

Resolució per la qual es declara la suspensió dels contractes de menjador escolar dels centres educatius de titularitat del Departament d'Educació i es regula el procediment de compensació dels danys i perjudicis provocats per la declaració de l'estat d'alarma

Fonaments de Dret

1. La Resolució SLT/719/2020, de 12 de març, per la qual s'adopten mesures addicionals per a la prevenció i el control de la infecció pel SARS-CoV-2, va acordar el tancament de tots els centres i serveis del Servei d'Educació de Catalunya, en qualsevol dels ensenyaments que l'integren d'acord amb l'article 51 de la Llei 12/2009, del 10 de juliol, d'educació, i amb independència de la titularitat pública o privada del centre o servei i el seu sistema de finançament, amb efectes des del dia 13 de març de 2020.

2. L'article 9.1 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, prorrogat pel Reial decret 476/2020, de 27 de març, declara la suspensió de l'activitat educativa presencial en tots els centres educatius i etapes, graus, cursos i nivells d'ensenyament de l'article 3 de la Llei orgànica 2/2006, del 3 de maig, d'educació.

3. El 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, preveu un conjunt de mesures en matèria de contractació pública que constitueixen un règim singular respecte de la legislació bàsica sobre contractes del sector públic, ja que en lloc d'aplicar la regla general del principi de risc i ventura del contractista, estableixen que l'entitat contractant haurà d'abonar al contractista els danys i perjudicis efectivament soferts per aquest durant el període de suspensió i pels conceptes especificats a l'article 34, prèvia la seva sol·licitud i acreditació de forma fefaent pel contractista.

4. 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, estableix diverses mesures relacionades amb la suspensió dels contractes administratius afectats per la situació de l'estat d'alarma declarada pel Reial decret 463/2020, de 14 de març.

L'article 1.6 del Decret llei 7/2020, estableix que per resolució del conseller o consellera d'Educació s'establiran les mesures necessàries per al reequilibri econòmic, entre d'altres, dels contractes de menjador escolar.

5. El Decret 219/1989, d'1 d'agost, de delegació de competències de la Generalitat a les comarques en matèria d'ensenyament, regula la delegació de competències de la Generalitat a les comarques en matèria d'ensenyament.

Mitjançant l'article 3 es delega a les comarques, entre altres, la competència sobre la programació, l'establiment i la gestió dels menjadors escolars públics d'educació infantil i

primària i d'ensenyament secundari obligatori, de centres públics que escolaritzin alumnes procedents de diversos municipis.

Mitjançant l'article 5 s'autoritza les comarques a exercir, quan s'escaigui, les competències que es deleguen amb el present Decret en col·laboració amb els ajuntaments afectats, com també a establir convenis i contractes amb entitats públiques i privades per a la gestió dels serveis corresponents. D'acord amb les previsions d'aquest article, els serveis de menjador escolar gestionats pels consells comarcals admeten diverses fórmules de gestió indirecta.

En qualsevol cas, es considera que el règim de reequilibri econòmic previst a l'article 1.6 del Decret Llei 7/2020, ha de referir-se a totes les empreses que presten el servei de menjador escolar en els centres de titularitat del Departament d'Educació amb independència de la fórmula jurídica mitjançant la qual es presti el servei.

Mitjançant l'article 8.1 del Decret 219/1989, s'estableix que el Departament d'Educació, per a l'efectivitat de les competències que es deleguen en les comarques, subscriurà un conveni individualitzat amb cada comarca en el qual s'assignaran amb càrrec als seus crèdits pressupostaris els corresponents recursos econòmics, materials i personals per tal d'assegurar la prestació dels serveis.

Per tot això, es conclou que el servei de menjador escolar es un servei assumit pels consells comarcals en virtut de la delegació de competències efectuada pel Departament d'Educació, que és qui té aquesta competència com a pròpia.

En conseqüència, i d'acord amb aquest règim de delegació de competències i amb allò que s'estableix a l'article 1.6 del Decret Llei 7/2020, correspon al Departament d'Educació, com administració titular de la competència sobre el servei de menjador escolar en els centres de la seva titularitat, determinar el règim d'indemnització dels danys i perjudicis amb el qual s'ha de garantir el reequilibri econòmic a les empreses concessionàries d'aquest servei i assumir el pagament de les corresponents indemnitzacions.

6. Mitjançant la Llei 1/2019, del 15 de febrer, de supressió del Consell Comarcal del Barcelonès, se suprimeix el Consell Comarcal del Barcelonès i els òrgans que, d'acord amb el text refós de la Llei d'organització comarcal de Catalunya, aprovat pel Decret legislatiu 4/2003, de 4 de novembre, el constitueixen

A l'empara de l'article 5 del Decret 193/2019, de 10 de setembre, pel qual s'aprova la distribució i el traspàs de les competències, les activitats i els serveis del Consell Comarcal del Barcelonès i dels organismes, entitats i empreses vinculats o dependents se signa, amb data de 17 de gener de 2020, un conveni entre el Departament d'Educació i l'Àrea Metropolitana de Barcelona, que té per objecte la delegació de les competències a l'Àrea Metropolitana de Barcelona, quant a la gestió del servei escolar de transport i del servei escolar de menjador a la comarca del Barcelonès.

Mitjançant la Resolució EDU/294/2020, de 7 de febrer, es dona publicitat al Conveni de col·laboració entre l'Administració de la Generalitat de Catalunya, mitjançant el

Departament d'Educació i l'Àrea Metropolitana de Barcelona relatiu a la delegació de competències quant a la gestió del servei escolar de transport i del servei escolar de menjador.

7. El Decret 160/1996, de 14 de maig, pel qual es regula el servei escolar de menjador als centres docents públics de titularitat del Departament d'Ensenyament, es regula el servei escolar de menjador als centres docents públics de titularitat del Departament d'Ensenyament. L'article 10.1 del d'aquest decret regula els sistemes de gestió del servei de menjador escolar, que inclouen diverses fórmules de gestió indirecta.

Per tot això,

Resolc,

1. Reconèixer la impossibilitat de la prestació del servei de menjador escolar en els centres d'educació infantil i primària i d'ensenyament secundari de titularitat del Departament d'Educació com a conseqüència del tancament d'aquests centres declarat per la Resolució SLT 719/2020, de 12 de març, per la qual s'adopten mesures addicionals per a la prevenció i el control de la infecció pel SARS-CoV-2, i atès el 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.

Atesa la impossibilitat de la prestació del servei de menjador els òrgans de contractació hauran de declarar la suspensió dels contractes que tinguin subscrits amb efectes des del 14 de març de 2020 i fins que la seva prestació es pugui reprendre.

2. Declarar la suspensió dels contractes de menjador escolar subscrits pels òrgans de contractació del Departament d'Educació a partir del 14 de març de 2020 i fins que la seva prestació es pugui reprendre segons s'estableixi en els corresponents acords d'aixecament de les suspensions.

3. Declarar que el Departament d'Educació, com administració titular de la competència sobre el servei de menjador escolar en els centres de la seva titularitat, assumirà les compensacions econòmiques per restablir l'equilibri econòmic dels contractes d'aquest servei en els termes establerts a l'article 1.6 del Decret Llei 7/2020, del 17 de març, i d'acord amb que s'estableix en els punts 4 i 5.

També assumeix la compensació dels danys i perjudicis en relació amb els serveis de menjador gestionats per les associacions de mares i pares d'alumnes, d'acord amb el que s'estableix al punt 6.

4. Acordar que el restabliment del reequilibri econòmic previst a l'article 1.6 del Decret Llei 7/2020, del 17 de març, es farà, a instàncies dels contractistes i un cop acordat l'aixecament de la suspensió, prenent en consideració la pèrdua d'ingressos i l'estalvi de costos durant el període en què els contractes estiguin suspesos.

Amb la finalitat de garantir que els treballadors afectats per expedients de regulació temporal d'ocupació per causa de força major no suportin cap disminució en les seves retribucions durant el període de la suspensió, tindran la consideració de costos salarials no estalviats els complements salarials que els contractistes hagin abonat efectivament a aquests treballadors durant aquest període per mantenir el seu nivell retributiu.

Als efectes de determinar els ingressos no percebuts durant el període de la suspensió dels contractes, els Serveis Territorials d'Educació certificaran el nombre de menús que s'haurien hagut de servir durant aquest període en els centres de la seva demarcació, segons el nombre d'usuaris del servei donats d'alta a data 1 de març de 2020. En el còmput dels menús s'inclouran els corresponents als usuaris beneficiaris d'un ajut individual de menjador i als usuaris de menjador obligatori.

5. Declarar que, en els contractes de menjador escolar subscrits pels ens locals, els òrgans de contractació són els responsables de resoldre les reclamacions d'indemnització dels concessionaris en relació amb els contractes que tinguin subscrits i d'acord amb el que es preveu en aquesta resolució.

D'acord amb el que s'estableix als punts 3 i 4, quan els consells comarcals o l'Àrea Metropolitana de Barcelona presentin a l'òrgan competent del Departament d'Educació la liquidació del curs escolar 2019-2020 s'inclouran les indemnitzacions que hagin reconegut pels contractes que tinguin subscrits així com els dels ajuntaments de la respectiva comarca que gestionin aquests serveis.

6. Disposar que el Departament d'Educació, un cop acordat l'aixecament del tancament dels centres, obrirà una convocatòria extraordinària de subvencions per compensar les associacions de pares i mares dels centres de titularitat del Departament d'Educació que gestionen el menjador escolar del seu centre, pels danys i perjudicis que hagin suportat efectivament en relació amb la gestió d'aquest servei com a conseqüència del tancament dels centres educatius. Les compensacions s'establiran d'acord amb els criteris de compensació del punt 4.

7. Acordar la no suspensió dels terminis dels procediments de suspensió inclosos en aquesta Resolució, en virtut del que disposa l'apartat 4 de la disposició addicional tercera 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 atès que les suspensions acordades es refereixen a situacions directament derivades a la declaració de l'estat d'alarma i són indispensables per a la protecció de l'interès general i dels drets de les empreses contractistes i els seus treballadors.

8. Publicar aquesta resolució en el perfil del contractant i comunicar-la als contractistes afectats en el cas dels contractes subscrits pels òrgans de contractació del Departament d'Educació.

Contra aquesta resolució, en el cas de contractes subscrits pel òrgan de contractació del Departament d'Educació, es pot interposar, amb caràcter potestatiu, recurs especial en matèria de contractació, en el termini de 15 dies hàbils a comptar des del dia següent a la notificació d'aquest acte, davant del mateix òrgan que l'ha dictat o de l'òrgan competent

per a resoldre'l, previ anunci a l'òrgan de contractació, d'acord amb l'article 44 i següents 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 o alternativament, recurs contenciós administratiu, de conformitat amb el que preveu la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de dos mesos a comptar des del dia següent a rebre la notificació.

En el cas de contractes l'òrgan de contractació dels quals no és del Departament d'Educació, contra aquesta Resolució, que exhaureix la via administrativa, les persones interessades poden interposar un recurs contenciós administratiu davant la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya en el termini de dos mesos a comptar des del dia següent a rebre la notificació, de conformitat amb el que preveuen els articles 10, 14, 25 i 46 de la de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa. Així mateix, poden interposar, amb caràcter potestatiu, un recurs de reposició, previ al recurs contenciós administratiu, davant el mateix òrgan que dicta aquest acte, d'acord amb els articles 77 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, i els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, o qualsevol altre recurs que considerin convenient per a la defensa dels seus interessos, en el termini d'un mes a comptar de l'endemà de la notificació.

El conseller d'Educació