.

ORDEN

NÚMERO 1944/2023

CONSEJERÍA DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA SOCIAL

Exp.:060/2021

Unidad Administrativa
DIVISIÓN DE
CONTRATACIÓN

Examinadas las actuaciones practicadas y documentos obrantes en el expediente de determinación de responsabilidades por incumplimiento de las obligaciones contractuales establecidas en el Pliego de Prescripciones del contrato de referencia, procede resolver teniendo en cuenta los siguientes

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO. - En fecha 20 de mayo de 2022, la Consejería de Familia, Juventud y Política Social de la Comunidad de Madrid y la entidad MACROSAD S.COOP.AND, (N.I.F. F23322472), suscribieron el contrato titulado "Gestión del Centro de Atención a Personas Mayores Dependientes (Residencia y Centro de Día) San Sebastián de los Reyes (Moscatelares)". En el citado contrato la entidad se compromete a llevar a cabo la gestión de la Residencia Moscatelares de San Sebastián de los Reyes (C2980), durante el periodo del 1 de junio de 2022, y finalizará el día 31 de diciembre de 2024.

SEGUNDO. - Con fecha 20 de marzo de 2023 a las 15:36 horas, se recibe en la Subdirección General de Centros y Servicios de la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia un correo electrónico de la directora de la residencia Moscatelares de San Sebastián de los Reyes, en el que se adjunta información de la incidencia en el servicio ocurrida el viernes 18 de marzo de 2023.

TERCERO. - En dicho informe se relatan los hechos ocurridos en esa fecha que afectaron gravemente a una de las usuarias del centro, M.L.C. y que, en síntesis y de acuerdo con lo relatado en dicho informe son los siguientes: "La residente MLC a las 18:40, la usuaria solicita al auxiliar D.J.G que le rellene la botella de agua. Cuando va a hacerlo, nota un olor extraño como a colonia, por lo que avisa a DUE. A los 10 minutos de dicho aviso, la residente comienza a presentar un episodio de tos con sensación de ardor tipo irritación de garganta, seguido de dolor a nivel de epigastrio y retroesternal hacia el lado derecho. Posteriormente presenta náuseas que se acompañan de tres vómitos con contenido alimenticio. Se comenta cuadro con toxicología, quienes sugieren aplicar un protector gástrico, el cual se le suministra. No presenta dificultad o insuficiencia respiratoria. No esfuerzo respiratorio. TA 180/80 FC85, Sat 95% basal. A la auscultación MVC+. No crepitos o sibilancias. No roncus. No otros síntomas. Está 3 horas sin presentar vómitos o náuseas, pero persiste dolor retroesternal y epigástrico de leve a moderada intensidad. Nuevamente se reevalúa la botella de agua y se objetiva la presencia de espuma, lo que hace sospechar algún producto jabonoso, por lo que se vuelve a llamar a toxicología y nos sugiere que ante la presencia de espuma se debe derivar por riesgo de aspiración. TA 196/95, FC 82 SAT 98% basal. Despierta y reactiva con tos en acceso. Mucosas integradas e hidratadas. Se deriva al hospital."

CUARTO. - Del análisis de los hechos señalados en los puntos anteriores se confirma que la incidencia relatada en el apartado segundo se produjo el viernes 18 de marzo de 2023 a las 18:40 horas, sin que en ningún momento a lo largo de ese día el centro informara de este hecho a la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, tal y como se recoge en el apartado XIV del PPT que rige el contrato en la forma establecidas en las circulares emitidas por la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia con fechas 13 de mayo de 2016 y 1 de febrero de 2017.

QUINTO. - A la vista de lo anterior, con fecha 29 de marzo de 2023, 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:

"La tipificación de los hechos descritos en los antecedentes de hecho, como incumplimiento de la obligación contractual descrita en el citado apartado 21.B.2.3 de la cláusula primera del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el contrato y como consecuencia, se propone la imposición de una penalidad de 16.910,23 euros, como resultado de los siguientes cálculos: 0,5% x 3.382.046,93 euros (Precio anual de adjudicación, sin IVA)";

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

En dicha comunicación se concede a la entidad 10 días para efectuar las alegaciones que tenga por convenientes.

SEXTO.- Con fecha 17 de abril de 2023 la entidad presenta alegaciones solicitando la reducción de la sanción propuesta.

SEPTIMO.- La Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, con fecha 5 de mayo de 2023, elevó al órgano de contratación una propuesta de imposición de penalidades por importe de 16.910,23 euros, derivados del incumplimiento citado.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- El Pliego de Prescripciones Técnicas que rigen el contrato señala en su apartado XIV. "COORDINACIÓN, CONTROL, SUPERVISIÓN E INFORMACIÓN EN LA PRESTACIÓN DEL SERVICIO Y OTRAS OBLIGACIONES DEL ADJUDICATARIO", señala lo siguiente:

"1. El Director del centro recibirá y ejecutará las indicaciones que la Consejería estime oportuno impartir en relación con la prestación del servicio y deberá tener atribuciones suficientes para adoptar, en su caso y al momento, las decisiones necesarias para asegurar el buen funcionamiento del mismo. El Director está obligado a informar a la Consejería, en el mismo día en que se produzca, sobre cualquier incidencia significativa que surja en el desarrollo de la prestación del servicio y a facilitar puntualmente cuanta información le sea requerida en relación con la misma."

SEGUNDO.- El apartado 21.B de la cláusula primera del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el contrato, establece, entre otras, las siguientes penalidades por ejecución defectuosa del contrato :

"B.2. Graves: Se podrá imponer una penalidad del 0,5% del precio anual de adjudicación del contrato en los siguientes casos:

[...]

B.2.3. Por la ocultación o falta de comunicación a la Consejería de Familia, Juventud y Política Social de hechos relevantes que afecten a los usuarios o a la prestación del servicio.

[...]

TERCERO.- Entrando en el estudio de las alegaciones efectuadas por la entidad, hay que señalar que las mismas no desvirtúan los hechos objeto de imposición de penalidad ni su cuantía.

En primer lugar, la entidad alega que, a su entender, los hechos no suponían una incidencia significativa y con trascendencia suficiente para su comunicación inmediata, circunstancia esta que se refuta con la mera lectura de los hechos que el propio centro comunicó días después. En dicha comunicación se relatan las circunstancias, más allá de sus posibles consecuencias, en la que se produjo la intoxicación de una usuaria con una sustancia en principio desconocida y que necesitó de atención sanitaria, de la intervención del servicio de toxicología y finalmente su hospitalización.

Por otro lado, alega la entidad que en ningún momento se dejaron de comunicar los hechos por dejadez, olvido o afán de ocultismo, sino que se decidió hacerlo cuando se pudiera tener la información más completa. No obstante, en este punto el Pliego de Prescripciones Técnicas es claro al afirmar que el/la Director/a está obligado a informar en el mismo día en que se produzca, independientemente de que, con posterioridad, se puedan continuar las actuaciones tendientes a aclarar las circunstancias que dieron lugar a los hechos y sus consecuencias.

Por último, referente a la falta de culpabilidad, dolo o negligencia por parte del centro al no informar de los hechos, es necesario recordar que no estamos, como erróneamente lo califica la entidad, ante una sanción o un procedimiento sancionador. El presente expediente responde a un procedimiento de imposición de penalidad previsto en el artículo 192 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público. De acuerdo con lo establecido en este artículo, los pliegos o el documento contractual podrán prever penalidades para el caso de cumplimiento defectuoso de la prestación objeto del mismo. Esta previsión, en este caso, se concreta en el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rige el contrato, punto 2.3, del apartado 21.B de la cláusula primera en el que se establecen los hechos susceptibles de penalidad y su cuantificación, por lo que no es necesaria una conducta negligente o culposa para evidenciar el incumplimiento señalado en los antecedentes de hecho que da lugar a la penalidad propuesta.



CUARTO: Una vez rebatidas las alegaciones formuladas por la empresa contratista y constatado que la misma no aporta ningún dato que desvirtúe el incumplimiento detectado, procede mantener el importe de la penalidad en la cantidad establecida en la comunicación realizada a la empresa contratista en fecha 29 de marzo de 2023 por la Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, y que se reproduce en el punto QUINTO de los Antecedentes de Hecho 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. 192.1 de la LCSP, el apartado VII del Pliego de prescripciones técnicas y de la cláusula segunda del documento de formalización del contrato de referencia.

DISPONGO

Imponer a la entidad **MACROSAD S.COOP.AND**, (N.I.F. F23322472), una penalidad por importe de **DIECISEIS MIL NOVECIENTOS DIEZ EUROS CON VEINTITRES EUROS** (16.910,23 euros) por el incumplimiento del Pliego de Prescripciones Técnicas y el documento de formalización que rige el contrato titulado *"Gestión del Centro de Atención a Personas Mayores Dependientes (Residencia y Centro de Día) San Sebastián de los Reyes (Moscatelares)"*.

De acuerdo con el artículo 194.2 de Ley 9/2017, de 8 de noviembre, 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:

13 de junio de 2023

LA CONSEJERA DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA SOCIAL (en funciones)
(P.D. Orden 1.558, de 28 de septiembre, BOCM nº 239, de 7/10/2021)
EL VICECONSEJERO DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA SOCIAL

Firmado digitalmente por: MARTINEZ-SICLUNA SEPULVEDA LUIS