

INFORME JURÍDIC-PROPOSTA DE RESOLUCIÓ que s'emet en relació a l'establiment dels criteris a aplicar als expedients de contractació en curs i als contractes vigents, afectats per la declaració de l'estat d'alarma amb independència del seu objecte i tipologia contractual.

ANTECEDENTS

I.- La propagació del coronavirus SARS-CoV-2 (COVID-19) i l'aprovació del Reial decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel COVID-19, comporta que el Museu de Badalona hagi d'adoptar les mesures i ordres necessàries per garantir la seguretat de les persones, amb el clar objectiu de reduir al màxim la circulació de persones per evitar patologies i contagis, en especial a les persones integrants de grups de risc.

Les mesures adoptades per l'Estat mitjançant la declaració de l'estat d'alarma, així com pel Reial Decret-Llei 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents extraordinàries per fer front a l'impacte econòmic i social del COVID-19; per la Generalitat de Catalunya amb 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 modificat parcialment pel Decret Llei 8/2020, de 24 de març; i finalment, pels decrets i les instruccions de l'Ajuntament de Badalona, en especial el Decret d'Alcalde de 15 de març de 2020, modificat pel Decret d'Alcalde de 18 de de març de 2020 -sobre mesures urgents d'adequació dels sistemes de treball a les emergències derivades de la excepcionalitat de la situació d'alarma decretada pel govern de l'estat per la pandèmia de la extensió del coronavirus i la seva repercussió a la Corporació Municipal-, així com la resolució de la 2^a Tinenta d'Alcalde, regidora de l'Àmbit de Salut, Habitatge i Recursos Interns, de 17 de març de 2020 -sobre serveis mínims davant la crisi sanitària ocasionada per COVID-19-, tenen un impacte en els contractes en procés de licitació, així com, especialment, en els contractes en vigor i vinculats a tot tipus de serveis i prestacions contractades per l'Ajuntament i les entitats del seu sector públic.

II.- El esmentats Decrets municipals tenen com a finalitat salvaguardar la protecció de la salut i garantir simultàniament l'adequada prestació dels serveis públics municipals que resultin imprescindibles per a la ciutadania, i estableix mesures de racionalització sobre els serveis municipals que es presten a la ciutat i que, en el seu cas, puguin impactar en la ciutadania tot diferenciant els serveis essencials d'aquells altres que no tenen aquest caràcter.

Vist 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, que faculta al seu article 2 als òrgans competents dels ens locals de Catalunya per dictar normes o actes administratius de suspensió de l'execució de contractes, en els mateixos termes i per les mateixes circumstàncies que s'estableixen en l'article 1 de la mateixa norma.

III.- Atès que en data 20 de març de 2020 i 30 de març de 2020 la segona tinenta d'alcalde, i regidora de de l'Àmbit de Salut, Habitatge i Recursos Interns, ha dictat un decret que té per objecte l'establiment dels criteris a aplicar als expedients de contractació en curs i als contractes vigents, afectats per la declaració de l'estat d'alarma amb independència del seu objecte, tipologia contractual i naturalesa administrativa o privada.

IV.- Vist el Reial Decret-Llei 11/2020, de 31 de març, pel qual s'aproven les mesures urgents en l'àmbit social i econòmic per fer front al COVID-19.

V.- Atès l'informe emès en data 25 de març de 2020 per la Directora del Museu de Badalona i responsable dels contractes adjudicats per l'òrgan competent on es proposa la suspensió dels contractes que transcrit en la part que interessa diu així:

“Amb la finalitat de salvaguardar la protecció de la salut i garantir l'adequada prestació dels serveis i atès que les dependències del Museu de Badalona resten tancades al públic, en relació a aquells contractes vinculats a edificis adscrits al Museu de Badalona es proposa el següent:

- la suspensió del contracte de servei de neteja de les dependències del Museu de Badalona adjudicat en data 23 de maig de 2019 a l'empresa IPRES INTEGRACIÓ DE PERSONES EN RISC D'EXCLUSIÓ SOCIAL, amb CIF G-64344492, en atenció a que no es tracta d'un contracte essencial, garantint en els termes legals que procedeixin la indemnitat de l'empresa contractista afectada per aquesta suspensió i durant la vigència de l'estat d'alarma declarat pel Reial decret 463/2020 i les seves possibles pròrrogues.

- En relació al contracte de manteniment dels aparells elevadors del diferents edificis del Museu adjudicat en data 29 d'octubre de 2019 a ZARDOYA OTIS, S.A. s'escau assenyalar que la darrera revisió mensual s'ha efectuat en data 12 de març de 2020 i atès que està previst que el Govern de l'Estat prorrogui l'estat d'alarma fins el dia 11 d'abril de 2020, no procedeix en aquest moment decidir respecte la seva suspensió. En cas de prorrogar-se l'estat d'alarma més enllà del dia 11 d'abril de 2020 s'informarà al respecte.”

CONSIDERACIONS

Primera.- Atès el decret dictat en data 20 de març de 2020 modificat en data 30 de març de 2020 per la segona tinenta d'alcalde, i regidora de de l'Àmbit de Salut, Habitatge i Recursos Interns, per tal de garantir la continuïtat dels serveis essencials de la ciutat que té per objecte i finalitat les següents:

Primer. Objecte i finalitats

1. És objecte d'aquest Decret l'establiment dels criteris a aplicar als expedients de contractació en curs i als contractes vigents, afectats per la declaració de l'estat d'alarma amb independència del seu objecte, tipologia contractual i naturalesa administrativa o privada.

2. Els objectius i les finalitats que inspiren aquest Decret són:

a) Vetllar en tot moment per la salut i el benestar de totes les persones treballadores vinculades a l'execució de contractes adjudicats per l'Ajuntament de Badalona i tot el seu sector públic.

b) Col·laborar amb les indicacions de les autoritats sanitàries per prendre tota mesura que col·labori a frenar la propagació del COVID-19.

c) Garantir el funcionament i continuïtat en la prestació de tots els serveis considerats essencials, i també d'aquells serveis que no tenen aquesta consideració però en què es pot fer un compliment a distància per mitjans tècnics.

d) Aplicar el principi d'inalterabilitat dels contractes en la mesura que sigui possible.

e) Garantir la liquiditat de les empreses contractistes i dels ens del sector públic municipal, per tal de mantenir els llocs de treball.

f) Garantir, en els termes que legalment procedeixin, la indemnitat de les empreses contractistes en els contractes que es vegin afectats per la suspensió.

Segona.-

Atès l'àmbit d'aplicació del decret de data 20 de març de 2020 esmentat anteriorment que diu textualment *“Aquest Decret és aplicable a l’Ajuntament de Badalona, als organismes autònoms i les empreses mercantils, poders adjudicadors del sector públic de l’Ajuntament de Badalona, amb participació social igual o major del 50% del capital i domiciliades a Badalona, així com la Fundació Badalona Capital Europea del Bàsquet i el Consorci Badalona Sud (...).”*

Tercera.-

Atès l'informe emès en data 25 de març de 2020 per la Directora del Museu de Badalona i responsable dels contractes adjudicats on es proposa la suspensió dels contractes que transcrit en la part que interessa diu així:

“Amb la finalitat de salvaguardar la protecció de la salut i garantir l'adequada prestació dels serveis i atès que les dependències del Museu de Badalona resten tancades al públic, en relació a aquells contractes vinculats a edificis adscrits al Museu de Badalona es proposa el següent:

- la suspensió del contracte de servei de neteja de les dependències del Museu de Badalona adjudicat en data 23 de maig de 2019 a l'empresa IPRES INTEGRACIÓ DE PERSONES EN RISC D'EXCLUSIÓ SOCIAL, amb CIF G-64344492, en atenció a que no es tracta d'un contracte essencial, garantint en els termes legals que procedeixin la indemnitat de l'empresa contractista afectada per aquesta suspensió i durant la vigència de l'estat d'alarma declarat pel Reial decret 463/2020 i les seves possibles pròrrogues.

- En relació al contracte de manteniment dels aparells elevadors del diferents edificis del Museu adjudicat en data 29 d'octubre de 2019 a ZARDOYA OTIS, S.A. s'escau assenyalar que la darrera revisió mensual s'ha efectuat en data 12 de març de 2020 i atès que està previst que el Govern de l'Estat prorrogui l'estat d'alarma fins el dia 11 d'abril de 2020, no procedeix en aquest moment decidir respecte la seva suspensió. En cas de prorrogar-se l'estat d'alarma més enllà del dia 11 d'abril de 2020 s'informarà al respecte.”

Quarta.-

Atenent en tot cas, que és objectiu d'aquest decret no paraitzar absolutament el funcionament del Museu de Badalona fent-lo compatible amb les disposicions vigents i, en especial, la declaració de l'estat d'alarma, permetent la continuïtat dels contractes sempre que això sigui possible i garantint l'estabilitat laboral, i en el marc dels criteris generals del decret dictat en data 20 de març de 2020 modificat en data 30 de març de 2020 que son d'aplicació al Museu de Badalona.

Per tot l'exposat, es proposa a l'Alcade-president, en virtut de l'article 19 dels Estatuts del Museu de Badalona, prèvia fiscalització de l'expedient per part de la Intervenció municipal, adopti l'acord següent:

PRIMER.- Objecte i finalitats

1. És objecte d'aquest Decret l'establiment dels criteris a aplicar als expedients de contractació en curs i als contractes vigents, afectats per la declaració de l'estat d'alarma amb independència del seu objecte i tipologia contractual.

2. Els objectius i les finalitats que inspiren aquest Decret són:

a) Vetllar en tot moment per la salut i el benestar de totes les persones treballadores vinculades a l'execució de contractes adjudicats per l'Ajuntament de Badalona i tot el seu sector públic.

- b) Col·laborar amb les indicacions de les autoritats sanitàries per a prendre tota mesura que col·labori a frenar la propagació del COVID-19.
- c) Garantir el funcionament i continuïtat en la prestació de tots els serveis considerats essencials, i també d'aquells serveis que no tenen aquesta consideració però en què es pot fer un compliment a distància per mitjans tècnics.
- d) Aplicar el principi d'inalterabilitat dels contractes en la mesura que sigui possible.
- e) Garantir la liquiditat de les empreses contractistes i dels ens del sector públic municipal, per tal de mantenir els llocs de treball.
- f) Garantir, en els termes que legalment procedeixin, la indemnitat de les empreses contractistes en els contractes que es vegin afectats per la suspensió.

SEGON.- Expedients de contractació iniciats amb anterioritat a l'estat d'alarma i que no s'hagi fet la formalització del contracte.

1. De conformitat amb la disposició addicional tercera del Reial decret 463/2020, en virtut de la qual s'interrompen i se suspelen els terminis per tramitar els procediments de les entitats del sector públic, resten suspesos els terminis oberts en els expedients de contractació que es trobin en tramitació en qualsevol situació prèvia a la seva formalització a l'entrada en vigor de l'estat d'alarma.
2. S'exceptuen de la suspensió a què es refereix l'apartat anterior els expedients de contractació que, si s'escau, estiguin referits a prestacions de caràcter essencial no ajornables o susceptibles de prestar-se a distància.

TERCER. Suspensió dels contractes formalitzats abans de l'entrada en vigor de l'estat d'alarma, que no estiguin vinculats a serveis essencials o que no sigui possible la seva prestació a distància.

1. Es declara, amb efectes 14 de març de 2020, la suspensió del contracte del Museu de Badalona, per estar vinculats als edificis adscrits al mateix:
 - El contracte de servei de neteja de les dependències del Museu de Badalona adjudicat en data 23 de maig de 2019 a l'empresa IPRES INTEGRACIÓ DE PERSONES EN RISC D'EXCLUSIÓ SOCIAL, amb CIF G-64344492, en atenció a l'informe emès per la Directora del Museu en data 25 de març de 2020.
2. Respecte als efectes de la suspensió declarada totalment, llevat dels contractes de concessions administratives, s'estarà al que disposa el Reial Decret-Llei 11/2020, de 31 de març, pel qual s'aproven les mesures urgents en l'àmbit social i econòmic per fer front al COVID-19 i al 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, (en relació amb i en concret al seu article 1, epígrafs 2, 3, 4 i 5 que disposen:

"1.2. Atès que en el marc de les mesures per fer front a la pandèmia del COVID-19, la Instrucció de la Secretaria d'Administració i Funció Pública, 3/2020 de 13 de març, sobre mesures preventives, de protecció i organitzatives d'aplicació al personal al servei de l'Administració de la Generalitat de Catalunya amb motiu del coronavirus SARS-CoV-2, els departaments de la Generalitat i el sector públic han establert plans de contingència per restringir la prestació presencial de serveis als serveis bàsics o estratègics i atès que aquestes mesures comporten la impossibilitat de prestació de determinats contractes de prestació successiva vinculats a edificis, instal·lacions i equipaments públics, com els de neteja, seguretat i vigilància, manteniment, consergeria, jardineria o altres, així com en els contractes de centres i establiments competència del Departament de Treball, Afers Socials i Famílies, l'administració o entitat contractant podrà declarar la suspensió d'aquests contractes des del moment en què resulti impossible la seva execució mitjançant l'aixecament de l'acta corresponent

o a instància del contractista. Si a causa de les mesures adoptades es produeix una reducció de les prestacions objecte del contracte, l'òrgan de contractació podrà determinar les prestacions que es continuen realitzant, i si aprecia la conveniència de suspendre les prestacions per raons de salut pública i minimització de risc dels treballadors, n'acordarà la suspensió total.

1.3. La suspensió dels contractes previstos en els apartats anteriors comportarà en tots els casos l'abonament al contractista, per part de l'Administració o entitat contractant, dels danys i perjudicis efectivament soferts per aquest durant el període de suspensió, d'acord amb el que estableix l'article 34.1 del Reial decret llei 8/2020. En els contractes de neteja i de seguretat i vigilància s'aplicarà el règim d'indemnitzacions previst a l'article 208 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014, tenint en compte igualment tots els danys i perjudicis efectivament soferts i les despeses acreditades.

1.4. Per tal de garantir el manteniment dels llocs de treball adscrits als contractes esmentats i amb l'objectiu de no afectar, amb caràcter general, l'activitat econòmica i l'estabilitat dels llocs de treball, per resolució del conseller o consellera d'Educació en els contractes de l'apartat 1, del conseller o consellera competent per raó de la matèria o de l'òrgan competent en la resta de casos, es garanteix la continuïtat en el pagament dels contractes que queden suspesos des de la data de la seva suspensió i amb la mateixa periodicitat que per a cada contracte s'estableixi en els corresponents plecs o documents contractuals, en concepte de bestreta a compte del pagament dels danys i perjudicis en els termes de l'apartat 3, i produint-se la regularització definitiva dels pagaments, si escau, a la finalització del període de suspensió.

1.5. Quan les necessitats concretes dels edificis, instal·lacions i equipaments públics els contractes dels quals haguessin quedat suspesos d'acord amb aquest article, requereixin l'execució d'actuacions puntuals de les prestacions suspeses, els contractistes estaran obligats a atendre els requeriments de l'Administració o entitat del sector públic contractant i garantir la prestació del servei requerit.”

3. La suspensió de l'execució dels contractes total o parcial per aplicació d'aquesta resolució en cap cas es podrà considerar un motiu per a l'aplicació d'expedients de regulació d'ocupació en relació amb els llocs de treball adscrits als contractes suspesos. En el cas que l'empresa o entitat afectada per la suspensió sol·liciti l'aplicació d'un expedient de regulació d'ocupació que afecti els llocs de treball adscrits als contractes suspesos, ho haurà de comunicar immediatament a l'òrgan contractant que acordarà la suspensió del pagament a compte previst en aquesta resolució i al Decret llei 8/2020, de 24 de març.

4. En cas que s'aixequi l'acta de suspensió de l'execució dels contractes que preveu l'article 208.1 de la Llei 9/2017, de contractes del sector públic, es considerarà suficientment motivada amb la referència al Decret llei 7/2020, de 17 de març.

5. S'ordena a les empreses contractistes el manteniment dels equips, la maquinària i la dotació dels seus recursos humans per tal que puguin atendre emergències i la immediata tornada a l'execució dels contractes en el moment en què siguin requerides.

6. Finalitzat l'estat d'alarma es dictarà resolució de reajustament dels terminis d'execució, tot de conformitat amb l'article 208 de la Llei 9/2017.

QUART. Suspensió d'altres contractes

1. La resta de contractes (d'obres, serveis i subministres de prestació successiva) que s'hagin formalitzat abans de l'entrada en vigor de l'estat d'alarma i que no estiguin vinculats a edificis, instal·lacions i equipaments públics, hauran de seguir per a la seva suspensió el procediment establert a l'article 34

del Reial Decret-Llei 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents extraordinàries per fer front a l'impacte econòmic i social del COVID-19 i que literalment disposa:

“... el contratista deberá dirigir su solicitud al órgano de contratación reflejando: las razones por las que la ejecución del contrato ha devenido imposible; el personal, las dependencias, los vehículos, la maquinaria, las instalaciones y los equipos adscritos a la ejecución del contrato en ese momento; y los motivos que imposibilitan el empleo por el contratista de los medios citados en otro contrato. Las circunstancias que se pongan de manifiesto en la solicitud podrán ser objeto de posterior comprobación. Transcurrido el plazo indicado sin notificarse la resolución expresa al contratista, esta deberá entenderse desestimatoria. No resultará de aplicación a las suspensiones a que se refiere el presente artículo lo dispuesto en el apartado 2.a) del artículo 208 de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre; ni tampoco lo dispuesto en el artículo 220 del Real Decreto Legislativo 3/2011, de 14 de noviembre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público.”

2. En la resolució de suspensió s'haurà d'ordenar a les empreses contractistes el manteniment dels equips, la maquinària i la dotació dels seus recursos humans per tal que puguin atendre emergències i la immediata tornada a l'execució dels contractes en el moment en què siguin requerides.
3. En la resolució de suspensió s'haurà d'acordar els conceptes indemnitzatoris que, de conformitat amb l'article 34 del Reial Decret-Llei 8/2020, resultin procedents d'acord amb les justificacions que presentin les empreses contractistes.

CINQUÈ. Eficàcia, vigència i publicació.

1. Aquesta resolució que és immediatament executiva té vigència indefinida fins a la seva derogació, revisió o modificació segons l'evolució de la situació epidemiològica i d'acord amb les instruccions i directrius de l'autoritat sanitària. En tot cas, estarà en vigor durant la vigència de l'estat d'alarma declarat pel Reial decret 463/2020.
2. Aquesta resolució s'ha de publicar en el lloc web del Museu de Badalona. En tot cas, s'ha de publicar a la seu electrònica del Museu de Badalona.
3. S'ha de donar compte d'aquesta resolució al Consell Rector de Badalona en la propera sessió que es celebri.

SISÈ.- Disposició de crèdit per atendre obligacions derivades del reconeixement d'indemnitzacions.

1. En resposta a l'impacte de la situació d'alarma en la tramitació dels expedients de contractació que no es tramitin per procediment d'emergència, totes les indemnitzacions que en aplicació d'aquest decret s'hagin de satisfer han d'anar amb càrrec a la disposició de crèdit dels contractes suspesos i amb dret a la indemnització.
2. En el cas que la disposició de crèdit no pugui cobrir les eventuais indemnitzacions i posterior execució dels contractes, una vegada finalitzat l'estat d'alarma s'haurà de dotar del crèdit adequat i suficient.

SETÈ.- Notificació

Notificar la present resolució als interessats de conformitat amb allò disposat en l'article 40 de la Llei 39/2015, de d'1 d'octubre de procediment administratiu comú de les administracions públiques i comunicar-la a la Intervenció municipal.

Badalona

La secretària delegada del Museu de Badalona
(per. Res. delegació 03/07/19)

D'acord amb l'anterior informe

RESOLUCIÓ

Vista la proposta anterior, RESOLC de conformitat i la converteixo en resolució amb la incorporació dels fonaments fàctics i raonaments jurídics, així com els informes precedents els efectes previstos a l'article 88 de la Llei 39/2015 d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les Administracions Públiques.

Badalona

Alcalde-President

N'he pres raó,
La secretària del Museu,
(Res. del .03/07/2019)