

**ORDEN****NÚMERO 78/2023**

CONSEJERÍA DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA SOCIAL

**Exp.: AM002-21-08-C3484-
07-00-22**Unidad Administrativa
DIVISIÓN DE CONTRATACIÓN

PRIMERO.-Mediante Orden 470/2022, de 8 de marzo, de la Consejería de Familia, Juventud política Social se adjudicaron a la entidad Mayorus, S.L. (B63634562), 80 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 C3484 – Residencia Las Camelias (Avda. Olímpica, 36 - 28935 Móstoles - Madrid).

A fecha 4 de octubre de 2022, la Consejería de Familia, Juventud y Política Social tiene suscrito un contrato derivado de dicho Acuerdo Marco con un plazo de ejecución de 731 días, por un total de 80 plazas en el citado centro residencial.

SEGUNDO.- Con fecha 4 de octubre de 2022, 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 0,39.

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 222 usuarios, durante el periodo del lunes 26 de septiembre de 2022 al domingo 2 de octubre de 2022

TERCERO.- la vista de lo anterior, mediante escrito de fecha 4 de noviembre de 2022, 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, **21.024 euros**, como resultado de los siguientes cálculos: 1% (80 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 18 de noviembre de 2022 la entidad presenta escrito de alegaciones solicitando el archivo del expediente sin imposición de penalidad de ningún tipo.

QUINTO.- La Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, con fecha 2 de diciembre de 2022, ha elevado propuesta de imposición de penalidades al órgano de contratación, por importe de 21.024,00 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, la entidad alega, sin ninguna acreditación válida, un error en la ocupación media de usuarios durante el periodo de cómputo para el cálculo de la ratio. En este sentido, hay que señalar que los cálculos realizados que se detallan en el antecedente de hecho segundo, lo son en base a la información sobre el número de usuarios facilitada por el propio centro, el día de la visita de seguimiento, referidos a la semana del 26 de octubre al 2 de noviembre de 2022. No cabe, por tanto, aludir, como hace la entidad, a datos o registros aportados a posteriori al momento de la visita del



La autenticidad de este documento se puede comprobar en www.madrid.org/csv mediante el siguiente código seguro de verificación: **129633221923426497358**

técnico, ya que, en la práctica, esto haría imposible la labor efectiva de seguimiento y control del correcto cumplimiento de las obligaciones contractuales de la entidad.

Por otro lado, hay que señalar que tampoco cabe incluir, como hace la entidad en el cuadro de control de ratio que adjunta a las alegaciones, las horas de presencia de personal sanitario que no dispone de la acreditación profesional necesaria para su ejercicio, según consta en el informe técnico realizado a raíz de la visita de control y seguimiento

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 defectuoso 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: $BP = \text{Plazas contratadas} \times 72,00 \text{ € plaza/día} \times 365 \text{ días}$.

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 4 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. 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 MAYORUS, S.L. (B63634562), una penalidad por importe de **VEINTIUN MIL VEINTICUATRO EUROS** (21.024,00 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:

12 de enero 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 VICECONSEJERO DE FAMILIA, JUVENTUD Y POLÍTICA
SOCIAL

