ANNEX 13. RÈGIM ESPECÍFIC D'INCOMPLIMENTS I APLICACIÓ DE PENALITATS

L'ICS podrà aplicar les següents penalitats quan es donin els següents supòsits:

1. Supòsits d'incompliments

I. Incompliment de les condicions especials i les clàusules essencials del contracte

En qualsevol cas, s'entendrà que les clàusules i condicions definides al plec de clàusules administratives particulars, a l'annex de condicions especials i essencials d'execució, a l'annex de condicions específiques del contracte, a l'annex de règim d'incompliments i les establertes d'acord amb el que assenyala l'article 202 de la LCSP són infraccions greus.

II. Defecte de qualitat en l'obra executada.

III. Deficiència i/o endarreriments en la informació administrativa que es sol·liciti.

IV. La paralització total i absoluta de l'execució de les obres per causes imputables al contractista.

V. La resistència al compliment de les ordres de la Direcció facultativa, del coordinador de seguretat i salut o del responsable del contracte.

VI. Incompliment de les condicions establertes en les autoritzacions, permisos o llicències atorgades pels organismes competents.

VII. Restriccions o afectacions en l'activitat assistencial com a conseqüència d'un incident o sinistre imputable al contractista.

VIII. Incompliment de les obligacions en matèria de subcontractació.

IX. El falsejament de les prestacions consignades pel contractista a la factura.

X. Incompliment dels terminis adjudicats

XI. L'absència del lloc de treball dels operaris que es trobin en la cobertura d'alguna actuació (GREU).

XII. Disminuir el nombre d'operaris ofertats o la seva qualificació professional i la composició dels equips de treball (GREU).

XIII. La comissió de qualsevol interferència no justificada que pugui derivar en l'activitat normal del centre o el perill de la salut de pacients, acompanyant, usuaris o treballadors del centre. (MOLT GREU)

2. Efectes d'incórrer en algun dels supòsits anteriors.

Independentment de l'obligació d'indemnitzar pels danys i perjudicis que, en el seu cas, s'originin, l'ICS podrà acordar aplicar els següents efectes.

2.1. Aplicació de penalitats

2.1.1. Aplicació de penalitats econòmiques

Pels supòsits de defecte de qualitat de l'obra executada.

Els defectes de qualitat en l'obra realitzada, per manca de compliment del projecte o de les instruccions emeses pel personal facultatiu encarregat, podrà donar lloc a la seva demolició o a l'aplicació de rebaixes percentuals de fins el 50 per cent de cada unitat d'obra parcialment mal executada.

Igualment, quan els defectes de qualitat en l'obra realitzada siguin imputables al contractista, l'ICS podrà imposar penalitzacions econòmiques, no substitutives de danys i perjudicis, per incompliments lleus, greus o molt greus.

- Es considerarà que l'incompliment és lleu quan es produeixi alguna de les següents situacions:

a) Que afecti a una part de l'obra que representi fins a un 5 per cent del pressupost d'execució de l'obra.
b) Quan s'hagin causat lesions personals de pronòstic lleu.
c) Quan produeixin un retard en l'execució de l'obra que representi fins a un 5 per cent del termini d'execució de l'obra.

- Es considerarà que l'incompliment és greu quan es produeixi alguna de les següents situacions:

a) Quan afecti a una part de l'obra que representi més d'un 5 per cent i fins a un 20 per cent del pressupost d'execució de l'obra.
b) Quan s'hagin causat lesions personals de pronòstic greu.
c) Quan produeixin un retard en l'execució de l'obra que representi més del 5 per cent i fins a un 15 per cent del termini d'execució de l'obra.

- Es considerarà que l'incompliment és molt greu quan es produeixi alguna de les següents situacions:

a) Quan afecti a una part de l'obra que representi més del 20 per cent del pressupost d'execució de l'obra.
b) Quan s'hagin causat lesions personals de pronòstic molt greu o mortals.
c) Quan produeixin un retard en l'execució de l'obra que representi més del 15 per cent del termini d'execució de l'obra.

Pels supòsits de deficiències i/o endarreriments en la informació administrativa que es sol·liciti.

En cas que per deficiències o endarreriments en la informació administrativa sol·licitada que requereixi l'ICS o la Direcció facultativa si escau, i fos necessària la realització de treballs suplementaris o es donés lloc a costos no previstos, segons criteris de la Direcció facultativa i del responsable del contracte, el major cost anirà a càrrec del contractista.

Pel supòsit de paralització total i absoluta de l'execució de les obres per causes imputables al contractista.

En cas de sobrepassar en més de 30 dies el termini contractual per a la completa execució de l'obra, s'aplicarà una penalització consistent en la deducció mensual de la quantitat de (Pressupost d'Execució per Contracte x 8,5% / termini contractual de l'obra) euros, en cadascun dels mesos (o fracció) que s'allargui l'execució, més enllà dels 30 dies assenyalats.

En cas de que l'endarreriment sigui per força major o per causes imputables a l'ICS, es confeccionarà un nou pla de treball que aprovarà l'ICS.

En el supòsit d'incompliment dels terminis parcials del pla de treball, es podrà aplicar una penalització que consistirà en una retenció d'un 10 per cent de la diferència entre l'import acumulat a origen que s'hagués hagut de certificar segons el pla de treballs vigent en el moment de practicar la penalització i l'import real certificat. Aquesta penalització es deduirà de l'import de la certificació del mes en el que es calculi, realitzant el càlcul cada trimestre natural, actualitzant-se segons l'evolució de l'obra, incrementant l'import retingut o bé disminuint-lo. La quantitat resultant al final de l'obra s'aplicarà a la liquidació de la penalització per incompliment del termini total, si aquest fos el cas.

Pel supòsit de resistència al compliment de les ordres de la Direcció facultativa, del coordinador de seguretat i salut o del responsable del contracte.

En el supòsit de incompliment o resistència a les ordres de la Direcció facultativa, del coordinador de seguretat i salut o del responsable del contracte que perjudiqui el correcte desenvolupament de les obres, es podrà aplicar una penalització econòmica cada vegada que es produeixi un incompliment d'aquest tipus, proposada per la Direcció facultativa fins una quantia màxima, per cada penalització, de 6.000 euros, que es farà efectiva en la certificació mensual del mes en curs.

L'aplicació de tres penalitzacions d'aquest tipus comportarà l'obligació del contractista de substituir al delegat o al cap d'obra.

Pel supòsit de restriccions o afectacions en l'activitat assistencial com a conseqüència d'un incident o sinistre imputable al contractista.

En aquest supòsit d'incompliment es podrà aplicar una penalització d'una quantia màxima de 6.000 euros quan per qualsevulla acció derivada d'una actuació del contractista sense que hagi estat autoritzada tingui un impacte en l'activitat assistencial.

Pel supòsit d'incompliment de les obligacions en matèria de subcontractació.

Es podrà aplicar una penalització de fins els 50 per cent de l'import del subcontracte, amb el límit del 10 per cent del preu del contracte adjudicat al contractista, en el cas d'infracció de les condicions previstes en l'article 215.2 de la LCSP.

En cas de concórrer més de cinc incompliments reiterats dit supòsit serà causa de resolució del contracte.

En cas de resolució judicial o arbitral ferma aportada per la subcontractista o per la subministradora que acrediti la manca de pagament en termini per la contractista a una subcontractista o subministradora vinculada a l'execució del contracte, i que aquesta demora en el pagament no estigui motivada per l'incompliment d'alguna de les obligacions contractuals assumides per la subcontractista o

subministradora en l'execució de la prestació, s'imposaran, en tot cas, les següents penalitats, de les quals respondrà la garantia definitiva: 100 euros per cada dia de retard en el pagament de cada factura. Aquesta penalitat podrà reiterar-se cada mes mentre persisteixi l'impagament.

La suma de les penalitzacions acumulades previstes en aquesta clàusula, tindrà com a límit màxim quantitatiu el 50 per cent del preu final del contracte.

En el supòsit de falsejament de les prestacions consignades pel contractista a la factura.

Aquest supòsit determinarà la imposició d'una penalitat d'entre el 1 per 100 i el 10 per 100 de l'import total del contracte adjudicat descomptat en l'import de la factura que correspongui abonar, depenent de la gravetat de l'incompliment.

Pel supòsit d'incompliment de la clàusula ètica

En cas d'incompliment dels apartats a), b), c), f) i g) de la clàusula 37 del plec de clàusules administratives particulars s'estableix una penalitat mínima de 0,60 euros per cada 1000 euros del preu del contracte, IVA exclòs, que es podrà incrementar de forma justificada i proporcional en funció de la gravetat dels fets. La gravetat dels fets vindrà determinada pel perjudici causat a l'interès públic, la reiteració dels fets o l'obtenció d'un benefici derivat de l'incompliment. En tot cas, la quantia de cada una de les penalitats no podrà excedir del 10 per cent del preu del contracte, IVA exclòs, ni el seu total podrà superar en cap cas el 50 per cent del preu del contracte.

- En el cas d'incompliment del que preveu la lletra d) de la clàusula 30 del plec de clàusules administratives particulars l'òrgan de contractació donarà coneixement dels fets a les autoritats competents en matèria de competència.

- En el cas d'incompliment del que preveu la lletra e) de la clàusula 30 del plec de clàusules administratives particulars l'òrgan de contractació ho posarà en coneixement de la Comissió d'Ètica en la Contractació Pública de la Generalitat de Catalunya perquè emeti el pertinent informe, sens perjudici d'altres penalitats que es puguin establir.

- En el cas que la gravetat dels fets ho requereixi, l'òrgan de contractació els posarà en coneixement de l'Oficina Antifrau de Catalunya o dels òrgans de control i fiscalització que siguin competents per raó de la matèria.

Pels supòsits d'incompliment dels terminis adjudicats.

Aquestes penalitats s'aplicaran per dia laborable d'endarreriment, segons la taula següent i depenent de la tipologia d'obra que s'hagi previst en el QC del contracte específic:

Tipus	Percentatge respecte PEC
1	0,1% del PEC
2 i 3	0,2% del PEC

Pels supòsits d'incompliment per absència del lloc de treball dels operaris que es trobin en la cobertura d'alguna actuació (GREU).

Aquest supòsit determinarà la imposició d'una penalitat d'entre el 1 per 100 i el 10 per 100 de l'import total del contracte adjudicat descomptat en l'import de la factura que correspongui abonar, depenent de la gravetat de l'incompliment.

Pels supòsits d'incompliment per disminució del nombre d'operaris ofertats o la seva qualificació professional i la composició dels equips de treball (GREU).

Aquest supòsit determinarà la imposició d'una penalitat d'entre el 1 per 100 i el 10 per 100 de l'import total del contracte adjudicat descomptat en l'import de la factura que correspongui abonar, depenent de la gravetat de l'incompliment.

Pels supòsits d'incompliment per la comissió de qualsevol interferència no justificada que pugui derivar en l'activitat normal del centre o el perill de la salut de pacients, acompanyant, usuaris o treballadors del centre (MOLT GREU)

Aquest supòsit determinarà la imposició d'una penalitat d'entre el 1 per 100 i el 10 per 100 de l'import total del contracte adjudicat descomptat en l'import de la factura que correspongui abonar, depenent de la gravetat de l'incompliment.

Pels supòsits de deficiències i/o endarreriments en la informació administrativa que es sol·liciti.

En cas que per deficiències o endarreriments en la informació administrativa sol·licitada que requereixi l'ICS o la Direcció facultativa si escau, i fos necessària la realització de treballs suplementaris o es donés lloc a costos no previstos, segons criteris de la Direcció facultativa i del responsable del contracte, el major cost anirà a càrrec del contractista.

3. Resolució anticipada del contracte

L'òrgan de contractació podrà acordar la resolució anticipada del contracte quan, per causes imputables al contractista, incompleixi l'obligació principal del contracte, entenent-se, en tot cas, que s'està en aquest supòsit quan s'incompleixin les obligacions essencials i especials definides als plecs.

Efectes de la resolució anticipada del contracte

La resolució anticipada del contracte representa, a tot els efectes, l'incompliment de les condicions acordades en el contracte i per tant, un supòsit de la declaració de prohibició de contractar, d'acord amb l'article 71.2.c de la LCSP.

La declaració per part de l'òrgan de contractació de la prohibició de contractar, només serà aplicada quan: l'incompliment sigui greu i existeixi dol, culpa o negligència per part de l'empresa contractista.

També li seran aplicades les penalitats que s'han definit prèviament en els apartats anteriors.

La prohibició de contractar que declari l'òrgan de contractació només tindrà efecte sobre els béns objecte de la resolució anticipada del contracte que ha provocat la prohibició de contractar i dins de l'àmbit de l'òrgan de contractació.

En la mateixa resolució on es declari la prohibició de contractar es determinarà la seva durada, la qual, no podrà excedir de tres anys, a comptar des de la data de notificació a l'empresa contractista.

Excepcions als efectes de prohibició de contractar

La condició d'estar en prohibició de contractar per part d'una empresa haurà de ser declarada per aquesta, al DEUC o bé en declaració responsable, en cas que es presenti a noves licitacions de l'ICS que tinguin el mateix objecte contractual de manera expressa. En aquests casos, per tal d'admetre l'empresa en la nova licitació, la mesa de contractació o si no hi ha, l'òrgan de contractació, sol·licitarà la presentació, en la nova licitació, de les mesures que hagi establert l'empresa en prohibició de contractar per a garantir que els motius que la varen causar ja han estat resolts.

De comprovar-se que les causes que varen causar la prohibició de contractar han estat resoltes, l'òrgan de contractació emetrà una resolució de revocació de la prohibició de contractar.

La prohibició de contractar acordada amb el contractista determina l'exclusió de l'SDA durant el període en el que s'hagi acordat la prohibició de contractar. Si en el moment en que s'acorda la prohibició de contractar el contractista està realitzant en algun altre lot alguna obra, previ informe del responsable de contracte d'aquell lot, es podrà acordar la resolució també d'aquell.

4. Reincidència

La comissió de més de dos expedients d'aplicació de penalitats per incompliment o compliment defectuós en qualsevol contracte específic adjudicat o la resolució anticipada d'un contracte específic per causes imputables a l'empresa adjudicatària, suposarà l'inici d'un procediment per a determinar si l'empresa pot continuar o no com a empresa admesa a l'SDA.

En el supòsit que l'òrgan de contractació determini la no continuïtat de l'empresa en l'SDA, s'emetrà resolució administrativa i es notificarà a l'empresa pels mitjans definits en el PCAP, amb indicació del període en el que l'empresa no podrà ser admesa a l'SDA.

5. Procediments

Tant en l'aplicació de penalitats com en la resolució anticipada del contracte l'òrgan de contractació instruirà un expedient administratiu on es recolliran tots els fets i acords en relació al/s incompliment/s de l'empresa contractista.

En tot cas es, donarà audiència a l'empresa contractista, i es procedirà d'acord amb l'article 191, 195 i 211 de la LCSP.

Els acords que adopti l'òrgan de contractació posaran fi a la via administrativa i seran executius immediatament.

S'entendrà finalitzat l'expedient administratiu un cop realitzat l'avís de restabliment de les obligacions de l'empresa contractista.

Si s'acorda la resolució anticipada del contracte, l'expedient administratiu s'entendrà finalitzat amb la notificació de dita resolució.

<u>Aplicació de penalitats econòmiques</u>

L'aplicació de les penalitats es faran efectives mitjançant la deducció de les quanties que, en concepte d'abonament total o parcial, s'hagin de realitzar a l'empresa contractista.

Resolució anticipada del contracte

És l'òrgan de contractació qui acordarà la resolució anticipada del contracte un cop finalitzat el tràmit d'audiència sense que hagi hagut oposició de l'empresa contractista. En aquest acord s'indicarà, en tot cas, pronunciament exprés sobre la procedència o no de la pèrdua, devolució o cancel·lació de la garantia que, si s'escau, hagi estat constituïda, la declaració de prohibició de contractar, si escau, i la seva durada.

En el cas que l'empresa contractista formuli oposició l'expedient administratiu finalitzarà amb el dictamen de la Comissió Jurídica Assessora de la Generalitat de Catalunya.