Generalitat de Catalunya
Departament de la Vicepresidència
i d'Economia i Hisenda
**Direcció General
de Contractació Pública**

INSTRUCCIÓ 1/2020

DE LA DIRECCIÓ GENERAL DE CONTRACTACIÓ PÚBLICA SOBRE LA DECLARACIÓ DE SUSPENSIÓ I LA TRAMITACIÓ DELS PAGAMENTS DELS CONTRACTES DE NETEJA I DE SEGURETAT I VIGILÀNCIA EN EL MARC DE LES MESURES EN MATÈRIA DE CONTRACTACIÓ PÚBLICA ADOPTADES PER FER FRONT A LA PANDÈMIA DEL COVID-19.

1. Fonaments jurídics

La suspensió dels contractes es preveu amb caràcter general a l'article 208 de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de Contractes del Sector Públic (LCSP).

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, estableix un règim singular en matèria de suspensió contractual, que es caracteritza per aplicar el principi d'indemnitzar els danys efectivament soferts sempre que siguin reals, efectius i acreditats de forma fefaent; i disposa que la suspensió no pot ser causa de resolució contractual ni d'imposició de penalitats en el cas que sigui necessari ampliar el termini d'execució.

Atès que l'apartat 6 de l'article 34 del Reial Decret llei 8/2020, de 17 de març, inicialment va excloure els contractes de neteja i de vigilància i seguretat del seu àmbit d'aplicació, 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, va establir que aquests contractes, en el cas d'impossibilitat de compliment com a conseqüència del tancament o clausura d'edificis, instal·lacions o equipaments públics de la Generalitat de Catalunya quedaven suspesos totalment o parcialment i subjectes al règim general de l'article 208 LCSP, tenint en compte igualment tots els danys i perjudicis soferts i les despeses acreditades. La suspensió no és automàtica, sinó que requereix una declaració de l'òrgan de contractació i l'aixecament d'una acta, on es faci constar la situació del contracte en el moment de la suspensió.

L'apartat 4 de l'article 1 del Decret llei 8/2020, de 24 de març, garanteix la continuïtat del pagament en tots els contractes suspesos de conformitat amb els apartats 1 i 2, per tal de garantir el manteniment dels llocs de treball adscrits als esmentats contractes i amb l'objectiu de no afectar, amb caràcter general, l'activitat econòmica i l'estabilitat dels llocs de treball. Aquesta garantia requereix una resolució de l'òrgan competent (l'òrgan de contractació) i es porta a terme des de la data de la suspensió i en els mateixos termes previstos en el plec del contracte suspès. Aquests pagaments s'efectuen en concepte de bestreta a compte del pagament dels danys i perjudicis efectivament soferts, i la regularització definitiva dels pagaments es produirà a la finalització del període de suspensió, si s'escau.

Rambla de Catalunya, 19-21
08007 Barcelona
Tel. 93 316 20 00

L'article 3 del Decret llei 8/2020, de 24 de març, supedita la garantia anterior al fet que l'empresa o entitat contractista no insti un expedient de regulació d'ocupació que afecti el personal adscrit al contracte. En el cas que ho sol·liciti, ho ha de comunicar immediatament a l'òrgan de contractació, que suspendrà l'abonament al contractista d'aquests pagaments amb efectes des del moment que en tingui coneixement.

La disposició final primera apartat deu del Reial Decret llei 11/2020, de 31 de març, pel qual s'adopten mesures urgents complementàries en l'àmbit social i econòmic per fer front al COVID-19, ha modificat el règim d'indemnitzacions aplicable als contractes de neteja i de vigilància i seguretat que no es puguin prestar perquè els edificis i instal·lacions públiques hagin quedat clausurats, i els inclou dins de l'àmbit d'aplicació del Reial Decret llei 8/2020, de 17 de març. L'aplicació d'aquest règim té caràcter retroactiu (a partir del 18 de març de 2020) i requereix una notificació al contractista per part de l'òrgan de contractació.

En conseqüència, deixa de ser aplicable a aquests contractes el règim general previst a l'article 208 LCSP (per remissió de l'incís segon de l'apartat 1 de l'article 3 del Decret llei 8/2020, de 24 de març) i queden subjectes al règim singular establert a l'article 34 del Reial Decret llei 8/2020, de 17 de març.

No obstant això, sí que els resulta aplicable la garantia prevista a l'apartat 4 de l'article 1, pel que fa a la continuïtat dels pagaments, i la resta d'apartats d'aquest article, així com els articles 2, 3, 4 i 5 del Decret llei 7/2020, modificat parcialment pel Decret llei 8/2020.

2. Normativa aplicable

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.

Reial Decret llei 11/2020, de 31 de març, pel qual s'adopten mesures urgents complementàries en l'àmbit social i econòmic per fer front al COVID-19.

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.

Decret llei 8/2020, de 24 de març, de modificació parcial del Decret llei 772020, 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.

3. Àmbit d'aplicació

Els òrgans de contractació dels departaments de l'administració de la Generalitat i del seu sector públic.

4. Objecte

Establir els tràmits i documents necessaris per garantir la continuïtat en els pagaments a compte dels contractes de neteja i de seguretat i vigilància que s'hagin declarats suspesos totalment o parcialment i determinar els conceptes indemnitzables.

5. Conceptes indemnitzables

Els conceptes indemnitzables pels danys i perjudicis soferts pel contractista són únicament els previstos a l'article 34 del Reial Decret llei 8/2020:

- Despeses salarials efectivament abonades pel contractista al personal adscrit al contracte a data 14.03.2020 durant el període que duri la suspensió. Aquestes despeses inclouen les quotes de la Seguretat Social.

- D'acord amb el que disposa l'article 34 i l'Annex apartat 18 del Reial Decret llei 10/2020, de 29 de març, en el cas que entre el personal que figuri adscrit al contracte hi hagi personal afectat pel permís retribuït recuperable previst al Reial Decret llei 10/2020, de 29 de març, l'abonament de les despeses salarials per l'entitat contractant no tindrà caràcter indemnitzatori sinó d'abonament a compte de la part corresponent de les hores que hagin de ser objecte de recuperació en els termes de l'article tres de l'esmentat Reial Decret llei als efectes de la liquidació final del contracte.

- Despeses per manteniment de la garantia definitiva, durant el període que duri la suspensió.

- Despeses de lloguers o costos de manteniment de maquinària, instal·lacions i equips relatives al període de suspensió del contracte, adscrits directament a l'execució del contracte, sempre que el contractista acrediti que aquests mitjans no es van poder utilitzar per a d'altres fins diferents durant la suspensió del contracte.

- Despeses corresponents a pòlisses d'assegurances previstes en el plec i vinculades a l'objecte del contracte que hagin estat subscrites pel contractista i estiguin vigents en el moment de la suspensió del contracte.

Totes aquestes despeses només seran indemnitzables sempre que resultin reals, efectives i resultin fefaentment acreditades pel contractista, encara que no hagi procedit al seu pagament efectiu.

6. Tramitació

Per tal que s'iniciï la situació de suspensió i els seus efectes,

a) El contractista haurà de presentar una sol·licitud, en la qual ha de fer constar el personal adscrit al contracte a data 14 de març de 2020, les dependències afectades, els vehicles, la maquinària, les instal·lacions i equips adscrits a l'execució del contracte en aquests moments i els motius pels quals sol·licita la suspensió.

   Aquesta sol·licitud es resoldrà en el termini de 5 dies des de la seva presentació.

La resolució de l'òrgan de contractació deixarà constància de la impossibilitat total o parcial d'execució del contracte com a conseqüència de la situació produïda.

b) La suspensió també pot ser declarada d'ofici per l'òrgan de contractació en els supòsits previstos als apartats 1 i 2 de l'article 1 del Decret llei 7/2020 modificat parcialment pel Decret llei 8/2020.

En aquest cas, l'òrgan de contractació comunicarà al contractista la declaració de suspensió del contracte per impossibilitat d'execució d'aquest. Aquesta declaració no podrà ser objecte de recurs, atès que és merament declarativa d'una situació de fet.

Notificada dita declaració mitjançant eines electròniques, les parts subscriuran una acta de suspensió en la que el contractista ha de deixar constància de les dependències afectades, els vehicles, la maquinària, les instal·lacions i equips adscrits a l'execució del contracte en aquests moments.

c) En els cas dels centres escolars i d'altres, la suspensió dels contractes és automàtica d'acord amb l'article 1.1. del Decret-llei 7/2020, modificat parcialment pel Decret-llei 8/2020, amb efectes a partir del dia 14 de març del 2020.

Les parts subscriuran una acta de suspensió en la que el contractista ha de deixar constància de les dependències afectades, els vehicles, la maquinària, les instal·lacions i equips adscrits a l'execució del contracte en aquests moments.

7. Compromís de no instar un expedient de regulació d'ocupació que afecti el personal adscrit al contracte

Els òrgans de contractació sol·licitaran al contractista la presentació d'una declaració responsable, signada electrònicament pel representant de l'empresa amb poders suficients, en la qual aquesta es comprometi a no acomiadar ni aplicar expedient de regulació d'ocupació ni de regulació temporal d'ocupació en relació amb els llocs de treball adscrits a l'execució d'aquell.

En el seu cas, aquesta declaració es pot presentar pel contractista amb la seva sol·licitud de suspensió, sense necessitat que li demani l'òrgan de contractació.

8. Garantia de pagament íntegre del contracte

Un cop es dicti la resolució de suspensió, l'òrgan de contractació seguirà tramitant el pagament íntegre del contracte en els mateixos termes i amb la mateixa periodicitat prevista en el plec o document contractual. A efectes de calcular l'import de la bestreta, l'òrgan de contractació no sol·licitarà al contractista cap document o certificació respecte de les tasques realitzades o respecte de cap altra actuació o circumstància, ja que la prestació objecte del contracte es troba suspesa. Si fos necessari, per calcular la quantitat corresponent es tindrà en compte la darrera factura o certificació emesa per l'òrgan de contractació.

9. Incompliment del compromís de no instar un expedient de regulació d'ocupació que afecti el personal adscrit al contracte

En el cas que el contractista incompleixi el compromís de no sol·licitar un expedient de regulació d'ocupació que afecti el personal adscrit al contracte, l'òrgan de contractació adoptarà les mesures oportunes per interrompre els pagaments en concepte d'indemnització previstos en el Decret llei 8/2020, de 24 de maç, des que en tingui coneixement però amb efectes des de la data en què es produeixin els fets, i imposarà al contractista les penalitats previstes en el plec o bé, supletòriament, les previstes a la LCSP.

Barcelona, 3 d'abril de 2020

Mercè Corretja Torrents - DNI 35022470W (AUT)

Firmado digitalmente por Mercè Corretja Torrents - DNI 35022470W (AUT)
Nombre de reconocimiento (DN): c=ES, o=Departament de la Vicepresidència i d'Economia i Hisenda, 2.5.4.97=VATES-S0811001G, ou=Treballador públic de nivell alt d'autenticació, title=Directora General de Contractació Pública, sn=Corretja Torrents - DNI 35022470W, givenName=Mercè, serialNumber=IDCES-35022470W, cn=Mercè Corretja Torrents - DNI 35022470W (AUT)
Fecha: 2020.04.03 16:08:48 +02'00'

Mercè Corretja Torrens
Directora General
de Contractació Pública
Generalitat de Catalunya