

ALBERT TORRES NIERGA, SECRETARI DELEGAT DE L'INSTITUT MUNICIPAL DE SERVEIS SOCIALS DE L'AJUNTAMENT DE TARRAGONA,

**C E R T I F I C O:** Que, el Consell Rector de l'Institut Municipal de Serveis Socials de l'Ajuntament de Tarragona, a la sessió ordinària celebrada el dia 28 de setembre de 2021, va acordar:

## **2. Aprovació de la pròrroga del Contracte del Servei d'Ajuda a Domicili SAD (exp. 381/2018)**

"...

### **ANTECEDENTS**

1. En data 26 de març de 2019, el Consell Rector de l'Institut Municipal de Serveis Socials de Tarragona (en endavant, l'IMSST), òrgan de contractació, va aprovar el plec de clàusules administratives i tècniques particulars per a la contractació mitjançant procediment obert subjecte a regulació harmonitzada, del servei d'ajuda a domicili (SAD), que comprenia, entre d'altres, l'aprovació de la despesa per import de 4.689.211,45 € IVA inclòs, per als dos (2) anys de duració del contracte -amb una possibilitat d'una única pròrroga de 2 anys més-, l'aprovació de l'expedient i l'inici de la licitació.
2. Efectuat el procés de licitació, el Consell Rector de l'IMSST, en sessió celebrada en data 2 d'agost de 2019, va adjudicar el contracte a l'entitat FUNDACIÓ SOCIOSANITÀRIA I SOCIAL SANTA TECLA, amb NIF G43660372, pels imports de preus unitaris de 15,10€ el servei d'atenció a la persona diürn, 20,00€ el servei d'atenció a la persona en diumenges i festius, i 13,65€ el servei d'auxiliar a la llar, exempts d'IVA tots ells, i amb les condicions i les millors ofertes per l'entitat licitadora contemplades en la seva proposició. El contracte fou formalitzat en data 19 de setembre de 2019 i va iniciar la seva execució en data 1 d'octubre de 2019.
3. En data 30 de juny de 2021, la coordinadora Equip d'Atenció a Gent Gran i Dependències de l'IMSST i alhora responsable del contracte del servei d'ajuda a domicili ha emès informe en el qual es conclou el següent: *"(...) Malgrat el no compliment d'algunes de les ofertes presentades, algunes d'elles per influència de la pandèmia viscuda, la globalitat de condicions establertes al Plec Tècnic i el servei en general, s'han desenvolupat de forma adequada i satisfactòria, la qual cosa fa que es pugui prorrogar el contracte."*
4. A la vista de l'informe emès per la responsable del contracte i en compliment de les instruccions que li han estat donades per part de la direcció gerència, el departament d'administració de l'IMSST va procedir a iniciar els tràmits per a l'aprovació de la pròrroga del referit contracte pel període 1 d'octubre de 2021 a 30 de setembre de 2023, mitjançant l'adopció de l'acord, si escau, per l'òrgan de contractació.
5. La Fundació Sociosanitària i Social Santa Tecla va comunicar a la direcció gerència mitjançant correu electrònic de data 27 d'abril de 2021 la proposta de sol·licitar la modificació del contracte com a causa de l'increment dels costos salarials derivats del nou conveni col·lectiu del sector.
6. Posteriorment, tenint en compte la pretensió manifestada pel contractista i dins dels tràmits per a l'aprovació de la pròrroga del contracte, es va concedir a l'entitat contractista del referit contracte un termini de deu dies hàbils a l'efecte d'al·legar el que es considerés convenient.

7. Mitjançant instància presentada en data 15 de juny de 2021 pel Sr. Juan Aregio Navarro, en representació de la Fundació Sociosanitària i Social Santa Tecla, es manifesta per part del contractista l'oposició formal a la pròrroga en base als motius exposats en l'escrit, i sol·licita la modificació contractual del contracte del servei d'ajuda a domicili per supòsits no previstos en el plec de clàusules administratives particulars.
8. A principis de juliol de 2021, s'ha notificat a la Fundació Sociosanitària i Social Santa Tecla el preavís de pròrroga amb l'antelació mínima exigida a l'article 29.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic, i en conformitat amb allò disposat a la clàusula 22 i l'Annex 1 del Plec de clàusules administratives particulars del referit contracte, informant que la pròrroga, amb les seves condicions, serà acordada amb anterioritat al venciment del termini d'execució del contracte per l'òrgan de contractació, el qual resoldrà també sobre les al·legacions presentades pel contractista durant el tràmit d'audiència que li fou concedit.
9. En data 21 de setembre de 2021 l'interventor delegat ha emès informe de sostenibilitat i projecció pel qual informa que per l'exercici 2021 existeix crèdit adequat i suficient a l'aplicació pressupostària 01 23100 22706 i document comptable amb número d'operació RC 220199000017, i que en relació a la plurianualitat de la despesa de l'01/10/21 al 30/09/3 restarà condicionada a l'aprovació dels respectius exercicis futurs, a l'efectiva existència de crèdit pressupostari, així com a que s'adopti l'acord de plurianualitat de la despesa que correspongui. També manifesta que pel que fa a la sostenibilitat financera i donat que es tracta d'una despesa pressupostada anualment, aquesta no afectarà al normal compliment del Pla d'Ajust que té aprovat aquest Ajuntament, en compliment de la sostenibilitat, en els termes indicats a l'art.4.2. de la LO 2/2012 d'Estabilitat Pressupostaria i Sostenibilitat Financera.
10. En data 21 de setembre de 2021, el secretari delegat amb el vist-i-plau del secretari general ha informat favorablement la proposta de prorrogar el contracte i desfavorablement les al·legacions efectuades pel contractista sol·licitant la modificació del contracte, deixant a criteri de l'òrgan de contractació la consideració d'analitzar i estudiar la viabilitat jurídica d'aplicar el reequilibri econòmic del contracte per entendre que els motius exposats han alterat l'economia del contracte i poden suposar la ruptura de la mateixa.
11. La intervenció delegada ha fiscalitzat favorablement la proposta.

## **FONAMENTS DE DRET**

L'apartat 29.2 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic (LCSP) disposa que el contracte pot preveure una o diverses pròrroques sempre que les seves característiques romangui inalterables durant el seu període de durada, sense perjudici de les modificacions que es puguin introduir de conformitat amb el que estableixen els articles 203 a 207 d'aquesta Llei. La pròrroga l'acorda l'òrgan de contractació i és obligatòria per a l'empresari, sempre que el seu preavís es produeixi almenys amb dos mesos d'antelació a la finalització del termini de durada del contracte, llevat que en el plec que regeixi el contracte se n'estableix un de superior.

De conformitat amb allò disposat a la clàusula 22 i l'Annex 1 del Plec de clàusules administratives particulars del referit contracte, s'estableix una única pròrroga de dos (2) anys, la qual serà acordada si escau per l'òrgan de contractació i serà obligatòria per l'empresari, sempre que el seu preavís es produeixi al menys dos mesos abans de l'acabament del termini de durada del contracte.

El preavís s'ha efectuat i comunicat al contractista dins del termini indicat.

De conformitat amb el que estableixen la disposició addicional segona de la LCSP, la normativa en règim local i els Estatuts reguladors de l'IMSST, correspon al Consell Rector la competència com a òrgan de contractació respecte d'aquest contracte, tant per l'adjudicació com per l'adopció de les pròrroques.

En relació a les al·legacions efectuades pel contractista, l'informe jurídic emès que consta en l'expedient disposa:

*«Els motius expressats per instància presentada en data 15 de juny de 2021 pel Sr. Juan Aregio Navarro, en representació de la Fundació Sociosanitària i Social Santa Tecla, i pels quals manifesten l'oposició formal a la pròrroga en base als factors exposats en la primera i segona al·legació:*

*1.-*

*“PRIMER.- En data 5 de novembre de 2020 es publica al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya (núm. 8264) el Vè Conveni col·lectiu d'empreses d'atenció domiciliària de Catalunya (codi de conveni núm. 79001525011999), que aprova els següents increments de les retribucions:*

*- Per l'any 2019: 2,5%*

*- Per l'any 2020: 1%*

*- Per l'any 2021: 4%*

*-Per l'any 2022: 8%*

*Implantar adequadament aquests increments ha plantejat i plantejarà greus conseqüències econòmiques a la Fundació Sociosanitària i Social Santa Tecla, la qual cosa, com s'acredita fefaentment en la present, ha generat la ruptura de l'equilibri econòmic del contracte.*

*Malgrat l'augment dels costos salarials pactats no justifica, per si mateix, la concurrència d'un risc imprevisible, al supòsit que ens ocupa, aquesta major onerositat sobrevinguda és completament desproporcionada i no havia pogut ser prevista de forma diligent ni per l'Administració contractant ni per l'entitat contractista atenent a aquests alts increments, ja que des de l'any 2016 els increments s'havien mantingut entre el 0,5% i l'1% d'acord amb la Resolució EMO/485/2015, de 5 de març, per la qual es disposa la inscripció i la publicació del IV Conveni col·lectiu de treball d'empreses d'atenció domiciliària de Catalunya per als anys 2.015 a 2018, concretament un 0,5% l'any 2016, un 1% l'any 2017 i un 1% l'any 2018, essent doncs els increments del 2,5%, del 4% i del 8% totalment imprevisibles en el moment de la licitació.*

*Conseqüentment, de conformitat amb la clàusula 24 relativa a la Modificació, suspensió i resolució del contracte que s'estableix al Plec de clàusules administratives particulars del servei d'ajuda a domicili de l'Institut municipal de serveis socials de Tarragona, resulta imprescindible que l'òrgan de contractació promogui la modificació del contracte tal com li faculta la normativa aplicable, en tant que, malgrat no es preveu expressament com a causa de modificació l'increment dels costos salarials, sí es remet a l'article 205 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, que determina que les modificacions no previstes en el plec de clàusules administratives particulars podran dur-se a terme sempre i quan compleixin els següents requisits: a) que si es deriven de circumstàncies sobrevingudes i que fossin imprevisibles en el moment en què va tenir lloc la licitació del contracte, com és el cas que ens ocupa, tenint en compte que una Administració diligent no ho hauria pogut haver previst, que no s'altera la naturalesa global del contracte, i que la modificació no implica una alteració quantitativa superior al 50%; i b) que es limitin a introduir les variacions estrictament indispensables per respondre a la causa objectiva que les fan necessàries.*

*Així doncs, tenint en compte que aquests increments del 4% i del 8% eren totalment imprevisibles tant pel contractista com per l'Administració contractant, atenent a la tendència estable d'increments entre el 0,5% i l'1% en els darrers anys, i tractant-se d'un impacte que no supera el 50% del preu inicial del contracte, mantenint-se intacta la naturalesa global del contracte inicial, i*

*limitant-se la modificació a la variació estrictament indispensable per respondre a aquesta circumstància sobrevinguda i imprevisible que converteix en inadequada la relació contractual inicial, és evident que es compleixen els requisits imposats pel legislador per procedir a aquesta modificació contractual no prevista pels Plecs per part de l'Administració contractant.*

*Si l'IMSST no procedeix a realitzar d'ofici aquesta modificació que el marc jurídic aplicable li permet fer per no trencar l'equilibri del contracte, no ens queda altra alternativa que mostrar la nostra no conformitat amb la proposta que ens ha estat notificada, i consegüentment, ens oposem formalment a la proposta d'aprovació de la pròrroga del contracte del servei d'ajuda a domicili (SAD) per al període de dos anys."*

2.-

*"SEGON.- Així mateix, fruit dels esdeveniments succeïts arran de la COVID-19, les Administracions han aprovat una sèrie de mesures de caràcter extraordinari per combatre la forta propagació i contagi del virus entre la ciutadania. Entre les quals trobem el Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada per la COVID-19; el Reial decret-llei 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents extraordinàries per fer front a l'impacte econòmic i social de la COVID-19; el Decret llei 7/2020, de 17 de març, de mesures urgents en matèria de contractació pública, de salut i gestió de residus sanitaris, de transparència, de transport públic i en matèria tributària i econòmica; l'Ordre TMA/259/2020, de 19 de març, per la qual es dicten instruccions sobre transport per carretera; l'Ordre SND/265/2020, de 19 de març, d'adopció de mesures relatives a les residències de persones grans i centres sociosanitaris, davant la situació de crisi sanitària ocasionada per la COVID-19; l'Ordre SND/275/2020, de 23 de març, per la qual s'estableixen mesures complementàries de caràcter organitzatiu, així com de subministrament d'informació en l'àmbit dels centres de serveis socials de caràcter residencial en relació amb la gestió de la crisi sanitària ocasionada per la COVID-19; la Resolució SLT/761/2020, de 23 de març, per la qual s'adopten noves mesures complementàries per a la prevenció i el control de la infecció pel SAR-CoV-2; el Decret llei 8/2020, de 24 de març, de modificació parcial del Decret llei 7/2020, de 17 de març, de mesures urgents en matèria de contractació pública, de salut i gestió de residus sanitaris, de transparència, de transport públic i en matèria tributària i econòmica, i d'adopció d'altres mesures complementàries; l'Ordre SND/310/2020, de 31 de març, per la qual s'estableixen com serveis essencials determinats centres, serveis i establiments sanitaris; el Reial decret-llei 15/2020, de 21 d'abril, de mesures urgents complementàries per donar suport a l'economia i l'ocupació; entre d'altres, a més de les directrius, guies de bones pràctiques i procediments d'actuació específics que s'han aprovat per les autoritats sanitàries en base a aquesta normativa, i per tant, a la qual restàvem sotmesos i ens hi hem hagut d'adaptar, com són: la Guía de buenas prácticas en los centros de Trabajo frente al COVID-19, publicada a l'abril de 2020 pel Ministeri de Sanitat del govern espanyol en base a les principals obligacions previstes a la normativa vigent; les Mesures preventives per a persones treballadores que presten serveis d'atenció domiciliària en relació al SARS-CoV-2, publicades per l'Institut Català de Seguretat i Salut Laboral a l'abril de 2020; el Procediment d'actuació enfront de casos d'infecció pel nou coronavirus SARS-CoV-2, publicat a l'agost de 2020 per la Sub-direcció General de Vigilància i Resposta a Emergències de Salut Pública; les Mesures de protecció i d'actuació per als professionals del servei d'atenció a domicili (SAD) per la COVID-19, elaborat per la Direcció General de l'Autonomia Personal i la Discapacitat. Generalitat de Catalunya, publicat el març de 2021; i el Procedimiento de actuación para los Servicios de prevención de riesgos laborales frente a la exposición al SARS-Cov-2, publicat al desembre de 2020 pel Ministeri de Salut. Implantar adequadament aquestes mesures ha plantejat greus conseqüències organitzatives, operatives, logístiques i econòmiques en el Servei d'Ajuda a Domicili (SAD) de la Fundació Sociosanitària i Social Santa Tecla, ja que ha hagut de*

*garantir la protecció de les persones treballadores que presten serveis d'atenció domiciliària, en tant que duen a terme intervencions assistencials de cura personal i de la llar, de suport i d'atenció a persones que habitualment es troben en una situació de dependència associada a factors de vulnerabilitat (com ara malalties cròniques, l'edat...), com a agents d'atenció directa i de cura, s'han implantant els protocols i les mesures necessàries d'acord amb les normes aprovades pel govern estatal i autonòmic per la contenció de la propagació de la COVID-19. En aquest sentit, i malgrat les aportacions realitzades a aquest efecte per part de l'IMSST, des de la Fundació s'ha hagut d'abastir amb equips de protecció individual (EPIs) als diversos treballadors, per poder desenvolupar la seva feina en condicions de seguretat, amb la finalitat de minimitzar el risc d'exposició i transmissió del coronavirus SARS-CoV-2, incloent: sabó i/o solució alcohòlica pel rentat de mans; guants de vinil; mascaretes de roba per a tot el personal d'atenció directa; mascaretes quirúrgiques addicionals per a treballadores que atenen a usuaris amb dificultats i/o problemàtica respiratòria, amb rotació setmanal en funció del número d'usuaris a atendre; pantalles de protecció facial; davantals o ponxos de plàstic; i guants llargs. La qual cosa, com s'acredita fefaentment en la present, ha generat la ruptura de l'equilibri econòmic del contracte en haver suposat un increment extraordinari de despeses en materials de protecció i en serveis de neteja per complir amb els protocols sanitaris. Aquesta major onerositat sobrevinguda, també ha suposat un trencament de l'equilibri econòmic del contracte, que si no es compensa adequadament per l'òrgan de contractació, de nou, ens obliga a oposar-nos formalment a la pròrroga del contracte del servei d'ajuda a domicili (SAD) per al període de dos anys."*

*La primera al·legació formulada pel contractista planteja la qüestió de si com a conseqüència de l'increment "desproporcionat" dels costos salarials aprovats pel nou conveni col·lectiu d'empreses d'atenció domiciliària de Catalunya, es pot procedir a modificar el contracte per supòsits no previstos en els plecs de clàusules administratives particulars, al·legant circumstàncies sobrevingudes i imprevisibles.*

*La segona al·legació exposa que l'adopció de les mesures de prevenció i protecció per minimitzar el risc d'exposició i transmissió de la COVID-19 han suposat unes majores despeses que no eren previsibles, que poden comportar el trencament de l'equilibri econòmic del contracte.*

*Com a punt de partida, es fa avinent remarcar que l'execució dels contractes administratius es regeix pels principis de risc i ventura i pacta sunt servanda (les obligacions contractuals s'han de complir d'acord amb el contracte) i només en supòsits excepcionals i expressament reconeguts per la legislació es pot optar per alterar o modificar les condicions prèviament establertes.*

*És procedent puntualitzar que els plecs de clàusules administratives particulars del contracte no permeten la revisió de preus, en aplicació del règim jurídic de revisió de preus establert per la Llei 2/2015, de 30 de març, de desindexació de l'economia espanyola, i que en la normativa de contractació pública s'ha incorporat mitjançant l'article 103 de la LCSP, que regula la procedència i els límits de la revisió de preus i que disposa que els preus dels contractes del sector públic només poden ser objecte de revisió periòdica i predeterminada i que aquesta revisió només es pot portar a terme en els contractes d'obra, de subministraments de fabricació d'armament i equipament de les administracions públiques, de subministrament d'energia i en aquells altres en què el període de recuperació de la inversió sigui igual o superior a cinc anys.*

*Així mateix, les Juntes de Contractació Administrativa de Catalunya i d'Aragó (informes 2/2011, de 14 d'abril, i 16/2016, de 20 de juliol, respectivament) així com el Tribunal de Recursos Contractuals*

*del Sector Públic (Resolució 27/2019, de 13 de febrer) s'han pronunciat sobre la improcedència de les revisions del preu dels contractes amb motiu d'eventuals increments salarials sobrevinguts derivats de la negociació del conveni col·lectiu que resulti d'aplicació al personal que participi en l'execució del contracte.*

*Descartada aquesta possibilitat, procedim a analitzar la proposta de modificació del contracte per causes no previstes en el plec de clàusules administratives particulars.*

*A priori, cal significar que les modificacions d'un contracte durant la seva vigència només poden operar per raons d'interès públic i en els casos i en la forma prevista per la pròpia LCSP i en els plecs contractuals. Les modificacions poden ser tant per causes previstes com no previstes en els plecs. El plec de clàusules administratives particulars del servei d'ajuda a domicili que regeix el present contracte no preveu la modificació per modificacions en el règim salarials derivat dels canvis que es produeixin en els convenis col·lectius d'aplicació.*

*L'opció plantejada pel contractista és la de modificar per supòsits no previstos, prevista a l'article 205 de la LCSP, el qual en detalla les condicions. D'entre les causes objectives previstes al citat article, cal considerar, en el cas que s'analitza, la relativa a què "la necessitat de modificar un contracte vigent derivi de circumstàncies sobrevingudes i que siguin imprevisibles en el moment en què va tenir lloc la licitació del contracte", que pot tenir lloc si la necessitat de la modificació derivés de circumstàncies que una Administració diligent no hagués pogut preveure.*

*Si bé no es posa en qüestió l'increment substancial dels costos salarials del Vè Conveni col·lectiu d'empreses d'atenció domiciliària de Catalunya en relació a l'evolució dels costos (almenys amb comparació amb els previstos en l'anterior conveni col·lectiu), resulta important assenyalar que els increments salarials que conté són els pactats lliurement entre la representació dels treballadors i la dels empresaris, i on l'administració (en aquest cas, l'IMSST), no hi participa en absolut, essent-ne totalment aliena, si bé la LCSP obliga als poders adjudicadors a tenir en compte el conveni col·lectiu sectorial aplicable en el moment de determinar els aspectes econòmics bàsics que han de regir el contracte (pressupost base de licitació, valor estimat del contracte i preu).*

*En aquest sentit, es fa avinent remarcar que els plecs del contracte vigent es van preparar a finals del 2018 durant la vigència de l'anterior conveni col·lectiu de treball d'empreses d'atenció domiciliària de Catalunya per als anys 2015 a 2018 (codi de conveni núm. 79001525011999), aprovant-se en data 26 de març de 2019. Segons consta a l'expedient, es van tenir en compte els costos salarials del referit conveni per a determinar els preus hora de prestació del contracte.*

*La Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Generalitat de Catalunya, en el seu Informe 10/2019, de 28 de novembre, disposa el següent:*

*"(...) Atès que el supòsit sobre el que se sol·licita informe és el d'increment retributiu com a conseqüència de la negociació col·lectiva, de forma sobrevinguda durant l'execució del contracte, cal determinar si seria procedent la modificació del contracte per aquesta causa imprevista. Així, d'entre les causes objectives previstes a l'article 205 de la LCSP que habiliten modificar un contracte en casos en què dita modificació no s'hagués previst en els plecs, cal considerar, en el cas que s'analitza, la relativa a què "la necessitat de modificar un contracte vigent derivi de circumstàncies sobrevingudes i que siguin imprevisibles en el moment en què va tenir lloc la licitació del contracte", que pot tenir lloc si la necessitat de la modificació derivés de circumstàncies que una Administració diligent no hagués pogut preveure.*

*En aquest sentit, i malgrat que els convenis col·lectius deriven dels acords adoptats lliurement entre els representants dels treballadors i dels empresaris, de manera que l'Administració n'és aliena, cal constatar que la negociació col·lectiva no és un fet desconegut ni imprevisible, més tenint en compte que els mateixos convenis n'estableixen els períodes de revisió, de manera que, no essent la signatura d'un conveni col·lectiu una circumstància imprevisible, això és, que no s'hagués pogut preveure, aquest fet no és causa que habiliti la modificació no prevista en plec d'un contracte. Per tant, no procedeix la modificació no prevista en plecs d'un contracte per increments salarials sobrevinguts derivats de la negociació col·lectiva, en la mesura que no es pot considerar aquest increment com una circumstància sobrevinguda i imprevisible. (...)”*

*En el citat informe, la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de Catalunya fonamenta el seu criteri en els pronunciaments efectuats prèviament per la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat, en la Recomanació de 10 de desembre de 2018, en la qual s'assenyala que “el crecimiento del importe de los costes de mano de obra como consecuencia de un acontecimiento previsible como es la negociación colectiva no puede calificarse en modo alguno como un riesgo imprevisible, que justifique la modificación posterior del contrato. Es esta una circunstancia que claramente puede anticiparse en el momento de celebrarse el contrato y que el contratista puede prever. Es cierto que la ley ordena que los órganos de contratación cuiden de que el precio de los contratos sea adecuado al mercado, pero también lo es que, una vez determinadas las condiciones aplicables al contrato y consentidas por las partes, existe un riesgo que asume el contratista y del que no puede desligarse por acontecimientos previsibles, aunque no sean cuantificables de antemano”.*

*I en aquest sentit, l'informe de la Junta Consultiva de Contractació Pública de l'Estat va més enllà quan manifesta que “desde el punto de vista material una modificación que afectase al precio de los contratos sería claramente una revisión de precios encubierta. Además, supondría una alteración de las condiciones del contrato que afectaría a dos elementos fundamentales del mismo, que han sido definidos en la fase de preparación como son el presupuesto y el valor estimado”, posant en risc la igualtat de condicions que s'ha de garantir en tot moment, no només en la fase de licitació sinó en les decisions que es prenguin en l'execució, per a la resta de licitadors.*

*En idèntic sentit es pronuncia la Junta Consultiva de Contractació Administrativa de la Comunitat Autònoma d'Aragó en el seu Informe 3/2019, de 10 d'octubre, quan analitza les conseqüències de la pujada del salari mínim interprofessional en els contractes en execució, i que partint de les consideracions de la Junta de Contractació Pública de l'Estat, afegeix que “carece de sentido examinar la regulación de las modificaciones en la LCSP, pues una modificación que afecte a los costes salariales sería una revisión de precios en el fondo y prevalece el régimen particular de la revisión de precios.”*

*Descartades les modificacions contractuals proposades pel Contractista pels fonaments jurídics anteriorment exposats, resulta necessari informar desfavorablement les pretensions exposades pel contractista.*

*No obstant això, s'ha de posar de manifest que l'increment dels costos derivada del Vè Conveni col·lectiu d'empreses d'atenció domiciliària de Catalunya (codi de conveni núm. 79001525011999), amb increments del 4% per a l'any 2021 i del 8% per a l'any 2022, ha superat notablement els percentatges d'increment que eren raonablement esperables d'una negociació col·lectiva en aquest sector, tenint de referència els increments de l'anterior conveni, que eren de com a màxim de l'1%*

*anual, la qual cosa es podria arribar a considerar que es tracta de circumstàncies sobrevingudes i imprevisibles, i que suposa per a una de les parts del contracte que li resulti impossible o excessivament costós el compliment de les obligacions contractuals.*

*I alhora és evident que el contractista ha hagut i haurà de fer front a una major despesa en recursos personals i materials per poder seguir prestant el servei en temps de la pandèmia COVID19 amb les condicions que li són exigides per assegurar i garantir la protecció tant d'usuaris com dels professionals, que en un contracte com en el del servei d'ajuda a domicili, amb contacte físic permanent, pot representar un nivell de costos considerable i els quals no es podien contemplar en el període pre-pandèmia.*

*Ambdós factors poden posar en situació de ruptura substancial l'economia del contracte, i en conseqüència, perjudicar la qualitat i la prestació d'un servei social bàsic i essencial destinat a col·lectius dependents.*

*Tot el qual es posa a consideració de l'òrgan de contractació la necessitat d'analitzar i estudiar la viabilitat jurídica d'aplicar el reequilibri econòmic del contracte previst a la legislació de contractació pública, que en l'àmbit privat equivaldria a la clàusula rebus sic stantibus, que té per objecte corregir el desequilibri econòmic del contracte que es pot donar entre les parts, o altres solucions alternatives, que preservin la prestació del servei i el dret legítim del contractista a percebre el preu adequat i amb les condicions inicialment acordades.*

*Precisament és en la tercer apartat de l'escrit d'al·legacions on s'inclou l'exposició justificativa des del punt de vista del major cost econòmic que representen els increments retributius, així com els canvis que el contractista manifesta què s'ha hagut de fer front per adaptar-se a les necessitats del servei com a conseqüència de la pandèmia causada per la COVID-19, i que es fixen en l'increment per despeses de personal per l'any 2021 en una quantia de de 90.194 €, i per l'any 2022 una quantia de 196.606€; i en el cas de les despeses de consums arran de la implementació dels nous protocols de protecció per 2021, un increment de consum anual estimat en 63.698 €.*

*Pel que fa a la quarta al·legació efectuada el contractista, és la següent:*

*“QUART.- Atenent a allò disposat a les addendes aprovades per la Generalitat sobre la pròrroga per al 2020 del contracte programa 2016-2019 per a la coordinació, la cooperació i la col·laboració entre el Departament de Treball, Afers socials i Famílies i l'ajuntament de Tarragona, en matèria de serveis socials, altres programes relatius al benestar social i polítiques d'igualtat, de 17 de gener de 2020; i sobre el contracte programa entre el Departament de Treball, Afers socials i Famílies i l'Ajuntament de Tarragona, en matèria de serveis socials, altres programes relatius al benestar social i polítiques d'igualtat per a la implementació de mesures extraordinàries en relació amb l'impacte social de la pandèmia de la COVID-19 durant l'exercici de 2020, de 29 de setembre de 2020, per adequar les actuacions a les noves realitats, es posa de manifest que el preu mig per l'atenció a la persona és de 16,25 €/h, superior als 15,10 €/h actualment previstos, atorgant la Generalitat un import de 95.728,40 € a l'Ajuntament de Tarragona pel cofinançament del SAD en un màxim de 8.925,73 hores, essent el pressupost inicial de la pròrroga del Contracte Programa 2020 de 941.420 € pel SAD dependència i 228,538,22 € pel SAD social, de manera que resulta palès que no s'ha gastat el 100% de l'import pressupostat per aquest servei, i malgrat no es troba obligat a exhaurir el 100% de la quantia, resulta imprescindible destinar-lo a mantenir l'economia del contracte.”*

*Aquesta secretaria delegada considera que el finançament del contracte que pugui tenir l'Administració contractant no és matèria que hagi de ser objecte d'anàlisi amb l'adjudicatari d'un contracte, i alhora és irrelevant per determinar si es un contracte pot ser susceptible de modificació per determinats fets al·legats»*

## ACORD

En conseqüència, el CONSELL RECTOR acorda:

**Primer.-** Aprovar la despesa plurianual per un import total de 4.262.919,50 € (exempt d'IVA) corresponent a la pròrroga per al període de l'1 d'octubre de 2021 al 30 de setembre de 2023 del contracte de servei d'ajuda a domicili (SAD) amb el següent desglossament.

| 1octubre a 31 desembre 2021 | 1 gener a 31 desembre 2022 | 1 de gener a 30 setembre 2023 |
|-----------------------------|----------------------------|-------------------------------|
| 532.864,94 €                | 2.131.459,75 €             | 1.598.594,81 €                |

Aquesta despesa resta condicionada a que els pressupostos municipals dels exercicis 2022 i 2023 esdevinguin executius i a l'efectiva existència de crèdit pressupostari.

**Segon.-** Assumir l'informe emès per la persona responsable del contracte, i en aquest sentit, prorrogar el contracte de Servei d'ajuda a domicili (SAD) pel període de l'1 d'octubre de 2021 al 30 de setembre de 2023 amb l'entitat FUNDACIÓ SOCIOSANITÀRIA I SOCIAL SANTA TECLA, amb NIF G43660372, amb els mateixos termes i condicions establerts en els plecs de clàusules i en que foren adjudicats i posteriorment formalitzats.

**Tercer.-** Desestimar les al·legacions presentades per l'entitat FUNDACIÓ SOCIOSANITÀRIA I SOCIAL SANTA TECLA en relació a l'oposició a l'adopció de la pròrroga i denegar la sol·licitud de modificació del contracte, en base als arguments exposats en l'informe jurídic emès per la secretaria de l'IMSST, i que consten en la part expositiva del present acord.

**Quart.-** En base als motius exposats pel contractista, que poden causar la ruptura de l'economia del contracte, iniciar l'anàlisi de la viabilitat jurídica per si escau tramitar un reequilibri econòmic del contracte que permeti assegurar el manteniment de les prestacions del contracte i les condicions inicialment assumides per les parts.

**Cinquè.-** Que s'incorpori aquest acord de pròrroga al contracte formalitzat amb l'entitat FUNDACIÓ SOCIOSANITÀRIA I SOCIAL SANTA TECLA, formant part integrant dels mateix.

**Sisè.-** Que es publiqui al perfil del contractant i es trameti al Registre Públic de Contractes de la Generalitat de Catalunya, en compliment del que disposa la LCSP.

**Setè.-** Donar trasllat del present acord a la responsable del contracte i al Departament de Comptabilitat als efectes oportuns.

**Vuitè.-** Notificar electrònicament el present acord a l'entitat FUNDACIÓ SOCIOSANITÀRIA I SOCIAL SANTA TECLA, advertint-los que aquest acord no és definitiu en via administrativa i contra ell es pot interposar recurs d'alçada davant del Ple de l'Ajuntament de Tarragona en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la data de la seva notificació segons el que disposen els articles 112, 121 i 122 de la Llei

39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, sense perjudici que les persones interessades puguin interposar qualsevol altre recurs que considerin adient.  
..."

I per tal que consti i als efectes oportuns, lliuro el present certificat de l'esborrany d'acta redactat, i a reserva de la seva aprovació, de conformitat amb el disposat a l'article 206 del Reglament d'organització, funcionament i règim jurídic de les entitats locals, amb el vistiplau de la senyora presidenta.

Tarragona, a la data de la signatura electrònica.

Vist i Plau,  
La presidenta,

Inés Solé Guillén