



ORDEN

NÚMERO 615/2024

CONSEJERÍA DE FAMILIA, JUVENTUD Y ASUNTOS SOCIALES

Unidad Administrativa
DIVISIÓN DE CONTRATACIÓN

Exp.: CDAM-004-22-21-C3167-06-23-0

PRIMERO.- Mediante Orden 189/2023, de 2 de febrero, de la Consejería de Familia, Juventud y Política Social, se adjudicaron a LA ATALAYA CENTRO DE DÍA PARA LA ATENCIÓN A PERSONAS MAYORES, S.L. (B83825364), 25 plazas del "Acuerdo Marco del Servicio Público de Atención a Personas Mayores Dependientes en Centros de Día. Año 2022", en el centro de día La Atalaya (C3167), situado en la C/ Larra, 17 - 28935 Móstoles –Madrid-.

Por Orden 1769/2023, de 1 de junio, se adjudicaron al mencionado contratista un contrato basado en dicho acuerdo marco de 25 plazas en el citado centro desde el 12 de junio de 2023 al 11 de junio de 2025 (495 días de ejecución del servicio.)

SEGUNDO.- Con fecha 10 de octubre de 2023, 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 32 usuarios, dividiendo la plantilla equivalente entre el número de usuarios, todo ello durante el periodo del 2 al 6 de octubre de 2022.

TERCERO.- A la vista de lo anterior, mediante escrito de fecha 30 de noviembre 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 punto 2.1, del apartado 21.B 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, **5.209,88 euros**, como resultado de los siguientes cálculos: 1% (25 plazas x 42,10 euros/plaza y día x 495 días de ejecución).*

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

CUARTO.- Con fecha 11 de diciembre de 2023 el contratista presenta escrito de alegaciones solicitando el cierre del expediente sin ninguna sanción.

QUINTO.- La Dirección General de Atención al Mayor y a la Dependencia, con fecha 21 de diciembre de 2023, ha elevado propuesta de imposición de penalidades al órgano de contratación, por importe de 5.209,88 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.

La entidad presenta copias de las hojas de fichajes de categorías profesionales que no había facilitado al técnico durante la visita o cuyo contenido es distinto al aportado por lo que no cabe considerar, como pretende la entidad, estos registros de personal aportados a posteriori al momento de la visita del 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.



SEXTO.- Una vez desestimadas las alegaciones formuladas por la empresa contratista y constatados los incumplimientos contractuales producidos, cabe señalar El Pliego de Prescripciones Técnicas del Acuerdo Marco señala en el apartado VIII. 2 *Medios personales*, que:

[...]

"4. El personal para atender a los usuarios debe ser tal que asegure la ratio mínima de 0,23 sumando a todos los profesionales de atención directa: enfermera/o, gerocultores, fisioterapeuta, terapeuta ocupacional, trabajador/a social y psicóloga/o.

[...]

6. 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."

SÉPTIMO.- El hecho descrito se tipifica como infracción de las 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 % 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 [42,10€ (IVA excluido) €, plaza día] x por el número de días de ejecución al año, es decir, se aplicará la siguiente fórmula:

$$BP = \text{Plazas contratadas} \times 42,10 \text{ €/plaza/día} \times \text{nº de días de ejecución.}$$

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 30 de noviembre 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, 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, 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 ATALAYA CENTRO DE DÍA PARA LA ATENCIÓN A PERSONAS MAYORES, S.L. una penalidad por importe de **CINCO MIL DOSCIENTOS NUEVE EUROS CON OCHENTA Y OCHO CENTIMOS** (5.209,88 euros) por incumplimiento del Pliego de Prescripciones Técnicas que rigen el Acuerdo Marco.



De acuerdo con el artículo 194.2 de la mencionada 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.

Madrid, a la fecha de la firma.

LA CONSEJERA DE FAMILIA, JUVENTUD Y ASUNTOS SOCIALES
(P.D. Orden 3147/2023, de 5 de diciembre, BOCM nº 304, de 22/12/2023)
EL VICECONSEJERO