



Servei jurídicoadministratiu
Ref.: RMV
Doc. Resolució
SER 21/17

Resolució de la presidenta de l'IMAS per la qual s'aprova l'expedient de contractació del servei d'acolliment residencial en habitatge supervisat per a la menor A.B. amb discapacitat reconeguda, en situació de desprotecció i dependent de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials, mitjançant procediment negociat sense publicitat, pel període comprés entre el 17 d'octubre de 2017 al 16 d'octubre de 2018.

Antecedents

1. El 28 de juliol de 2017 va tenir entrada en el Servei Jurídicoadministratiu l'informe de la cap de Servei de Menors i Família, amb el vistiplau de la directora insular de Menors i Família, amb registre d'entrada número 3189, en el qual es justifica la necessitat i la idoneïtat de contractar el servei per a l'acolliment residencial en habitatge supervisat per a la menor A.B. amb discapacitat reconeguda, en situació de desprotecció i dependent de l'IMAS pel període comprés entre el 17 d'octubre de 2017 al 16 d'octubre de 2018.
2. La presidenta de l'IMAS, mitjançant resolució de 25 d'agost de 2017, i de conformitat amb l'informe esmentat abans, va iniciar el corresponent expedient de contractació administrativa.
3. El Servei Jurídicoadministratiu, en data 11 de setembre de 2017, ha emès l'informe jurídic favorable, i la Intervenció Delegada de l'IMAS n'ha dictat l'informe de fiscalització favorable sobre la tramitació d'aquest expedient amb número de referència 172/17/01 MPC emès en data 22 de setembre de 2017.

Consideracions jurídiques

1. L'article 2.1 del Text Consolidat dels Estatuts de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials disposa que l'IMAS té per objecte l'exercici, en forma directa i descentralitzada, de les competències atribuïdes per qualsevol títol al Consell de Mallorca en matèria de serveis socials i menors.
2. L'IMAS, exerceix les competències pròpies en matèria de tutela, guarda, acolliment familiar i adopció, d'acord amb l'article 70.8 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears.
3. L'organització i el funcionament dels centres d'acollida residencial de menors han de garantir el respecte als drets fonamentals recollits a la convenció sobre els Drets de l'Infant de Nacions Unides, la Constitució Espanyola, la Llei orgànica 1/1996, de 15 de gener, de protecció jurídica del menor, a la Llei 17/2006 de 13 de novembre, integral de l'atenció i dels drets de la infància i l'adolescència de les Illes Balears, Llei 26/2015, de 28 de juliol, de modificació del sistema de protecció a la infància i a l'adolescència i el Reglament pel qual s'estableix el règim jurídic dels centres d'acolliment residencial de persones menors d'edat a Mallorca, aprovat pel Ple en sessió de dia 8 d'abril de 2010 (BOIB núm. 72, de 13-05-2010).



4. D'acord amb el que s'estableix a l'article 10 del Reial Decret Legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de contractes del sector públic (TRLCSP), es considera que s'ha de qualificar el contracte com de serveis, concretament estaria inclòs dins la categoria 25 de l'annex II, *Serveis socials i de salut*.

5. En virtut dels articles 13.1 i 16 del TRLCSP no es tracta d'un contracte subjecte a regulació harmonitzada, ja que no es troba comprès dins les categories esmentades.

6. De conformitat amb l'establert a l'article 170.d del TRLCSP, és adequat seguir el procediment negociat sense publicitat.

Segons l'article 169 d'aquest text refós, en el procediment negociat l'adjudicació ha de recaure en el licitador elegit justificadament per l'òrgan de contractació, després d'efectuar consultes amb diversos candidats i negociar les condicions del contracte amb un o diversos d'ells. Per altra banda, d'acord amb l'article 178.1 del TRLCSP, en el procediment negociat és necessari sol·licitar ofertes, al manco, a tres empreses capacitades per realitzar l'objecte del contracte, sempre que sigui possible.

No obstant això, en aquest cas no serà possible convidar-ne a tres, atès que, d'acord amb l'informe de necessitat de la cap del Servei de Menors i Família, emès el 25 de juliol de 2017 amb el vistiplau de la directora insular de Menors i Família de l'IMAS i de l'informe de la treballadora social de data 21 de juliol de 2017, on valora la continuïtat de la menor al centre residencial Petit Pla gestionat per l'entitat AMADIBA ja que «...la situació de precarietat de la progenitora i la valoració de necessitat d'intervenció a migllarg termini fa necessària la necessitat de permanència de la menor al centre...» (veure informe adjunt), ... «...Per tot l'exposat en aquest informe, es considera necessari la continuïtat de la menor al centre residencial de Petit Pla de la Fundació Amadiba». Per això, és considera que l'únic centre adient per residir la menor és el Petit Pla gestionat per la Fundació AMADIBA.

A més, d'acord amb l'Article 87.5 de la Llei 17/2006, integral de l'atenció i dels drets de la infància i de l'adolescència de les Illes Balears on regula l'acolliment residencial diu explícitament que «5.L'acolliment residencial de persones menors d'edat amb deficiències o discapacitats físiques o psíquiques greus o amb alteracions psiquiàtriques, que estiguin subjectes a mesures de protecció, s'ha de dur a terme en centres específics on s'ha de garantir un nivell adequat de prestacions assistencials, d'acord amb les seves necessitats.», queda clar que la menor A.B. sols pot realitzar l'acolliment residencial a l'habitatge supervisat d'AMADIBA, ja que, en aquest moments, és el que compleix millor amb les necessitats assistencials del menor.

Per tant, ens trobem davant del supòsit que es descriu a l'article 170.d del TRLCSP, segons el qual l'Administració pot adjudicar un contracte mitjançant el procediment negociat quan, per raons tècniques o artístiques o per motius relacionats amb la protecció de drets d'exclusiva, el contracte només es pugui encomanar a un empresari determinat.

7. En aquest sentit, és doctrina reiterada de les Juntes Consultives de Contractació el que s'indica a continuació:

- quan existeix un únic empresari o professional que pugui encarregar-se de l'objecte del contracte és una causa habilitant per adjudicar un contracte sense publicitat i sense concurrència.



- és necessari acreditar que concorren una sèrie de circumstàncies objectives en l'empresari, normalment de caràcter tècnic, alienes a la voluntat de l'òrgan de contractació, que fan impossible la licitació del contracte i que comporten que necessàriament s'hagi d'encarregar a un únic empresari o professional, perquè és l'únic capacitat per fer-ho.

- aquesta possibilitat requereix que, en cada cas, s'analitzi si concorren aquestes circumstàncies objectives, sense que es puguin donar criteris de caràcter general.

8. La tramitació d'aquest expedient de contractació és ordinària.

9. El règim jurídic aplicable als contractes administratius de serveis es regula als articles 19.2 i 208 del TRLCSP i la jurisdicció competent a la qual s'han de sotmetre en cas de litigi les parts contractants, d'acord amb l'article 21 del TRLCSP, serà l'ordre jurisdiccional contenciós-administratiu.

Als articles abans esmentats hi figuren com a sistema de fonts dels contractes administratius de serveis, en primer lloc i amb caràcter preferent, les seves pròpies normes; si no n'hi ha, el TRLCSP i les seves disposicions de desplegament; supletòriament, la resta de normes de dret administratiu i, si no n'hi ha, les normes de dret privat.

10. En el plec de clàusules administratives particulars, hi consten els punts a què fa referència l'article 67 (Contingut dels plecs de clàusules administratives particulars) del Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, que aprova el Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques.

11. Aquesta contractació, en virtut del Reial Decret 773/2015, de 28 d'agost, pel qual es modifiquen determinats preceptes del Reglament General de la Llei de Contractes de les Administracions Públiques, no necessita classificació empresarial.

12. L'òrgan competent per aprovar la present contractació es la Presidència de l'IMAS, d'acord amb l'article 7.2 lletra z) del Text Consolidat dels Estatuts de l'IMAS, aprovats per acord del Ple del Consell de Mallorca, de 13 d'octubre de 2016, (BOIB núm. 140 de 5 de novembre de 2016).

13. Respecte al finançament del contracte, cal indicar que hi ha crèdit adequat i suficient per fer front a les despeses que es deriven d'aquest servei, per un import total de quaranta mil sis cents setanta-nou euros amb vint-i-cinc cèntims (40.679,25€), IVA exempt, a raó de 111,45 €, IVA exempt, per plaça i dia, amb càrrec a les partides pressupostàries que s'indiquen:

- Any 2017 (del 17 d'octubre al 31 de desembre): vuit mil quatre-cents setanta euros amb vint cèntims (8.470,20€), IVA exempt, amb càrrec a la partida 20.23135.22709 del vigent pressupost de despeses (referència comptable 22017013514).
- Any 2018 (de l'1 de gener al 16 d'octubre): trenta-dos mil dos-cents nou euros amb cinc cèntims (32.209,05€), IVA exempt, amb càrrec a la partida que correspongui del pressupost de despeses de l'any 2018.



Possible pròrroga d'un (1) any per un import total de quaranta mil sis cents setanta-nou euros amb vint-i-cinc cèntims (40.679,25€), IVA exempt, d'acord amb la següent distribució per anualitats:

- Any 2018 (de 17 d'octubre al 31 de desembre): vuit mil quatre-cents setanta euros amb vint cèntims (8.470,20€), IVA exempt, amb càrrec a la partida que correspongui dels exercicis futurs.
- Any 2019 (de l'1 de gener al 16 d'octubre): trenta-dos mil dos-cents nou euros amb cinc cèntims (32.209,05€), IVA exempt, amb càrrec a la partida que correspongui dels exercicis futurs.

14. L'expedient ha de ser sotmès a la Intervenció delegada de l'IMAS per a l'emissió del preceptiu informe de fiscalització prèvia.

15. Per raó de la quantia, no serà necessari remetre una còpia certificada del document mitjançant el qual es formalitzi el contracte, acompanyat amb un extracte de l'expedient del qual derivi, a la Sindicatura de Comptes, d'acord amb l'article 29.1 del TRLCSP.

Particulars

1. Acreditació de la solvència:

D'acord amb la normativa vigent només poden realitzar el servei de guarda de menors les entitats acreditades i habilitades com a entitats col·laboradores en el Registre d'Entitats Col·laboradores en Matèria de Guarda de Menors. La presentació del corresponent certificat eximeix de la necessitat d'exigir unes condicions mínimes de solvència.

A més també serà necessari acreditar la inscripció en el Registre d'entitats prestadores de serveis socials i tenir el centre o el servei autoritzat, d'acord amb la normativa que regula els requisits per l'autorització i acreditació dels serveis residencials de persones menors.

Aquestes exigències d'habilitació i acreditació conformen un plus pel que fa a la correcta execució de les prestacions.

2. D'acord amb el que s'estableix a l'article 95.1 del TRLCSP, sobre l'**exempció de garantia definitiva**, en atenció a les circumstàncies del contracte, l'òrgan de contractació pot eximir a l'adjudicatari de l'obligació de constituir garantia definitiva, si queda adequadament justificat als plecs.

Tenint en compte que l'expressió justificar adequadament és un concepte jurídic indeterminat, podem considerar que els motius al·legats als plecs de prescripcions tècniques són suficients, ja que s'ha de recordar que la garantia serveix per respondre de la correcta execució de les prestacions i de les possibles penalitats.

Pel que fa a la correcta execució de les prestacions, s'ha de tenir en compte que l'entitat ha d'estar habilitada expressament per realitzar aquesta activitat. Per una banda ha d'estar habilitada i acreditada com entitat col·laboradora en la guarda de menors en l'àmbit de la comunitat de les illes Balears (art.87 punt 5 de la Llei 17/2006, integral de l'atenció i dels drets de la infància i de l'adolescència de les Illes Balears). I per l'altra, el



servei d'habitatge supervisat, ha de complir amb els requisits establerts per la normativa corresponent i disposar de l'autorització pertinent.

Per tant, juntament amb els procediments establerts per a revisar el règim de les acreditacions previst a la normativa i pel fet que l'entitat està sotmesa a un règim d'inspeccions per part del propi IMAS, tot això és garantia suficient de què les entitats han de mantenir uns estàndards adequats de prestació del servei. A més, com a contracte de servei públic, es preveu expressament, com a causa de resolució del contracte, la pèrdua de l'habilitació o la no renovació de l'acreditació.

Per altra costat, el Servei de Menors i Família estima essencial que l'entitat licitada pugui garantir l'atenció especialitzada dels menors residents amb la contractació de personal suficient i l'autorització prèvia dels equipaments per a desenvolupar el contracte, i així s'estableix al plec de prescripcions tècniques l'obligatorietat de comptar amb recursos humans i mitjans materials suficients per a garantir la prestació del servei en les millors condicions.

D'acord amb tot el manifestat anteriorment, l'exigència de solvència tècnica i l'obligatorietat de comptar amb una assegurança de responsabilitat civil vendria a suplir l'obligació de constituir garantia definitiva.

Respecte de les penalitats, l'article 212 del TRLCSP, el punt 1 preveu que l'aplicació de penalitats és potestativa. De manera que no s'oposa a l'esperit de la llei, que la Coordinació de Menors i Família, proposi l'exempció de la garantia.

Resolució

Per tot això, resolc:

1. Aprovar l'expedient de contractació del servei d'acolliment residencial en habitatge supervisat de la menor A.B. amb discapacitat reconeguda i en situació de desprotecció dependent de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials mitjançant el procediment negociat sense publicitat, d'acord amb les consideracions jurídiques abans exposades.
2. Aprovar els Plecs de Clàusules Administratives Particulars i de Prescripcions Tècniques que han de regir aquesta contractació administrativa.
3. El valor estimat del contracte, tenint en compte la pròrroga, és de vuitanta-un mil tres-cents cinquanta-vuit euros amb cinquanta cèntims (81.358,50€), exempts d'IVA.
4. El pressupost màxim de licitació d'aquesta contractació és de quaranta mil sis cents setanta-nou euros amb vint-i-cinc cèntims (40.679,25€), IVA exempt, a raó de 111,45 €, IVA exempt, per plaça i dia.
5. Autoritzar una despesa per un import total de quaranta mil sis cents setanta-nou euros amb vint-i-cinc cèntims (40.679,25€), IVA exempt, a raó de 111,45 €, IVA exempt, per plaça i dia, amb càrrec a les partides pressupostàries que s'indiquen:
 - Any 2017 (del 17 d'octubre al 31 de desembre): vuit mil quatre-cents setanta euros amb vint cèntims (8.470,20€), IVA exempt, amb càrrec a la partida 20.23135.22709 del vigent pressupost de despeses (referència comptable 22017013514).



- Any 2018 (de l'1 de gener al 16 d'octubre): trenta-dos mil dos-cents nou euros amb cinc cèntims (32.209,05€), IVA exempt, amb càrrec a la partida que correspongui del pressupost de despeses de l'any 2018.

6. Obrir el procediment d'adjudicació i convidar a l'entitat «AMADIBA» per ser l'entitat més adient per prestar el servei, d'acord amb l'informe proposta de tramitació de l'expedient de la cap del Servei de Menors i Família, emès en data 25 de juliol de 2017 amb el vistiplau de la directora insular de Menors i Família atesa la justificació que s'exposa al punt 6 de les consideracions jurídiques d'aquesta resolució.

7. Ordenar que les proposicions es lliurin en el Registre general de l'IMAS (carrer del General Riera, 67 de Palma), de 9 a 14 hores, dins del termini de set (7) dies hàbils, comptadors a partir de l'endemà d'haver-se rebut la notificació d'aquesta resolució. Si el darrer dia és dissabte o inhàbil, el termini s'entén prorrogat fins al primer dia hàbil següent.

8. Notificar aquesta resolució a la Direcció Insular de Menors i Família, al Servei de Gestió Econòmica i a la Intervenció Delegada de l'IMAS.

Aquesta resolució no posa fi a la via administrativa i contra ella es pot interposar, d'acord amb l'article 27.1 del Text Consolidat dels Estatuts de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials, aprovats pel Ple del Consell de Mallorca en data 13 d'octubre de 2016 (BOIB núm.140, de 5 de novembre de 2016) i en relació amb l'article 121 i següents de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, recurs d'alçada davant el Consell Executiu del Consell de Mallorca, dins el termini d'un mes, comptador a partir del dia següent al de la notificació de la present resolució.

Contra la desestimació expressa del recurs d'alçada podrà interposar-se recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu, en el termini de dos mesos, comptadors a partir del dia següent al de la notificació de la desestimació de l'esmentat recurs.

Contra la desestimació per silenci del recurs d'alçada podrà interposar-se recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu, en qualsevol moment a partir del dia següent a la desestimació presumpta (tres mesos des de la interposició del recurs sense que s'hagi notificat la resolució).

No obstant l'anterior, es pot exercitar, si n'és el cas, qualsevol altre recurs que s'estimi pertinent. Tot això de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, Reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa, i de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Palma, 25 de setembre de 2017

La presidenta

Margalida Puigserver Servera

N'he pres nota.

La secretària delegada
(BOIB núm. 109 de 5-09-2017)

M^a Àngels Vanrell Julià