



CONSEJERÍA DE FAMILIA,  
JUVENTUD Y ASUNTOS SOCIALES

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 3135/2023

CONSEJERÍA DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA SOCIAL

Unidad Administrativa

Exp.: AM002-21-78-C0124-07-00-22

DIVISIÓN DE CONTRATACIÓN

**PRIMERO.-** Mediante Orden 470/2022, de 8 de marzo, de la Consejería de Familia, Juventud y política Social se adjudicaron a la entidad QUAVITAE SERVICIOS ASISTENCIALES, S.A.U. (A80106842) 180 plazas del "Acuerdo Marco del Servicio Público de Atención Residencial a Personas Mayores Dependientes, Modalidad Financiación Total y Parcial. Año 2021", en el centro residencial Real Deleite (C0124) ubicado en el Paseo del Deleite, 3 - 28300 Aranjuez - Madrid.

A fecha 11 de enero de 2023, la Consejería De Familia, Juventud y Política Social tiene suscrito contratos derivados de dicho Acuerdo Marco, por un total de **180 plazas** en el citado centro residencial.

**SEGUNDO.-** Con fecha 29 de mayo de 2023, en el ejercicio de las funciones de seguimiento y control de la ejecución del contrato, se realiza al centro una visita 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 0,43.

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 236 usuarios, durante el periodo del 22 al 28 de mayo de 2023.

**TERCERO.-** A la vista de lo anterior, mediante escrito de fecha 23 de junio de 2023, la Dirección General de Atención al Mayor y 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 como incumplimiento de la obligación contractual descrita en el apartado 21 B.2.1 de la Cláusula 1ª del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el contrato y la imposición de una penalidad del 1 % de la BP, esto es, 47.304 euros, como resultado de los siguientes cálculos:*

*1% (180 plazas x 72 euros/plaza/día x 365 días)"*

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

**CUARTO.-** Con fecha 11 de junio de 2023, la entidad presenta escrito de solicitando el sobreseimiento y archivo del presente procedimiento de la imposición de penalidad y, subsidiariamente, para el caso de considerar la concurrencia de un incumplimiento, la penalidad que se imponga sea calificada como leve y sancionada en su grado inferior.

**QUINTO.-** La Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, con fecha 27 de julio de 2023, ha elevado propuesta de imposición de penalidades al órgano de contratación, por importe de 47.304,00 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.

En primer lugar debemos señalar, puesto que es un argumento que la entidad esgrime a lo largo de su escrito de alegaciones, en cuanto a la infracción de los principios de culpabilidad, legalidad o de

La autenticidad de este documento se puede comprobar mediante el siguiente código seguro de verificación:

proporcionalidad y *razonabilidad (sic)* de la sanción, que no estamos, como erróneamente lo califica la entidad, ante un procedimiento sancionador a cuya normativa y jurisprudencia se remite en su escrito de alegaciones. Nos encontramos ante un procedimiento de imposición de penalidad por incumplimiento de las obligaciones contractuales suscritas por la entidad regulado en el artículo 192.1 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. Estas penalidades deberán ser proporcionales a la gravedad del incumplimiento y su cuantía no podrá ser superior al 10 por 100 del presupuesto del contrato. Las penalidades se impondrán por acuerdo del órgano de contratación, adoptado a propuesta del responsable del contrato si se hubiese designado, que será inmediatamente ejecutivo (art. 194.2).

Esta previsión, en este caso, se concreta en el Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rige el contrato, punto 2.1, del apartado 21.B de la cláusula primera en el que se establecen los hechos susceptibles de penalidad y su cuantificación, lo que determina su proporcionalidad. En este caso, resulta claro de la lectura literal de dicho apartado cuando textualmente dice: *"Se podrá imponer una penalidad del 1 % de la BP en los siguientes casos: 2.1. Por la utilización de medios personales inferiores a los establecidos en el Pliego de Prescripciones Técnicas, salvo lo recogido en el anterior apartado punto 1.5."*

En segundo lugar, en cuanto al cómputo efectivo de la ratio debemos recordar que ésta se ha calculado sobre el número de profesionales que han prestado servicios con **presencia física**, y tal como recoge el Pliego de Prescripciones Técnicas literalmente **"que se encuentre prestando sus servicios, de manera efectiva en el centro durante el período de cómputo"**, según la documentación de fichajes aportada por el centro, y la media de usuarios atendidos, todo ello durante el periodo del 22 al 28 de mayo de 2023.

Por otro lado, la propia entidad reconoce implícitamente en su escrito de alegaciones el incumplimiento de las obligaciones contractuales descritas en el antecedente de hecho segundo, a la vez que pone de manifiesto problemas organizativos, de bajas y ausencia de personal, así como dificultades existentes en el mercado laboral para contratación del personal cuya deficiencia es objeto del presente expediente de penalidad. En este punto es necesario señalar que la entidad adjudicataria debe conocer las condiciones a las que viene obligado para el correcto cumplimiento de las prestaciones del contrato suscrito que se concretan en el Pliego de Prescripciones Técnicas y que deben ser previstas y cumplidas por el adjudicatario de forma continuada desde el inicio y durante todo el tiempo de vigencia del contrato, por lo que no cabría alegar dificultades en la contratación u otras circunstancias organizativas para su cumplimiento.

Tampoco tiene amparo en los pliegos, como pretende la entidad que la mera oferta de empleo o la realización de alguna de las funciones de la dirección durante la baja sea condición suficiente para entender cumplida la presencia física exigida y garantizar la correcta prestación de los servicios a los que viene obligada, sino que, como resulta obvio es necesaria esta presencia física de los trabajadores en el centro durante el de cómputo determinado y menos aún el cómputo como horas de presencia para el cálculo de la ratio de lo que la entidad denomina "las vacantes publicadas",

Por lo que respecta a lo que la entidad considera un "cálculo incorrecto" de la ratio y que se basa fundamentalmente en el cómputo de 204 horas de presencia física de DUEs en lugar de las 117 horas que constan en el informe técnico, es necesario señalar que tal y como se recoge en dicho informe y resulta evidente no puede ser objeto de cómputo las horas fichadas en esta categoría por personal sin el título correspondiente o cuyo título no está homologado. Dicha circunstancia ha sido comunicada a la Subdirección General de Inspección de Centros y Servicios Sociales, a los efectos oportunos. No obstante, se comprueba que aun teniendo los cálculos que realiza la propia entidad, la ratio resultante sería del 0,441 y, por tanto, inferior al 0,47 exigido en los pliegos.

Por último, pretende la entidad que se considere, a efectos del cómputo de la ratio, una ocupación media de 229 usuarios basándose en el hecho de que estos son los "usuarios con la que venía contando el centro desde hacía tiempo y no con la ocupación de 236 usuarios, puesto que de forma

inminente el 16 de mayo de 2023 comenzó a aumentar la misma de forma exponencial". Resulta evidente que no es posible acceder a esta pretensión puesto que la media de usuarios reales durante el periodo de cómputo de 22 al 28 de mayo de 2023, fueron de 236 de acuerdo con los datos facilitados al técnico que realizó la visita de control por el propio dentro.

**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:

*"3. Las residencias que hayan resultado adjudicatarias deberán garantizar los servicios, dotándose de los recursos necesarios atendiendo a los siguientes criterios:*

- a) *Atención médica diaria con presencia física de lunes a viernes y los fines de semana localizable. Esta atención se prestará preferentemente por médico geriatra.*
- b) *Cuidados de enfermería con presencia física de lunes a domingo, todos los días del año, garantizándose el carácter continuo y permanente del servicio.*
- c) *La plantilla de gerocultores deberá estar integrada por profesionales con formación adecuada para la prestación de los servicios recogidos en el presente pliego con la frecuencia y calidad exigida, todos los días del año, garantizándose el carácter continuo y permanente del servicio de lunes a domingo.*
- d) *Se deberá disponer de personal asistencial (terapeutas ocupacionales, trabajadores sociales y fisioterapeutas) y opcionalmente de psicólogos y animadores socioculturales, con titulación, experiencia y número suficiente para prestar los servicios recogidos en el presente pliego.*
- e) *En todo caso se garantizará la presencia física, de lunes a viernes, como mínimo, del personal que seguidamente se relaciona:*
  - *Entre 1 y 50 plazas ocupadas:*
    - *Fisioterapeuta: 4 hs. diarias*
    - *Terapeuta Ocupacional: 4 hs. diarias*
  - *A partir de 51 plazas ocupadas, la presencia física descrita anteriormente se incrementará en dos horas diarias por cada 25 plazas ocupadas o fracción.*

*4. El personal para atender a los usuarios debe ser tal que asegure las siguientes ratios:*

- *0,47, sumando a todos los profesionales de atención directa: director, médicos, enfermeros, gerocultores, fisioterapeuta, terapeuta ocupacional, trabajador social, psicólogo y animador sociocultural, éstos dos últimos cuando los haya.*
- *0,33, de gerocultores.*
- *0,15, sumando a todos los profesionales encargados de la limpieza, cocina y mantenimiento.*

*En el cálculo de la ratio se incluirá el personal citado en cada caso, 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 corresponda según la proporción entre su jornada de trabajo y el 100% de la jornada anual según el convenio colectivo aplicable en cada centro.*

*En el denominador para el cálculo de la ratio se computarán todos los usuarios de la residencia. A tal efecto se tendrán en cuenta todas las plazas realmente ocupadas independientemente de que en el momento del cómputo los usuarios se encuentren temporalmente ausentes por ingreso hospitalario, permiso de ausencia reglamentario o cualquier otra causa.*

**SÉPTIMO.-** 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 21.B de la cláusula 1ª del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares que rigen el Acuerdo Marco, a cuyo tenor:

*"2. Graves: Se podrá imponer una penalidad del 1 % de la BP en los siguientes casos:  
2.1. Por la utilización de medios personales inferiores a los establecidos en el Pliego de Prescripciones Técnicas, salvo lo recogido en el anterior apartado punto 1.5.*

*El párrafo segundo del citado apartado 21.B, 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 detectuoso y en el momento en que se haya producido el hecho que dé lugar a las mismas, valoradas al presupuesto de licitación (72,00 € plaza/día) por los días del año, es decir se aplicará la siguiente fórmula: BP= Plazas contratadas x 72,00 € plaza/día x 365 días.

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 23 de junio de 2023 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. 192 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público y del apartado 21 de la cláusula 1 del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares por el que se rige el citado Acuerdo Marco.

#### DISPONGO

Imponer a la entidad QUAVITAE SERVICIOS ASISTENCIALES, S.A.U. (A80106842), una penalidad por importe de **CUARENTA Y SIETE MIL TRESCIENTOS CUATRO EUROS** (47.304,00 euros) por incumplimiento del Pliego de Prescripciones Técnicas que rigen el Acuerdo Marco.

De acuerdo con el artículo 194.2 de la 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:

A la fecha de la firma

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 VICECONSEJERO DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA SOCIAL

Firmado digitalmente por: GOMEZ-TAVIRA GOMEZ-TAVIRA PABLO  
Fecha: 2023.10.19 14:19

La autenticidad de este documento se puede comprobar mediante el siguiente código seguro de verificación