

RELACIÓ ACORDS ADOPTATS PEL CONSELL EXECUTIU DEL CONSELL DE MALLORCA DE DIA 19 DE GENER DE 2022

APROVACIÓ DE L'ACTA ANTERIOR (12-01-2022).

PUNT 2. EXPEDIENT 736825T: PROPOSTA D'ACORD D'APROVACIÓ DEL CONVENI ENTRE EL CONSELL INSULAR DE MALLORCA I ELS BENEFICIARIS DE LES BEQUES D'INVESTIGACIÓ DEL DEPARTAMENT DE CULTURA, PATRIMONI I POLÍTICA LINGÜÍSTICA.

Es dona compte de la següent proposta de la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística:

Aprovació del conveni entre el Consell Insular de Mallorca i els beneficiaris de les beques d'investigació del Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística.

Antecedents

1. Dia 18 de gener de 2021 la presidenta del Consell Insular de Mallorca va dictar ordre de publicació de l'aprovació definitiva de les bases que regiran la concessió de beques del Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística (BOIB núm. 10 de 23 de gener de 2021).

2. La vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, dia 18 d'agost de 2021 va resoldre aprovar la convocatòria per a la concessió de dues beques a joves investigadors sobre les línies temàtiques de la col·lecció pictòrica del Consell Insular de Mallorca i dia 4 de gener de 2022 va resoldre la concessió de les beques a favor de:

- la senyora MMA amb DNI ***7086** pel projecte: *investigació sobre els artistes estrangers, en el context artístic de Deià, durant el període 1900-1965*

- la senyora PBM amb DNI ***1825** pel projecte *"Pilar Montaner Maturana. L'empremta de la seva pinzellada*

2. El 13 de gener de 2022 la cap de secció de la Secretaria Tècnica del Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, ha dictat informe jurídic favorable.

Fonaments de dret

1. L'Ordenança General de Subvencions del Consell de Mallorca

2. Llei 38/2003, de 17 de novembre, general de subvencions i el Reial Decret 887/2006, de 21 de juliol, pel qual s'aprova el reglament de la Llei 38/2003 general de subvencions

3. Les Bases reguladores publicades en el BOIB núm. 10 de 23 de gener de 2021.

4. Reial Decret Legislatiu 2/2004, de 5 de març pel que s'aprova el text refós de la Llei reguladora de les Hisendes Locals.

5. Decret d'organització de dia 26 de gener de 2021 (BOIB núm. 12, de 28 de gener de 2021), parcialment modificat pel decret de 13 de maig de 2021 (BOIB núm. 67, de 22 de maig de 2021).

6. El Reglament Orgànic del Consell de Mallorca, aprovat per acord del Ple del Consell de Mallorca de 12 d'abril de 2018 (BOIB núm. 89, de 19 de juliol de 2018).

Atesos els antecedents i els fonaments de dret exposats, propos al Consell Executiu la següent proposta d':

Acord

1. Aprovar els Convenis adjunts que regirà les relacions entre el Consell Insular de Mallorca i els beneficiaris de les beques d'investigació del Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística.

2. Autoritzar a la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística per tal que pugui signar l'esmentat conveni.

Palma, a la data que consta en la firma

La vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística

Conveni entre el Departament de Cultural, Patrimoni i Política Lingüística del Consell Insular de Mallorca i PBM beneficiària de la beca a joves investigadors, tema d'investigació: *Pilar Montaner Maturana. L'empenta de la seva pinzellada*

Parts

D'una part, Isabel Busquets Hidalgo Vicepresidenta primera i Consellera executiva del Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística del Consell Insular de Mallorca, en representació del Consell Insular de Mallorca.

I de l'altra PBM amb DNI ***1825** beneficiària de la beca a joves investigadors, tema d'investigació: Pilar Montaner Maturana. L'empenta de la seva pinzellada.

Manifesten

Que la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, per resolució de 10 d'agost de 2021 va aprovar la convocatòria per a la concessió de dues beques a joves investigadors sobre les línies temàtiques de la col·lecció pictòrica del Consell Insular de Mallorca.

Que les Bases Reguladores de la subvenció es troben publicades en el BOIB núm.10 de 23 de gener de 2021.

Que la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, per resolució de 4 de gener de 2022 va concedir la beca més amunt esmentada a PBM.

Ambdues parts es reconeixen mútuament la capacitat suficient per subscriure aquest conveni i expressen la seva intenció de realitzar-lo, concretant la seva actuació amb les següents

Clàusules

1. Objecte i finalitat

La finalitat d'aquest conveni és promoure el treball individual d'una persona física en un projecte d'investigació i recerca, que representi una aportació de continguts, documents, anàlisis i alhora incentivar als joves investigadors.

Així mateix també pretén estimular la investigació i documentació sobre la col·lecció pictòrica del Consell Insular de Mallorca que gestiona el Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, concretament amb la investigació sobre Pilar Montaner Maturana. L'empenta de la seva pinzellada.

2. Duració

El treball d'investigació haurà d'estar finalitzat en el termini màxim de 12 mesos, comptadors a partir del dia 1 de gener de 2022.

3. Dotació pressupostària

La beca d'investigació sobre *Pilar Montaner Maturana. L'empenta de la seva pinzellada* està dotada amb 7.500,00€, que es distribuirà de la següent manera:

- Una vegada resolt el procediment, en el mes de gener de 2022 es tramitarà el primer pagament, corresponent a una tercera part del total (2.500€).
- Als quatre mesos, comptadors a partir del primer pagament, es tramitarà el segon pagament (2.500€).
- Al final del període establert per realitzar la investigació és tramitarà el tercer i darrer pagament (2.500€).

4. Obligacions del beneficiari

Seràn obligacions del beneficiari:

- Presentar una declaració responsable comunicant a l'òrgan concedent de la beca l'obtenció o no, d'altres subvencions, ajuts, ingressos o recursos que financen l'activitat subvencionada. Aquesta declaració responsable s'ha d'efectuar tan aviat com es conegui la seva adjudicació i, en tot cas, abans del cobrament dels fons percebuts.
- Justificar, davant l'òrgan que concedeix la subvenció, el compliment dels requisits i les condicions, i també la realització de l'estudi i el compliment de la finalitat que determina la concessió de la beca.
- Declaració responsable conforme es troba al corrent del compliment de les obligacions tributàries amb l'Estat, amb el Consell Insular de Mallorca i els organismes autònoms que en depenen, i de les obligacions amb la Seguretat Social.
- Executar l'estudi que fonamenta la concessió de la beca.
- Sotmetre's a les actuacions de comprovació, que ha d'efectuar l'òrgan que concedeix la subvenció, i qualsevol altra de comprovació que poden dur a terme els òrgans de control competents, i aportar tota la informació que li requereixin en l'exercici de les actuacions anteriors.
- Conservar els documents justificatius de l'aplicació dels fons rebuts, incloent-hi els documents electrònics, mentre puguin ser objecte de les actuacions de comprovació i control.
- Reintegrar total o parcialment els fons percebuts en cas d'incompliment de les obligacions determinades en les bases i en la convocatòria, segons el dictamen previ de la comissió avaluadora.

5. Drets del beneficiari

- . Percebre l'abonament de la beca en els terminis assenyalats en el punt 3.

6. Obligacions de l'Administració

- . Tramitar amb celeritat les sol·licituds que presenti el beneficiari.
- . Abonar les quantitats establertes en els terminis i condicions regulades en les Bases i la Convocatòria en els terminis determinats.

7. Drets de l'Administració

- . Percebre el treball d'investigació objecte de la beca amb les condicions i en els terminis prevists en la Convocatòria i en les Bases.
- . Tramitar i adoptar les oportunes sancions i/o reintegraments en el cas d'incompliment de les obligacions per part del beneficiari.

Palma, a la data que consta en la firma

Conveni entre el Departament de Cultural, Patrimoni i Política Lingüística del Consell Insular de Mallorca i MMA beneficiari de la beca a joves investigadors, tema d'investigació: *els artistes estrangers, en el context artístic de Deià, durant el període 1900-1965.*

MMA amb DNI ***7086** pel projecte: *investigació sobre els artistes estrangers, en el context artístic de Deià, durant el període 1900-1965.*

Parts

D'una part, Isabel Busquets Hidalgo Vicepresidenta primera i Consellera executiva del Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística del Consell Insular de Mallorca, en representació del Consell Insular de Mallorca.

I de l'altra MMA amb DNI ***7086** beneficiària de la beca a joves investigadors, tema d'investigació: *investigació sobre els artistes estrangers, en el context artístic de Deià, durant el període 1900-1965.*

Manifesten

Que la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, per resolució de 10 d'agost de 2021 va aprovar la convocatòria per a la concessió de dues beques a joves investigadors sobre les línies temàtiques de la col·lecció pictòrica del Consell Insular de Mallorca.

Que les Bases Reguladores de la subvenció es troben publicades en el BOIB núm.10 de 23 de gener de 2021.

Que la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, per resolució de 4 de gener de 2022 va concedir la beca més amunt esmentada a MMA.

Ambdues parts es reconeixen mútuament la capacitat suficient per subscriure aquest conveni i expressen la seva intenció de realitzar-lo, concretant la seva actuació amb les següents

Clàusules

1. Objecte i finalitat

La finalitat d'aquest conveni és promoure el treball individual d'una persona física en un projecte d'investigació i recerca, que representi una aportació de continguts, documents, anàlisis i alhora incentivar als joves investigadors.

Així mateix també pretén estimular la investigació i documentació sobre la col·lecció pictòrica del Consell Insular de Mallorca que gestiona el Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, concretament amb la investigació sobre els artistes estrangers, en el context artístic de Deià, durant el període 1900-1965.

2. Duració

El treball d'investigació haurà d'estar finalitzat en el termini màxim de 12 mesos, comptadors a partir del dia 1 de gener de 2022.

3. Dotació pressupostària

La beca d'investigació sobre els artistes estrangers, en el context artístic de Deià, durant el període 1900-1965. està dotada amb 7.500,00€, que es distribuirà de la següent manera:

- Una vegada resolt el procediment, en el mes de gener de 2022 es tramitarà el primer pagament, corresponent a una tercera part del total (2.500€).
- Als quatre mesos, comptadors a partir del primer pagament, es tramitarà el segon pagament (2.500€).
- Al final del període establert per realitzar la investigació és tramitarà el tercer i darrer pagament (2.500€).

4. Obligacions del beneficiari

Seràn obligacions del beneficiari:

- Presentar una declaració responsable comunicant a l'òrgan concedent de la beca l'obtenció o no, d'altres subvencions, ajuts, ingressos o recursos que financen l'activitat subvencionada. Aquesta declaració responsable s'ha d'efectuar tan aviat com es conegui la seva adjudicació i, en tot cas, abans del cobrament dels fons percebuts.
- Justificar, davant l'òrgan que concedeix la subvenció, el compliment dels requisits i les condicions, i també la realització de l'estudi i el compliment de la finalitat que determina la concessió de la beca.
- Declaració responsable conforme es troba al corrent del compliment de les obligacions tributàries amb l'Estat, amb el Consell Insular de Mallorca i els organismes autònoms que en depenen, i de les obligacions amb la Seguretat Social.
- Executar l'estudi que fonamenta la concessió de la beca.
- Sotmetre's a les actuacions de comprovació, que ha d'efectuar l'òrgan que concedeix la subvenció, i qualsevol altra de comprovació que poden dur a terme els òrgans de control competents, i aportar tota la informació que li requereixin en l'exercici de les actuacions anteriors.
- Conservar els documents justificatius de l'aplicació dels fons rebuts, incloent-hi els documents electrònics, mentre puguin ser objecte de les actuacions de comprovació i control.
- Reintegrar total o parcialment els fons percebuts en cas d'incompliment de les obligacions determinades en les bases i en la convocatòria, segons el dictamen previ de la comissió avaluadora.

5. Drets del beneficiari

- . Percebre l'abonament de la beca en els terminis assenyalats en el punt 3.

6. Obligacions de l'Administració

- . Tramitar amb celeritat les sol·licituds que presenti el beneficiari.

. Abonar les quantitats establertes en els terminis i condicions regulades en les Bases i la Convocatòria en els terminis determinats.

7. Drets de l'Administració

. Percebre el treball d'investigació objecte de la beca amb les condicions i en els terminis prevists en la Convocatòria i en les Bases.

. Tramitar i adoptar les oportunes sancions i/o reintegraments en el cas d'incompliment de les obligacions per part del beneficiari.

Palma, a la data que consta en la firma

EXPEDIENT 822551H: PROPOSTA D'ACORD DE DESESTIMACIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PER LA SENYORA MIDF CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA PRESIDÈNCIA DE L'INSTITUT MALLORQUÍ D'AFERS SOCIALS EN MATÈRIA DE CARRERA PROFESSIONAL DE DATA 9 DE JULIOL DE 2021.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera executiva de Drets Socials i presidenta de l'Institut Mallorquí d'Affers Socials:

Proposta de resolució de recurs d'alçada interposat per la senyora MIDF contra la Resolució estimatòria en matèria de carrera professional de data 8 de juliol de 2021

Antecedents de fet

1. La senyora MIDF, amb DNI ***0074**, té un nomenament com a funcionària interina ocupant el lloc d'Administrativa d'Administració general del Servei de Gestió Econòmica de l'Àrea de Gerència des del 25 d'agost de 2021. Anteriorment, havia ocupat un lloc de Cap de Negociat i del Servei de Gestió del Departament de Recursos Humans adscrit a l'Àrea de Gerència, des del 17 de maig de 2021.
2. En data 2 de juliol de 2021 i número de registre electrònic 14045/2021, la senyora D va presentar instància en la qual sol·licitava reconeixement i pagament de la carrera professional amb caràcter retroactiu (Nivell II).
3. Per Resolució nº 9724 de data 8 de juliol de 2021, la Presidència de l'IMAS va resoldre abonar a la senyora MIDF el complement retributiu de la carrera professional amb el nivell II del subgrup C2 a partir de l'1 d'agost de 2021. Aquesta Resolució va ser notificada a la interessada en data 9 de juliol de 2021.
4. En data 9 de juliol de 2021 i número de registre d'entrada 14734/2021, la senyora D va presentar recurs d'alçada contra la Resolució abans esmentada sol·licitant l'abonament del complement retributiu de la carrera professional amb efectes retroactius des del dia 17 de maig de 2021, data d'inici de serveis prestats a l'IMAS.

Fonaments de dret

Primer. Es consideren interessats en un procediment administratiu els qui promoguin com a titulars de drets o interessos legítims individuals o col·lectius, d'acord amb l'article 4.1 a) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Segon. El recurs es va interposar contra la Resolució de presidència de l'IMAS de data 8 de juliol de 2021, per la qual es resol l'abonament del complement retributiu de la carrera professional amb el nivell II del subgrup C2 a partir de l'1 d'agost de 2021 a la senyora Díaz Ferrer.

Tercer. D'acord amb el que es disposa a l'article 28 del Text consolidat dels Estatut de l'IMAS (BOIB núm. 67, de 18 de maig de 2019), contra els actes dictats per la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Affers Socials es pot interposar recurs d'alçada davant el Consell Executiu del Consell de Mallorca en el termini i amb els efectes de la Llei del procediment administratiu comú.

Quart. El procediment per tramitar i resoldre recursos administratius es troba regulat als articles 112 a 120 i, en concret, en els articles 121 i 122 respecte del recurs d'alçada de la Llei 39/2015, de 1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant LPACAP).

La Resolució objecte de recurs es va notificar a la interessada el dia 9 de juliol de 2021, el termini per a interposar el recurs d'alçada és d'un mes quan l'acte és exprés, per tant, el termini es computa a partir del dia següent a la notificació i conclou el mateix dia en que s'hagi notificat del més del venciment (articles 30 i 121.2 de la LCPAC); el termini per interposar recurs d'alçada contra la Resolució de referència va acabar el dia 9 d'agost de 2021.

Atesos els articles de referència i el termini assenyalat, el recurs d'alçada interposat el dia 9 de juliol de 2021 contra la Resolució de presidència de l'IMAS de data 8 de juliol de 2021, per la qual es va resoldre abonar a la senyora MIDF el complement retributiu de la carrera professional amb el nivell II del subgrup C2 a partir de l'1 d'agost de 2021, no s'ha interposat en el termini escaient ja que el dia 9 de juliol va ser el dia que es va notificar i el termini encara no havia començat. Tot i així, no és una causa d'inadmissió tenint en compte que no ha transcorregut el termini per a la interposició del recurs (article 116.d de la LCPAC) i que l'acte que es recorre és objecte de recurs d'alçada.

Sisè. Amb relació a la **petició d'abonament de la carrera professional** corresponent al període comprès entre l'inici dels serveis prestats (17 de maig de 2021) i la seva concessió a partir de l'1 d'agost de 2021, cal fer les consideracions següents:

El Ple del Consell de Mallorca en la sessió de dia 9 de març de 2017, va aprovar l'acord de la Mesa General de Negociació Conjunta del Consell de Mallorca, en matèria de carrera professional (BOIB núm. 33 de 18 de març de 2017).

Posteriorment, en data 9 de maig de 2019, el Ple del Consell Insular de Mallorca va ratificar l'acord de la Mesa General Negociació Conjunta de personal funcionari i laboral del Consell de Mallorca-IMAS, mitjançant la qual es proposava la modificació de l'acord del Ple de 9 de març de 2017 en matèria de carrera professional.

La modificació va suposar un canvi en l'article sobre l'àmbit subjectiu d'aplicació. Així, l'article 2 es disposa que:

«2.1 Aquest Acord **és aplicable a tot el personal funcionari i laboral del Consell Insular de Mallorca i dels organismes autònoms que en depenen.**

2.2 El personal funcionari de carrera de qualsevol Administració Pública que accedeixi per mitjà de sistemes ordinaris de provisió, be sigui per concurs de mèrits o be per lliure designació, amb posterioritat a l'enquadrament inicial, pot sol·licitar l'homologació de la progressió aconseguida en un altre sistema de carrera professional horitzontal.

El **procediment d'homologació de la carrera professional** s'ha de dur a terme a instància de part, i a la sol·licitud s'ha d'adjuntar un original o una còpia compulsada de la resolució o qualsevol altre document que acrediti el grau o nivell de carrera reconegut, així com la referència a la normativa que regula el sistema de carrera professional en el qual el té reconegut.

La resolució que estimi l'homologació, que suposarà l'adaptació de la seva progressió a la regulació establerta en el Consell Insular de Mallorca, ha d'establir els efectes administratius i econòmics del nivell reconegut amb l'homologació. En tot cas, **tindrà efectes econòmics des del primer dia del mes següent a la data en que s'hagi presentat la sol·licitud.**

2.3. No obstant el que estableix el punt anterior, es pot homologar la carrera professional del personal funcionari de carrera que accedeixi a llocs de treball inclosos en la relació de llocs de treball de personal funcionari del Consell Insular de Mallorca d'acord amb els punts següents:

a) El personal funcionari de carrera de qualsevol Administració pública que passi a ocupar un lloc de treball en comissió de serveis i tengui reconegut en l'Administració d'origen algun nivell o grau de carrera professional, pot sol·licitar l'homologació d'aquesta als únics efectes retributius. La resolució que estimi l'homologació ha d'establir la retribució a què té dret i que serà la de l'administració d'origen, sempre que aquesta sigui inferior a la del nivell equivalent del Consell de Mallorca; en cas contrari la retribució serà la del nivell equivalent esmentat. En tot cas, tindrà efectes econòmics des del primer dia del mes següent a la data en que s'hagi presentat la sol·licitud.

b) El personal funcionari de carrera que ocupa llocs de treball en comissió de serveis procedent d'altres administracions en què no tenen implantats sistemes d'avaluació ni de reconeixement de la carrera professional horitzontal no té dret a la progressió de la carrera professional horitzontal del Consell de Mallorca. Ara bé, si amb posterioritat accedeix a un lloc de treball per un procediment de provisió, be sigui per concurs de mèrits o be per lliure designació, s'ha de tenir en compte el temps que ha ocupat en comissió de serveis a l'efecte de carrera professional i pot sol·licitar com a màxim l'adquisició del nivell I si aconsegueix els requisits per sol·licitar-ho d'acord amb la normativa que desenvolupi la carrera professional horitzontal del personal al servei del Consell de Mallorca. »

D'acord amb l'article anterior, la senyora Díaz Ferrer, mitjançant Resolució de la Consellera Executiva de Modernització i Funció Pública del Consell de Mallorca que aprova la llista definitiva del personal de l'Administració del Consell de Mallorca, inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'acord en matèria professional (BOIB núm. 74 de 17 de juny de 2017), té reconegut el nivell II del Subgrup C2 de la carrera professional .

En el cas que ens ocupa, la senyora MIDF va iniciar els serveis prestats a l'IMAS el dia 17 de maig de 2021 i va presentar la sol·licitud de reconeixement de la carrera professional en data 2 de juliol de 2021. Tenint en compte que l'article 2 de l'Acord esmentat, especifica que la Resolució que estimi la homologació de la carrera professional tindrà efectes econòmics des del primer dia del més següent a la data que s'hagi presentat la sol·licitud, en data 8 de juliol de 2021, la Presidència de l'IMAS va resoldre abonar el concepte retributiu de la carrera professional amb el nivell II del subgrup C1 a partir de l'1 d'agost de 2021, que és el més següent a la data de la presentació de la sol·licitud, en conseqüència, l'IMAS ha actuat correctament i de conformitat amb la normativa aplicable.

Setè. Vist allò que disposa l'article 27.1 del Text consolidat dels Estatut de l'IMAS (BOIB núm. 67, de 18 de maig de 2019), l'òrgan competent per resoldre el recurs d'alçada és el Consell Executiu del Consell de Mallorca.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti els següents acords:

Primer. DESESTIMAR el recurs d'alçada interposat per la senyora MIDF contra la Resolució de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 9 de juliol de 2021, per la qual es resol abonar el concepte retributiu de la carrera professional respecte de la sol·licitud presentada per la senyora MIDF, atès que l'IMAS ha actuat conforme amb la normativa aplicable, d'acord amb el fonament de dret sisè.

Segon. Notificar aquests acords del Consell Executiu a la persona interessada.

Palma, en la data de la signatura electrònica d'aquest document.

EXPEDIENT 824966M: PROPOSTA D'ACORD DE DESESTIMACIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PEL SENYOR ABDA EN REPRESENTACIÓ DE L'EMPLEADA PÚBLICA MJVF CONTRA LA DESESTIMACIÓ PER SILENCI ADMINISTRATIU DE LA SOL·LICITUD AMB REGISTRE D'ENTRADA DE DATA 9 DE JULIOL DE 2021 MITJANÇANT LA QUAL DEMANA EL RECONeixEMENT DE LA CONDICIÓ D'EMPLEADA FIXA, DE CARRERA, INDEFINIT NO FIXO O LA IMPOSICIÓ D'UNA SANCIÓ A L'IMAS PER SANCIONAR L'ABÚS AL NOMENAMENT DEL PERSONAL ESTATUTARI TEMPORAL.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera executiva de Drets Socials i presidenta de l'Institut Mallorquí d'Affers Socials:

Departament de Recursos Humans

Exp. RARH 46.2021

Emissor: RH/LCF

Proposta de resolució de desestimació del recurs d'alçada interposat pel senyor ABdA en representació de l'empleada pública MJVF contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud amb registre d'entrada de data 9 de juliol de 2021 mitjançant la qual demana el reconeixement de la condició d'empleada fixa, de carrera, indefinit no fixo o la imposició d'una sanció a l'IMAS per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal

Antecedents de fet

1. En data 9 de juliol de 2021, el senyor ABdA va presentar sol·licitud en representació de l'empleada pública de l'IMAS MJVF amb DNI ***1774**, personal laboral interí per ocupar un lloc de feina com a Tècnica Superior Llicenciada en Dret, amb registre d'entrada general núm. 14842/2021.

En la sol·licitud s'interessava el reconeixement del següent:

1. La seva condició d'empleat/da fixo, subsidiàriament, com personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat, amb les conseqüències legals i reglamentaries inherents.
 2. Subsidiàriament, se'l reconegui la seva condició de funcionaris de carrera o, subsidiàriament, la condició de personal indefinit no fixo, amb les conseqüències legals i reglamentaries que li són inherents.
 3. Per al cas de no acollir-se a cap de les dues pretensions anteriors, s'imposi la sanció que conformi exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 s'hagi disposat per la legislació estatal o pels Tribunals per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal.
2. En data efecte de registre d'entrada de 19 d'octubre de 2021, el senyor ABdA en representació de la persona que es relaciona a l'antecedent primer, presenta recurs d'alçada (registre d'entrada general núm. 24402/2021) contra la desestimació per

silenci administratiu de la sol·licitud esmentada en l'antecedent anterior. En el recurs d'alçada es sol·licita el mateix que a la sol·licitud de dia 9 de juliol de 2021.

Fonaments de dret

1) Consideracions formals

Primera. El recurs d'alçada es va interposar contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud presentada a l'IMAS en data 9 de juliol de 2021, en la qual es sol·licitava el que s'ha exposat a l'antecedent de fet primer.

Segona. De conformitat amb l'article 4.1 a) de la LPAC, es consideren interessats en un procediment administratiu els qui promoguin com a titulars de drets o interessos legítims individuals o col·lectius.

Tercera. Atès el que es disposa a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, el procediment per tramitar i resoldre recursos administratius es troba regulat en els articles 112 a 120 i, en concret, en els articles 121 i 122 respecte del recurs d'alçada. El recurs d'alçada de referència es va interposar en el termini i en la forma escaients.

Quarta. D'acord amb el que es disposa a l'article 28.1 del Text consolidat dels Estatuts de l'IMAS (BOIB núm. 67, de 18 de maig de 2019), contra els actes dictats per la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials es pot interposar recurs d'alçada davant el Consell Executiu del Consell de Mallorca en el termini i als els efectes de la Llei del procediment administratiu comú.

2) Qüestions substantives

Sobre les al·legacions que motiven el recurs mitjançant el qual es sol·licita el reconeixement com a empleat públic fix, subsidiàriament, com a personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat, subsidiàriament, reconeixement com a funcionaris de carrera o, subsidiàriament, reconeixement de la condició de personal indefinit no fix i, en el cas de no acollir-se a cap de les pretensions anteriors, imposició d'una sanció a l'Administració per abús dels nomenaments de personal temporal, cal fer les consideracions següents:

A) Sobre el reconeixement de la condició com a empleats públics fixos

Sobre el reconeixement com a empleats públics fixos, d'acord amb l'article 8 del Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic (en endavant TREBEP), classifica els empleats públics de la manera següent:

- a) Funcionaris de carrera.
- b) Funcionaris interins.
- c) Personal laboral, ja sigui fix, per temps indefinit o temporal.
- d) Personal eventual.

Per una banda, el personal laboral es troba regulat a l'article 11 del TREBEP, el qual determina que seran personal laboral els que en virtut d'un contracte de treball formalitzat per escrit, en qualsevol de les modalitats de contractació de personal previstes a la legislació laboral, presta serveis retribuïts per l'Administració Pública. En funció de la duració del contracte, aquest podrà ser fix, per temps indefinit o temporal.

L'article 18 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, regula el personal laboral temporal i disposa el següent:

- «1. És personal laboral temporal al servei de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears el que, en virtut d'un contracte de naturalesa laboral i de durada determinada, manté una relació professional de caràcter temporal, caracteritzada per les notes d'alienitat, dependència, voluntarietat i retribució.
- 2. La selecció del personal laboral temporal ha de respectar els principis i les regles contingudes a l'article anterior. Les modalitats contractuals són les de durada determinada, previstes en la legislació laboral.
- 3. No obstant el que disposa el punt anterior, es pot contractar personal de durada determinada, amb independència de les funcions del lloc de feina per cobrir, en els supòsits següents:
 - a) Per substituir personal laboral en cas de jubilació anticipada o de jubilació parcial.
 - b) Per substituir personal laboral quan, com a conseqüència d'excedències, permís os o unes altres circumstàncies, tinguin dret a la reserva del seu lloc de feina.
 - c) Per substituir reduccions de jornada del personal laboral, quan les necessitats del servei així ho requereixin. En aquest cas, la contractació es pot fer a temps parcial.
 - d) Per contractar persones amb discapacitat per mitjà de contractes temporals de foment de l'ocupació d'acord amb la legislació laboral aplicable.
 - e) Per contractar dones que tinguin acreditada la condició de víctimes de la violència de gènere, en els termes de la Llei Orgànica 1/2004, de 28 de desembre, de mesures de protecció integral contra la violència de gènere, d'acord amb la legislació laboral aplicable.»

D'acord amb l'article 61.7 del TREBEP especifica que els sistemes selectius de personal laboral fix seran els d'oposició, concurs-oposició o concurs de valoració de mèrits.

En consonància amb l'article anterior, l'article 45 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, disposa que l'accés als cossos, a les escales i a les especialitats funcionals o a les categories professionals de personal laboral fix s'ha de dur a terme mitjançant sistemes d'oposició, concurs oposició o concurs.

En aquest sentit, l'article 55 del TREBEP precisa que tots els ciutadans tenen dret a l'accés a l'ocupació pública d'acord als principis d'igualtat, mèrit i capacitat, en conseqüència, els procediments de selecció estan subjectes a aquests principis.

Per tant, de conformitat amb els articles de referència, l'Administració no pot declarar personal laboral fix a qui no ha superat un procés selectiu atès que en tot cas s'han de respectar els principis que regulen les convocatòries i selecció del personal de les Administracions.

Respecte als procediments selectius, l'article 70.1 del TREBEP estableix que l'execució de l'oferta pública o instrument similar s'ha de desenvolupar dins el termini improrrogable de tres anys. No obstant això, el Tribunal Suprem, Sala Social, a la sentència de data 6 de febrer de 2020 (Recurs núm. 2726/2018), entre d'altres, manté que la superació del termini de 3 anys per a l'execució de l'oferta pública que preveu l'article 70 del TREBEP, no converteix la persona que es troba en situació d'interinitat amb indefinida. Aquesta sentència fa referència a la sentència del Tribunal Suprem de data 19 de juliol de 2016 (R. 2258/2014) segons la qual:

«En efecto, ya esta Sala en su sentencia de 19 de julio de 2016 (R. 2258/2014) dijo: "No desconoce la Sala que la exclusión del plazo temporal en la duración de las relaciones de interinidad por vacante puede producir comportamientos abusivos o fraudulentos en la utilización de este tipo contractual. **Pero, aparte de que el carácter temporal del vínculo no resulta modificado por la "falta de convocatoria de la plaza provisionalmente ocupada"** (STS 20/03/96 -rcud 2564/95-), **"la demora, razonable o irrazonable en el inicio del procedimiento reglamentario de selección sólo constituye el incumplimiento de un deber legal, del cual no deriva que el interino se convierta en indefinido, pues la conclusión contraria no sería conciliable con el respeto a los principios que regulan las convocatorias y selección del personal en las Administraciones Públicas y generaría perjuicio a cuantos aspiraran a participar en el procedimiento de selección"** (aparte de las que en ellas se citan, STS 14/03/97 -rcud 3660/96-; y 09/06/97 -rcud 4196/96-). Y en todo caso, la reacción frente a tales posibles irregularidades debe abordarse en cada caso ante las denuncias que en este sentido se formulen, sin olvidar el recurso a las pretensiones que tengan por objeto la puesta en marcha de los procesos de selección a través de las oportunas convocatorias (SSTS 12/07/06 -rec. 2335/05-; y 29/06/07 -rcud 3444/05-).

(...) El artículo 70 del EBEP impone obligaciones a las administraciones públicas però **no establece que la superación del plazo de tres años suponga la novación de los contratos de interinidad por vacante, ni tampoco que este tipo de contratos tenga una**

duración máxima de tres años, plazo que viene referido sólo a la ejecución de la oferta de empleo público. Conforme tenemos dicho, este plazo no puede entenderse como una garantía inamovible por cuanto seran las circunstancias del caso las que autoricen el acortamiento del plazo controvertido por la interinidad (...)

Així doncs, el retard en l'execució del procés selectiu per proveir llocs de treball, no comporta que l'interí es converteixi amb indefinit. També afegeix que la durada màxima d'un interí no ve marcada pel termini dels tres anys de l'oferta pública.

A més a més, el Tribunal Suprem especifica que no es pot considerar que l'Administració hagi comès alguna irregularitat per no haver convocat processos selectius en els termes marcats per l'article 70 del TREBEP, ja que les convocatòries per cobrir les ofertes públiques varen quedar paralitzades com a conseqüència de la crisi econòmica soferta a Espanya i varen ser limitades per les Lleis de Pressuposts Generals de l'Estat. La sentència del Tribunal Suprem esmentada assenyala que:

«La aplicación de la anterior doctrina obliga a estimar el recurso porque no se aprecia irregularidad alguna en el proceder de la Administración, porque las convocatorias para cubrir las ofertas de empleo quedaron paralizadas por la grave crisis económica que sufrió España en esa época y que dio lugar a numerosas disposiciones limitando los gastos públicos. - En efecto, los arts. 23 de las LPGE 2/2012, 17/2012, 23/2013 y el art. 21 de la LPGE 36/2014 congelaron totalmente la oferta de empleo en el período 2012-2015, admitiéndose porcentajes muy reducidos en los años 2009-2011: 30% en 2009 (art. 23 LPGE 2/2008; 15% en 2010 (art. 23 LPGE 26/2009) y 10% en 2011 (art. 23 LPGE 39/2010), lo cual permite descartar que el retraso en la cobertura definitiva de la plaza de la demandante constituyera fraude de ley o abuso de derecho. - Así, lo hemos mantenido en múltiples sentencias, por todas STS -pleno- de 24 de abril de 2019, rcud. 1001/2017, 12-11-2019, recud. 3503/18, 20-11-2019, recud. 2732/2016, 3-12-2019, recud. 3107/2018 y 3-12-2019, recud. 3284/2018, donde se descartó que la superación del plazo de tres años, previsto en el art. 70 EBEP, convirtiera mecánicamente los contratos de interinidad por vacante en indefinidos no fijos.»

D'aquesta manera, el tribunal al·lega que la congelació de l'oferta pública a causa de la crisi econòmica va provocar una limitació per incorporar personal de nou ingrés, per tant, es va produir un retard en la cobertura de les places. Per aquest motiu, descarta que hi hagi frau de llei o abús en el dret en els contractes d'interinitat. Al mateix temps, descarta convertir els contractes d'interinitat per vacant amb indefinits no fixos.

Així mateix, es comunica a la senyora VF que s'ha aprovat l'oferta pública dels anys 2019 (BOIB núm. 172, de 24 de desembre de 2019) i 2020 (BOIB núm. 213, de 24 de desembre de 2020) corresponents a places d'ocupació ordinària de la categoria de la recurrent. D'aquesta manera, l'IMAS compleix amb el termini previst a l'article 70 del TREBEP.

B) Sobre el reconeixement com a personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat.

L'article 17 de la Llei 3/2007, Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, fa referència al personal laboral fix i destaca que aquest tipus de personal manté una relació professional de caràcter permanent. Per tant, la llei no preveu els principis de permanència i inamovibilitat al personal laboral interí.

C) Sobre el reconeixement de funcionari indefinit no fix.

D'acord amb la sentència esmentada del Tribunal Suprem data 6 de febrer de 2020 (Recurs núm. 2726/2018), es descarta convertir els contractes d'interinitat amb en indefinits no fixos sense haver superat un procediment selectiu. S'ha de tenir en compte que aquesta figura és una creació jurisprudencial de la Sala Social del Tribunal Suprem, entre altres sentències les de 7 d'octubre de 1996 (Recurs núm. 3307/1995) i de 20 de gener de 1998 (Recurs núm. 317/1997). El que es pretén és corregir el frau en la contractació laboral temporal per part d'una Administració.

La Sentència de la Secció Setena de la Sala Contenciosa-Administrativa de l'Audiència Nacional de data 4 de novembre de 2019 (Recurs núm. 380/2017), en relació al personal indefinit no fix, afirma que per tenir el reconeixement com a personal indefinit s'ha de superar un procediment selectiu i manté que:

«Y el artículo 61.6 del EBEP señala que "los sistemas selectivos de funcionarios de carrera serán los de oposición y concurso oposición (...) solo en virtud de ley podrá aplicarse, con carácter excepcional, el sistema de concurso que consistirá únicamente en la valoración de méritos".

Ninguna base jurídica tiene, por tanto, la pretensión de que al personal interino de larga duración se le exima de someterse a unas pruebas objetivas de evaluación de sus conocimientos. Tampoco tiene ningún apoyo legal la pretensión de que el personal laboral indefinido, no fijo, al que por sentencia se le haya reconocido esta cualidad, se le garantice un tiempo de permanencia en sus puestos, mediante el mecanismo de no incluirlos en las primeras ofertas públicas de empleo. Este personal se le reconoce únicamente el derecho a permanecer en su puesto de trabajo mientras no sea cubierto por alguno de los sistemas de provisión de puestos de trabajo, pero no se le garantiza un tiempo determinado de permanencia.»

Per tant, d'acord amb aquesta sentència, per poder accedir a una plaça per un temps determinat de permanència, tant el personal interí de llarga duració com el personal laboral indefinit no fix reconegut per sentència, s'han de sotmetre a unes proves objectives d'avaluació dels seus coneixements.

En qualsevol cas, la recent Sentència de la Sala Segona del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de data 19 de març de 2020, ha establert que:

«La cláusula 5 del Acuerdo Marco sobre el Trabajo de Duración Determinada, celebrado el 18 de marzo de 1999, que figura en el anexo de la Directiva 1999/70, debe interpretarse en el sentido de que **incumbe al órgano jurisdiccional nacional** apreciar, con arreglo al conjunto de normas de su Derecho nacional aplicables, si la organización de procesos selectivos destinados a proveer definitivamente las plazas ocupadas con carácter provisional por empleados públicos nombrados en el marco de relaciones de servicio de duración determinada, la **transformación de dichos empleados públicos en «indefinido no fijo»** y la concesión a estos empleados públicos de una indemnización equivalente a la abonada en caso de despido improcedente constituyen medidas adecuadas para prevenir y, en su caso, **sancionar los abusos derivados de la utilización de sucesivos contratos o relaciones laborales de duración determinada o medidas legales equivalentes, a efectos de esta disposición.**»

Tal com es desprèn de la sentència, haurà de ser l'òrgan jurisdiccional nacional qui declari al personal laboral com a «indefinit no fix», si és que concorren les causes per aquesta condició.

D) Sobre la petició d'una imposició d'una sanció a l'Administració.

Finalment, respecte a la petició d'una imposició d'una sanció a l'Administració per l'abús de nomenament del personal estatutari temporal, d'acord amb la sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea esmentada, haurà de ser l'òrgan jurisdiccional nacional qui haurà d'aplicar les sancions corresponents, sempre que concorrin les circumstàncies per a la imposició de sancions.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti els acords següents:

Primer.- DESESTIMAR el recurs d'alçada amb registre d'entrada general núm. 24402/2021 interposat pel senyor ABdA en representació de l'empleada pública MJVF, contra la desestimació per silenci negatiu de la sol·licitud en data de registre d'entrada 9 de juliol de 2021, mitjançant la qual demana el reconeixement de la condició d'empleada fixa, de carrera, indefinit no fixo o la imposició d'una sanció a l'IMAS per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal, en el sentit de les lletres A), B), C) i D) de les qüestions substantives, d'acord amb la normativa i jurisprudència esmentada.

Segon. Notificar aquests acords del Consell Executiu a la persona interessada.

Palma, en la data de la signatura electrònica del document.

EXPEDIENT 824969Q: PROPOSTA D'ACORD DE DESESTIMACIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PEL SENYOR ABDA EN REPRESENTACIÓ DE L'EMPLEADA PÚBLICA EMFDJ CONTRA LA DESESTIMACIÓ PER SILENCI ADMINISTRATIU DE LA SOL·LICITUD AMB REGISTRE D'ENTRADA DE DATA 9 DE JULIOL DE 2021 MITJANÇANT LA QUAL DEMANA EL RECONeixEMENT DE LA CONDICIÓ D'EMPLEADA FIXA, DE CARRERA, INDEFINIT NO FIXO O LA IMPOSICIÓ D'UNA SANCIÓ A L'IMAS PER SANCIONAR L'ABÚS AL NOMENAMENT DEL PERSONAL ESTATUTARI TEMPORAL.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera executiva de Drets Socials i presidenta de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials:

Departament de Recursos Humans

Exp. RARH 47.2021

Emissor: RH/LCF

Proposta de resolució de desestimació del recurs d'alçada interposat pel senyor ABdA en representació de l'empleada pública EMFdj contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud amb registre d'entrada de data 9 de juliol de 2021 mitjançant la qual demana el reconeixement de la condició d'empleada fixa, de carrera, indefinit no fixo o la imposició d'una sanció a l'IMAS per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal

Antecedents de fet

1. En data 9 de juliol de 2021, el senyor ABdA va presentar sol·licitud en representació de l'empleada pública de l'IMAS EMFdj amb DNI ***7732**, personal laboral interí per ocupar un lloc de feina com a Tècnica de Grau Mitjà, amb registre d'entrada general núm. 14846/2021.

En la sol·licitud s'interessava el reconeixement del següent:

1. La seva condició d'empleat/da fixo, subsidiàriament, com personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat, amb les conseqüències legals i reglamentaries inherents.
 2. Subsidiàriament, se'l reconegui la seva condició de funcionaris de carrera o, subsidiàriament, la condició de personal indefinit no fixo, amb les conseqüències legals i reglamentaries que li són inherents.
 3. Per al cas de no acollir-se a cap de les dues pretensions anteriors, s'imposi la sanció que conformi exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 s'hagi disposat per la legislació estatal o pels Tribunals per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal.
2. En data efecte de registre d'entrada de 19 d'octubre de 2021, el senyor ABdA en representació de la persona que es relaciona a l'antecedent primer, presenta recurs d'alçada (registre d'entrada general núm. 24403/2021) contra la desestimació per

silenci administratiu de la sol·licitud esmentada en l'antecedent anterior. En el recurs d'alçada es sol·licita el mateix que a la sol·licitud de dia 9 de juliol de 2021.

Fonaments de dret

1) Consideracions formals

Primera. El recurs d'alçada es va interposar contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud presentada a l'IMAS en data 9 de juliol de 2021, en la qual es sol·licitava el que s'ha exposat a l'antecedent de fet primer.

Segona. De conformitat amb l'article 4.1 a) de la LPAC, es consideren interessats en un procediment administratiu els qui promoguin com a titulars de drets o interessos legítims individuals o col·lectius.

Tercera. Atès el que es disposa a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, el procediment per tramitar i resoldre recursos administratius es troba regulat en els articles 112 a 120 i, en concret, en els articles 121 i 122 respecte del recurs d'alçada. El recurs d'alçada de referència es va interposar en el termini i en la forma escaients.

Quarta. D'acord amb el que es disposa a l'article 28.1 del Text consolidat dels Estatuts de l'IMAS (BOIB núm. 67, de 18 de maig de 2019), contra els actes dictats per la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials es pot interposar recurs d'alçada davant el Consell Executiu del Consell de Mallorca en el termini i als els efectes de la Llei del procediment administratiu comú.

2) Qüestions substantives

Sobre les al·legacions que motiven el recurs mitjançant el qual es sol·licita el reconeixement com a empleat públic fix, subsidiàriament, com a personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat, subsidiàriament, reconeixement com a funcionaris de carrera o, subsidiàriament, reconeixement de la condició de personal indefinit no fix i, en el cas de no acollir-se a cap de les pretensions anteriors, imposició d'una sanció a l'Administració per abús dels nomenaments de personal temporal, cal fer les consideracions següents:

A) Sobre el reconeixement de la condició com a empleats públics fixos

Sobre el reconeixement com a empleats públics fixos, d'acord amb l'article 8 del Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic (en endavant TREBEP), classifica els empleats públics de la manera següent:

- a) Funcionaris de carrera.
- b) Funcionaris interins.
- c) Personal laboral, ja sigui fix, per temps indefinit o temporal.
- d) Personal eventual.

Per una banda, el personal laboral es troba regulat a l'article 11 del TREBEP, el qual determina que seran personal laboral els que en virtut d'un contracte de treball formalitzat per escrit, en qualsevol de les modalitat de contractació de personal previstes a la legislació laboral, presta serveis retribuïts per l'Administració Pública. En funció de la duració del contracte, aquest podrà ser fix, per temps indefinit o temporal.

L'article 18 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, regula el personal laboral temporal i disposa el següent:

- «1. És personal laboral temporal al servei de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears el que, en virtut d'un contracte de naturalesa laboral i de durada determinada, manté una relació professional de caràcter temporal, caracteritzada per les notes d'alienitat, dependència, voluntarietat i retribució.
- 2. La selecció del personal laboral temporal ha de respectar els principis i les regles contingudes a l'article anterior. Les modalitats contractuals són les de durada determinada, previstes en la legislació laboral.
- 3. No obstant el que disposa el punt anterior, es pot contractar personal de durada determinada, amb independència de les funcions del lloc de feina per cobrir, en els supòsits següents:
 - a) Per substituir personal laboral en cas de jubilació anticipada o de jubilació parcial.
 - b) Per substituir personal laboral quan, com a conseqüència d'excedències, permís os o unes altres circumstàncies, tinguin dret a la reserva del seu lloc de feina.
 - c) Per substituir reduccions de jornada del personal laboral, quan les necessitats del servei així ho requereixin. En aquest cas, la contractació es pot fer a temps parcial.
 - d) Per contractar persones amb discapacitat per mitjà de contractes temporals de foment de l'ocupació d'acord amb la legislació laboral aplicable.
 - e) Per contractar dones que tinguin acreditada la condició de víctimes de la violència de gènere, en els termes de la Llei Orgànica 1/2004, de 28 de desembre, de mesures de protecció integral contra la violència de gènere, d'acord amb la legislació laboral aplicable.»

D'acord amb l'article 61.7 del TREBEP especifica que els sistemes selectius de personal laboral fix seran els d'oposició, concurs-oposició o concurs de valoració de mèrits.

En consonància amb l'article anterior, l'article 45 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, disposa que l'accés als cossos, a les escales i a les especialitats funcionals o a les categories professionals de personal laboral fix s'ha de dur a terme mitjançant sistemes d'oposició, concurs oposició o concurs.

En aquest sentit, l'article 55 del TREBEP precisa que tots els ciutadans tenen dret a l'accés a l'ocupació pública d'acord als principis d'igualtat, mèrit i capacitat, en conseqüència, els procediments de selecció estan subjectes a aquests principis.

Per tant, de conformitat amb els articles de referència, l'Administració no pot declarar personal laboral fix a qui no ha superat un procés selectiu atès que en tot cas s'han de respectar els principis que regulen les convocatòries i selecció del personal de les Administracions.

Respecte als procediments selectius, l'article 70.1 del TREBEP estableix que l'execució de l'oferta pública o instrument similar s'ha de desenvolupar dins el termini improrrogable de tres anys. No obstant això, el Tribunal Suprem, Sala Social, a la sentència de data 6 de febrer de 2020 (Recurs núm. 2726/2018), entre d'altres, manté que la superació del termini de 3 anys per a l'execució de l'oferta pública que preveu l'article 70 del TREBEP, no converteix la persona que es troba en situació d'interinitat amb indefinida. Aquesta sentència fa referència a la sentència del Tribunal Suprem de data 19 de juliol de 2016 (R. 2258/2014) segons la qual:

«En efecto, ya esta Sala en su sentencia de 19 de julio de 2016 (R. 2258/2014) dijo: "No desconoce la Sala que la exclusión del plazo temporal en la duración de las relaciones de interinidad por vacante puede producir comportamientos abusivos o fraudulentos en la utilización de este tipo contractual. **Pero, aparte de que el carácter temporal del vínculo no resulta modificado por la "falta de convocatoria de la plaza provisionalmente ocupada"** (STS 20/03/96 -rcud 2564/95-), **"la demora, razonable o irrazonable en el inicio del procedimiento reglamentario de selección sólo constituye el incumplimiento de un deber legal, del cual no deriva que el interino se convierta en indefinido, pues la conclusión contraria no sería conciliable con el respeto a los principios que regulan las convocatorias y selección del personal en las Administraciones Públicas y generaría perjuicio a cuantos aspiraran a participar en el procedimiento de selección"** (aparte de las que en ellas se citan, STS 14/03/97 -rcud 3660/96-; y 09/06/97 -rcud 4196/96-). Y en todo caso, la reacción frente a tales posibles irregularidades debe abordarse en cada caso ante las denuncias que en este sentido se formulen, sin olvidar el recurso a las pretensiones que tengan por objeto la puesta en marcha de los procesos de selección a través de las oportunas convocatorias (SSTS 12/07/06 -rec. 2335/05-; y 29/06/07 -rcud 3444/05-).

(...) El artículo 70 del EBEP impone obligaciones a las administraciones públicas però no establece que la superación del plazo de tres años suponga la novación de los contratos de interinidad por vacante, ni tampoco que este tipo de contratos tenga una duración máxima de tres años, plazo que viene referido sólo a la ejecución de la oferta

de empleo público. Conforme tenemos dicho, este plazo no puede entenderse como una garantía inamovible por cuanto seran las circunstancias del caso las que autoricen el acortamiento del plazo controvertido por la interinidad (...)

Així doncs, el retard en l'execució del procés selectiu per proveir llocs de treball, no comporta que l'interí es converteixi amb indefinit. També afegeix que la durada màxima d'un interí no ve marcada pel termini dels tres anys de l'oferta pública.

A més a més, el Tribunal Suprem especifica que no es pot considerar que l'Administració hagi comès alguna irregularitat per no haver convocat processos selectius en els termes marcats per l'article 70 del TREBEP, ja que les convocatòries per cobrir les ofertes públiques varen quedar paralitzades com a conseqüència de la crisi econòmica soferta a Espanya i varen ser limitades per les lleis de Pressuposts Generals de l'Estat. La sentència del Tribunal Suprem esmentada assenyala que:

«La aplicación de la anterior doctrina obliga a estimar el recurso porque no se aprecia irregularidad alguna en el proceder de la Administración, porque las convocatorias para cubrir las ofertas de empleo quedaron paralizadas por la grave crisis económica que sufrió España en esa época y que dio lugar a numerosas disposiciones limitando los gastos públicos. - En efecto, los arts. 23 de las LPGE 2/2012, 17/2012, 23/2013 y el art. 21 de la LPGE 36/2014 congelaron totalmente la oferta de empleo en el período 2012-2015, admitiéndose porcentajes muy reducidos en los años 2009-2011: 30% en 2009 (art. 23 LPGE 2/2008; 15% en 2010 (art. 23 LPGE 26/2009) y 10% en 2011 (art. 23 LPGE 39/2010), lo cual permite descartar que el retraso en la cobertura definitiva de la plaza de la demandante constituyera fraude de ley o abuso de derecho. - Así, lo hemos mantenido en múltiples sentencias, por todas STS -pleno- de 24 de abril de 2019, rcd. 1001/2017, 12-11-2019, recud. 3503/18, 20-11-2019, recud. 2732/2016, 3-12-2019, recud. 3107/2018 y 3-12-2019, recud. 3284/2018, donde se descartó que la superación del plazo de tres años, previsto en el art. 70 EBEP, convirtiera mecánicamente los contratos de interinidad por vacante en indefinidos no fijos.»

D'aquesta manera, el tribunal al·lega que la congelació de l'oferta pública a causa de la crisi econòmica va provocar una limitació per incorporar personal de nou ingrés, per tant, es va produir un retard en la cobertura de les places. Per aquest motiu, descarta que hi hagi frau de llei o abús en el dret en els contractes d'interinitat. Al mateix temps, descarta convertir els contractes d'interinitat per vacant amb indefinits no fixos.

Així mateix, es comunica a la senyora FdJ que s'ha aprovat l'oferta pública dels anys 2019 (BOIB núm. 172, de 24 de desembre de 2019) i 2020 (BOIB núm. 213, de 24 de desembre de 2020) corresponents a places d'ocupació ordinària de la categoria de la recurrent. D'aquesta manera, l'IMAS compleix amb el termini previst a l'article 70 del TREBEP.

B) Sobre el reconeixement com a personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat.

L'article 17 de la Llei 3/2007, Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, fa referència al personal laboral fix i destaca que aquest tipus de personal manté una relació professional de caràcter permanent. Per tant, la llei no preveu els principis de permanència i inamovibilitat al personal laboral interí.

C) Sobre el reconeixement de funcionari indefinit no fix.

D'acord amb la sentència esmentada del Tribunal Suprem data 6 de febrer de 2020 (Recurs núm. 2726/2018), es descarta convertir els contractes d'interinitat amb en indefinits no fixos sense haver superat un procediment selectiu. S'ha de tenir en compte que aquesta figura és una creació jurisprudencial de la Sala Social del Tribunal Suprem, entre altres sentències les de 7 d'octubre de 1996 (Recurs núm. 3307/1995) i de 20 de gener de 1998 (Recurs núm. 317/1997). El que es pretén és corregir el frau en la contractació laboral temporal per part d'una Administració.

La Sentència de la Secció Setena de la Sala Contenciosa-Administrativa de l'Audiència Nacional de data 4 de novembre de 2019 (Recurs núm. 380/2017), en relació al personal indefinit no fix, afirma que per tenir el reconeixement com a personal indefinit s'ha de superar un procediment selectiu i manté que:

«Y el artículo 61.6 del EBEP señala que "los sistemas selectivos de funcionarios de carrera serán los de oposición y concurso oposición (...) solo en virtud de ley podrá aplicarse, con carácter excepcional, el sistema de concurso que consistirá únicamente en la valoración de méritos".

Ninguna base jurídica tiene, por tanto, la pretensión de que al personal interino de larga duración se le exima de someterse a unas pruebas objetivas de evaluación de sus conocimientos. Tampoco tiene ningún apoyo legal la pretensión de que el personal laboral indefinido, no fijo, al que por sentencia se le haya reconocido esta cualidad, se le garantice un tiempo de permanencia en sus puestos, mediante el mecanismo de no incluirlos en las primeras ofertas públicas de empleo. Este personal se le reconoce únicamente el derecho a permanecer en su puesto de trabajo mientras no sea cubierto por alguno de los sistemas de provisión de puestos de trabajo, pero no se le garantiza un tiempo determinado de permanencia.»

Per tant, d'acord amb aquesta sentència, per poder accedir a una plaça per un temps determinat de permanència, tant el personal interí de llarga duració com el personal laboral indefinit no fix reconegut per sentència, s'han de sotmetre a unes proves objectives d'avaluació dels seus coneixements.

En qualsevol cas, la recent Sentència de la Sala Segona del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de data 19 de març de 2020, ha establert que:

«La cláusula 5 del Acuerdo Marco sobre el Trabajo de Duración Determinada, celebrado el 18 de marzo de 1999, que figura en el anexo de la Directiva 1999/70, debe interpretarse en el sentido de que **incumbe al órgano jurisdiccional nacional** apreciar, con arreglo al conjunto de normas de su Derecho nacional aplicables, si la organización de procesos selectivos destinados a proveer definitivamente las plazas ocupadas con carácter provisional por empleados públicos nombrados en el marco de relaciones de servicio de duración determinada, la **transformación de dichos empleados públicos en «indefinido no fijo»** y la concesión a estos empleados públicos de una indemnización equivalente a la abonada en caso de despido improcedente constituyen medidas adecuadas para prevenir y, en su caso, **sancionar los abusos derivados de la utilización de sucesivos contratos o relaciones laborales de duración determinada o medidas legales equivalentes, a efectos de esta disposición.**»

Tal com es desprèn de la sentència, haurà de ser l'òrgan jurisdiccional nacional qui declari al personal laboral com a «indefinit no fix», si és que concorren les causes per aquesta condició.

D) Sobre la petició d'una imposició d'una sanció a l'Administració.

Finalment, respecte a la petició d'una imposició d'una sanció a l'Administració per l'abús de nomenament del personal estatutari temporal, d'acord amb la sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea esmentada, haurà de ser l'òrgan jurisdiccional nacional qui haurà d'aplicar les sancions corresponents, sempre que concorrin les circumstàncies per a la imposició de sancions.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti els acords següents:

Primer.- DESESTIMAR el recurs d'alçada amb registre d'entrada general núm. 24403/2021 interposat pel senyor ABdA en representació de l'empleada pública EMFdj, contra la desestimació per silenci negatiu de la sol·licitud en data de registre d'entrada 9 de juliol de 2021, mitjançant la qual demana el reconeixement de la condició d'empleada fixa, de carrera, indefinit no fixo o la imposició d'una sanció a l'IMAS per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal, en el sentit de les lletres A), B), C) i D) de les qüestions substantives, d'acord amb la normativa i jurisprudència esmentada.

Segon. Notificar aquests acords del Consell Executiu a la persona interessada.

Palma, en la data de la signatura electrònica del document.

EXPEDIENT 824971T: PROPOSTA D'ACORD DE DESESTIMACIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PEL SENYOR ABDA EN REPRESENTACIÓ DE L'EMPLEAT PÚBLIC FJPA CONTRA LA DESESTIMACIÓ PER SILENCI ADMINISTRATIU DE LA SOL·LICITUD AMB REGISTRE D'ENTRADA DE DATA 9 DE JULIOL DE 2021 MITJANÇANT LA QUAL DEMANA EL RECONeixEMENT DE LA CONDICIÓ D'EMPLEADA FIXA, DE CARRERA, INDEFINIT NO FIXO O LA IMPOSICIÓ D'UNA SANCIO A L'IMAS PER SANCIONAR L'ABÚS AL NOMENAMENT DEL PERSONAL ESTATUTARI TEMPORAL.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera executiva de Drets Socials i presidenta de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials:

Departament de Recursos Humans

Exp. RARH 48.2021

Emissor: RH/LCF

Proposta de resolució de desestimació del recurs d'alçada interposat pel senyor ABdA en representació de l'empleat públic FJPA contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud amb registre d'entrada de data 9 de juliol de 2021 mitjançant la qual demana el reconeixement de la condició d'empleada fixa, de carrera, indefinit no fixo o la imposició d'una sanció a l'IMAS per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal

Antecedents de fet

1. En data 9 de juliol de 2021, el senyor ABdA va presentar sol·licitud en representació de l'empleat públic de l'IMAS FJPA amb DNI ***4157**, personal laboral interí per ocupar un lloc de feina com a Auxiliar administratiu, amb registre d'entrada general núm. 14851/2021.

En la sol·licitud s'interessava el reconeixement del següent:

1. La seva condició d'empleat/da fixo, subsidiàriament, com personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat, amb les conseqüències legals i reglamentaries inherents.
 2. Subsidiàriament, se'l reconegui la seva condició de funcionaris de carrera o, subsidiàriament, la condició de personal indefinit no fixo, amb les conseqüències legals i reglamentaries que li són inherents.
 3. Per al cas de no acollir-se a cap de les dues pretensions anteriors, s'imposi la sanció que conformi exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 s'hagi disposat per la legislació estatal o pels Tribunals per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal.
2. En data efecte de registre d'entrada de 19 d'octubre de 2021, el senyor ABdA en representació de la persona que es relaciona a l'antecedent primer, presenta recurs d'alçada (registre d'entrada general núm. 24438/2021) contra la desestimació

per silenci administratiu de la sol·licitud esmentada en l'antecedent anterior. En el recurs d'alçada es sol·licita el mateix que a la sol·licitud de dia 9 de juliol de 2021.

Fonaments de dret

1) Consideracions formals

Primera. El recurs d'alçada es va interposar contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud presentada a l'IMAS en data 9 de juliol de 2021, en la qual es sol·licitava el que s'ha exposat a l'antecedent de fet primer.

Segona. De conformitat amb l'article 4.1 a) de la LPAC, es consideren interessats en un procediment administratiu els qui promoguin com a titulars de drets o interessos legítims individuals o col·lectius.

Tercera. Atès el que es disposa a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, el procediment per tramitar i resoldre recursos administratius es troba regulat en els articles 112 a 120 i, en concret, en els articles 121 i 122 respecte del recurs d'alçada. El recurs d'alçada de referència es va interposar en el termini i en la forma escaients.

Quarta. D'acord amb el que es disposa a l'article 28.1 del Text consolidat dels Estatuts de l'IMAS (BOIB núm. 67, de 18 de maig de 2019), contra els actes dictats per la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials es pot interposar recurs d'alçada davant el Consell Executiu del Consell de Mallorca en el termini i als els efectes de la Llei del procediment administratiu comú.

2) Qüestions substantives

Sobre les al·legacions que motiven el recurs mitjançant el qual es sol·licita el reconeixement com a empleat públic fix, subsidiàriament, com a personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat, subsidiàriament, reconeixement com a funcionaris de carrera o, subsidiàriament, reconeixement de la condició de personal indefinit no fix i, en el cas de no acollir-se a cap de les pretensions anteriors, imposició d'una sanció a l'Administració per abús dels nomenaments de personal temporal, cal fer les consideracions següents:

A) Sobre el reconeixement de la condició com a empleats públics fixos

Sobre el reconeixement com a empleats públics fixos, d'acord amb l'article 8 del Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic (en endavant TREBEP), classifica els empleats públics de la manera següent:

- a) Funcionaris de carrera.
- b) Funcionaris interins.
- c) Personal laboral, ja sigui fix, per temps indefinit o temporal.
- d) Personal eventual.

Per una banda, el personal laboral es troba regulat a l'article 11 del TREBEP, el qual determina que seran personal laboral els que en virtut d'un contracte de treball formalitzat per escrit, en qualsevol de les modalitats de contractació de personal previstes a la legislació laboral, presta serveis retribuïts per l'Administració Pública. En funció de la duració del contracte, aquest podrà ser fix, per temps indefinit o temporal.

L'article 18 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, regula el personal laboral temporal i disposa el següent:

- «1. És personal laboral temporal al servei de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears el que, en virtut d'un contracte de naturalesa laboral i de durada determinada, manté una relació professional de caràcter temporal, caracteritzada per les notes d'alienitat, dependència, voluntarietat i retribució.
- 2. La selecció del personal laboral temporal ha de respectar els principis i les regles contingudes a l'article anterior. Les modalitats contractuals són les de durada determinada, previstes en la legislació laboral.
- 3. No obstant el que disposa el punt anterior, es pot contractar personal de durada determinada, amb independència de les funcions del lloc de feina per cobrir, en els supòsits següents:
 - a) Per substituir personal laboral en cas de jubilació anticipada o de jubilació parcial.
 - b) Per substituir personal laboral quan, com a conseqüència d'excedències, permís os o unes altres circumstàncies, tinguin dret a la reserva del seu lloc de feina.
 - c) Per substituir reduccions de jornada del personal laboral, quan les necessitats del servei així ho requereixin. En aquest cas, la contractació es pot fer a temps parcial.
 - d) Per contractar persones amb discapacitat per mitjà de contractes temporals de foment de l'ocupació d'acord amb la legislació laboral aplicable.
 - e) Per contractar dones que tinguin acreditada la condició de víctimes de la violència de gènere, en els termes de la Llei Orgànica 1/2004, de 28 de desembre, de mesures de protecció integral contra la violència de gènere, d'acord amb la legislació laboral aplicable.»

D'acord amb l'article 61.7 del TREBEP especifica que els sistemes selectius de personal laboral fix seran els d'oposició, concurs-oposició o concurs de valoració de mèrits.

En consonància amb l'article anterior, l'article 45 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, disposa que l'accés als cossos, a les escales i a les especialitats funcionals o a les categories professionals de personal laboral fix s'ha de dur a terme mitjançant sistemes d'oposició, concurs oposició o concurs.

En aquest sentit, l'article 55 del TREBEP precisa que tots els ciutadans tenen dret a l'accés a l'ocupació pública d'acord als principis d'igualtat, mèrit i capacitat, en conseqüència, els procediments de selecció estan subjectes a aquests principis.

Per tant, de conformitat amb els articles de referència, l'Administració no pot declarar personal laboral fix a qui no ha superat un procés selectiu atès que en tot cas s'han de respectar els principis que regulen les convocatòries i selecció del personal de les Administracions.

Respecte als procediments selectius, l'article 70.1 del TREBEP estableix que l'execució de l'oferta pública o instrument similar s'ha de desenvolupar dins el termini improrrogable de tres anys. No obstant això, el Tribunal Suprem, Sala Social, a la sentència de data 6 de febrer de 2020 (Recurs núm. 2726/2018), entre d'altres, manté que la superació del termini de 3 anys per a l'execució de l'oferta pública que preveu l'article 70 del TREBEP, no converteix la persona que es troba en situació d'interinitat amb indefinida. Aquesta sentència fa referència a la sentència del Tribunal Suprem de data 19 de juliol de 2016 (R. 2258/2014) segons la qual:

«En efecto, ya esta Sala en su sentencia de 19 de julio de 2016 (R. 2258/2014) dijo: "No desconoce la Sala que la exclusión del plazo temporal en la duración de las relaciones de interinidad por vacante puede producir comportamientos abusivos o fraudulentos en la utilización de este tipo contractual. **Pero, aparte de que el carácter temporal del vínculo no resulta modificado por la "falta de convocatoria de la plaza provisionalmente ocupada"** (STS 20/03/96 -rcud 2564/95-), **"la demora, razonable o irrazonable en el inicio del procedimiento reglamentario de selección sólo constituye el incumplimiento de un deber legal, del cual no deriva que el interino se convierta en indefinido, pues la conclusión contraria no sería conciliable con el respeto a los principios que regulan las convocatorias y selección del personal en las Administraciones Públicas y generaría perjuicio a cuantos aspiraran a participar en el procedimiento de selección"** (aparte de las que en ellas se citan, STS 14/03/97 -rcud 3660/96-; y 09/06/97 -rcud 4196/96-). Y en todo caso, la reacción frente a tales posibles irregularidades debe abordarse en cada caso ante las denuncias que en este sentido se formulen, sin olvidar el recurso a las pretensiones que tengan por objeto la puesta en marcha de los procesos de selección a través de las oportunas convocatorias (SSTS 12/07/06 -rec. 2335/05-; y 29/06/07 -rcud 3444/05-).

(...) El artículo 70 del EBEP impone obligaciones a las administraciones públicas però **no establece que la superación del plazo de tres años suponga la novación de los contratos de interinidad por vacante, ni tampoco que este tipo de contratos tenga una**

duración máxima de tres años, plazo que viene referido sólo a la ejecución de la oferta de empleo público. Conforme tenemos dicho, este plazo no puede entenderse como una garantía inamovible por cuanto seran las circunstancias del caso las que autoricen el acortamiento del plazo controvertido por la interinidad (...)

Així doncs, el retard en l'execució del procés selectiu per proveir llocs de treball, no comporta que l'interí es converteixi amb indefinit. També afegeix que la durada màxima d'un interí no ve marcada pel termini dels tres anys de l'oferta pública.

A més a més, el Tribunal Suprem especifica que no es pot considerar que l'Administració hagi comès alguna irregularitat per no haver convocat processos selectius en els termes marcats per l'article 70 del TREBEP, ja que les convocatòries per cobrir les ofertes públiques varen quedar paralitzades com a conseqüència de la crisi econòmica soferta a Espanya i varen ser limitades per les Lleis de Pressuposts Generals de l'Estat. La sentència del Tribunal Suprem esmentada assenyala que:

«La aplicación de la anterior doctrina obliga a estimar el recurso porque no se aprecia irregularidad alguna en el proceder de la Administración, porque las convocatorias para cubrir las ofertas de empleo quedaron paralizadas por la grave crisis económica que sufrió España en esa época y que dio lugar a numerosas disposiciones limitando los gastos públicos. - En efecto, los arts. 23 de las LPGE 2/2012, 17/2012, 23/2013 y el art. 21 de la LPGE 36/2014 congelaron totalmente la oferta de empleo en el período 2012-2015, admitiéndose porcentajes muy reducidos en los años 2009-2011: 30% en 2009 (art. 23 LPGE 2/2008; 15% en 2010 (art. 23 LPGE 26/2009) y 10% en 2011 (art. 23 LPGE 39/2010), lo cual permite descartar que el retraso en la cobertura definitiva de la plaza de la demandante constituyera fraude de ley o abuso de derecho. - Así, lo hemos mantenido en múltiples sentencias, por todas STS -pleno- de 24 de abril de 2019, rcd. 1001/2017, 12-11-2019, recud. 3503/18, 20-11-2019, recud. 2732/2016, 3-12-2019, recud. 3107/2018 y 3-12-2019, recud. 3284/2018, donde se descartó que la superación del plazo de tres años, previsto en el art. 70 EBEP, convirtiera mecánicamente los contratos de interinidad por vacante en indefinidos no fijos.»

D'aquesta manera, el tribunal al·lega que la congelació de l'oferta pública a causa de la crisi econòmica va provocar una limitació per incorporar personal de nou ingrés, per tant, es va produir un retard en la cobertura de les places. Per aquest motiu, descarta que hi hagi frau de llei o abús en el dret en els contractes d'interinitat. Al mateix temps, descarta convertir els contractes d'interinitat per vacant amb indefinits no fixos.

Així mateix, es comunica al senyor PA que s'ha aprovat l'oferta pública dels anys 2019 (BOIB núm. 172, de 24 de desembre de 2019) i 2020 (BOIB núm. 213, de 24 de desembre de 2020) corresponents a places d'ocupació ordinària de la categoria del recurrent. D'aquesta manera, l'IMAS compleix amb el termini previst a l'article 70 del TREBEP.

B) Sobre el reconeixement com a personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat.

L'article 17 de la Llei 3/2007, Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, fa referència al personal laboral fix i destaca que aquest tipus de personal manté una relació professional de caràcter permanent. Per tant, la llei no preveu els principis de permanència i inamovibilitat al personal laboral interí.

C) Sobre el reconeixement de funcionari indefinit no fix.

D'acord amb la sentència esmentada del Tribunal Suprem data 6 de febrer de 2020 (Recurs núm. 2726/2018), es descarta convertir els contractes d'interinitat amb en indefinits no fixos sense haver superat un procediment selectiu. S'ha de tenir en compte que aquesta figura és una creació jurisprudencial de la Sala Social del Tribunal Suprem, entre altres sentències les de 7 d'octubre de 1996 (Recurs núm. 3307/1995) i de 20 de gener de 1998 (Recurs núm. 317/1997). El que es pretén és corregir el frau en la contractació laboral temporal per part d'una Administració.

La Sentència de la Secció Setena de la Sala Contenciosa-Administrativa de l'Audiència Nacional de data 4 de novembre de 2019 (Recurs núm. 380/2017), en relació al personal indefinit no fix, afirma que per tenir el reconeixement com a personal indefinit s'ha de superar un procediment selectiu i manté que:

«Y el artículo 61.6 del EBEP señala que "los sistemas selectivos de funcionarios de carrera serán los de oposición y concurso oposición (...) solo en virtud de ley podrá aplicarse, con carácter excepcional, el sistema de concurso que consistirá únicamente en la valoración de méritos".

Ninguna base jurídica tiene, por tanto, la pretensión de que al personal interino de larga duración se le exima de someterse a unas pruebas objetivas de evaluación de sus conocimientos. Tampoco tiene ningún apoyo legal la pretensión de que el personal laboral indefinido, no fijo, al que por sentencia se le haya reconocido esta cualidad, se le garantice un tiempo de permanencia en sus puestos, mediante el mecanismo de no incluirlos en las primeras ofertas públicas de empleo. Este personal se le reconoce únicamente el derecho a permanecer en su puesto de trabajo mientras no sea cubierto por alguno de los sistemas de provisión de puestos de trabajo, pero no se le garantiza un tiempo determinado de permanencia.»

Per tant, d'acord amb aquesta sentència, per poder accedir a una plaça per un temps determinat de permanència, tant el personal interí de llarga duració com el personal laboral indefinit no fix reconegut per sentència, s'han de sotmetre a unes proves objectives d'avaluació dels seus coneixements.

En qualsevol cas, la recent Sentència de la Sala Segona del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de data 19 de març de 2020, ha establert que:

«La cláusula 5 del Acuerdo Marco sobre el Trabajo de Duración Determinada, celebrado el 18 de marzo de 1999, que figura en el anexo de la Directiva 1999/70, debe interpretarse en el sentido de que **incumbe al órgano jurisdiccional nacional** apreciar, con arreglo al conjunto de normas de su Derecho nacional aplicables, si la organización de procesos selectivos destinados a proveer definitivamente las plazas ocupadas con carácter provisional por empleados públicos nombrados en el marco de relaciones de servicio de duración determinada, la **transformación de dichos empleados públicos en «indefinido no fijo»** y la concesión a estos empleados públicos de una indemnización equivalente a la abonada en caso de despido improcedente constituyen medidas adecuadas para prevenir y, en su caso, **sancionar los abusos derivados de la utilización de sucesivos contratos o relaciones laborales de duración determinada o medidas legales equivalentes, a efectos de esta disposición.**»

Tal com es desprèn de la sentència, haurà de ser l'òrgan jurisdiccional nacional qui declari al personal laboral com a «indefinit no fix», si és que concorren les causes per aquesta condició.

D) Sobre la petició d'una imposició d'una sanció a l'Administració.

Finalment, respecte a la petició d'una imposició d'una sanció a l'Administració per l'abús de nomenament del personal estatutari temporal, d'acord amb la sentència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea esmentada, haurà de ser l'òrgan jurisdiccional nacional qui haurà d'aplicar les sancions corresponents, sempre que concorrin les circumstàncies per a la imposició de sancions.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti els acords següents:

Primer.- DESESTIMAR el recurs d'alçada amb registre d'entrada general núm. 24438/2021 interposat pel senyor ABdA en representació de l'empleat públic FJPA, contra la desestimació per silenci negatiu de la sol·licitud en data de registre d'entrada 9 de juliol de 2021, mitjançant la qual demana el reconeixement de la condició d'empleada fixa, de carrera, indefinit no fixo o la imposició d'una sanció a l'IMAS per sancionar l'abús al nomenament del personal estatutari temporal, en el sentit de les lletres A), B), C) i D) de les qüestions substantives, d'acord amb la normativa i jurisprudència esmentada.

Segon. Notificar aquests acords del Consell Executiu a la persona interessada.

Palma, en la data de la signatura electrònica del document.

EXPEDIENT 791449K: PROPOSTA D'ACORD DE DESESTIMACIÓ DEL PROCEDIMENT DE RECLAMACIÓ DE RESPONSABILITAT PATRIMONIAL (RP 35/2021) INTERPOSAT PEL SR. LTR, AMB NIF. *7788**, EXPEDIENT SANCIONADOR ES 29/2016.**

Es dona compte de la següent proposta del conseller de Mobilitat i Infraestructures:

Proposta d'acord en relació al procediment de reclamació de responsabilitat patrimonial de l'expedient número 794449K (RP 35/2021) interposat pel Sr. LTR, amb NIF. ***7788**

Atesa la reclamació de responsabilitat patrimonial del Sr. LTR, amb NIF. * * * 7788**, en representació de la mercantil MALLA SA, amb NIF. A07015605, que va tenir entrada el dia 17 d'agost de 2021, núm. 33124 del registre general del Consell de Mallorca, i en la que es sol·licita la responsabilitat patrimonial del Consell de Mallorca pels danys i perjudicis soferts per la seva representada, per un import de 592,02 €, com a conseqüència de l'anormal funcionament dels serveis públics.

Atès l'informe jurídic-proposta emès dia 3 de gener de 2022.

D'acord amb el Decret de la presidenta del Consell Insular de Mallorca, de 9 de desembre de 2019, pel qual es determina l'organització del Consell Insular de Mallorca (BOIB núm. 167, de 12 de desembre de 2019), modificat pels decrets de dia 6 de març, 22 de maig, 9 de juliol i 10 de novembre, tots de 2020 (BOIB nùms. 29, 95, 131 i 196, de dies 7 de març, 28 de maig, 25 de juliol i 17 de novembre, respectivament), decret de 26 de gener de 2021 (BOIB núm. 12 de 28 de gener de 2021) i decret de dia 13 de maig de 2021 (BOIB núm. 67, de 22 de maig de 2021), concretament els articles 1.k) i 8.d), correspon al conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures l'inici, l'ordenació i la instrucció dels expedients de responsabilitat patrimonial del departament.

Per altra banda, segons disposa l'art. 35 q) del reglament orgànic del Consell de Mallorca, aprovat per acord del Ple de dia 12 d'abril de 2018 (BOIB núm. 89, de 19 de juliol de 2018), correspon al Consell Executiu resoldre els expedients de responsabilitat patrimonial sempre que la competència no correspongui al Ple.

Per tot l'exposat, ateses les atribucions que m'han estat conferides, elevo al Consell Executiu per a la seva aprovació, la següent proposta d'

Acord

1. Desestimar la reclamació de responsabilitat patrimonial interposada pel del Sr. LTR, amb NIF. ***7788**, en representació de la mercantil MALLA SA, amb NIF. A07015605, expedient número 791449K (RP 35/2021), sobre la base de l'informe jurídic-proposta que és part integrant d'aquest acord.
2. Notificar l'acord a les parts interessades, tot adjuntant còpia de l'informe-proposta.

Contra l'acord que es dicti es podran interposar els següents recursos:

Recurs potestatiu de reposició davant el mateix òrgan que el va dictar, en el termini d'un mes comptador des de l'endemà d'haver-ne rebut la notificació de l'acord, d'acord amb l'establert als articles 123 i següents de la Llei 39/2015, d'1 de octubre del Procediment Administratiu Comú i de les Administracions Públiques).

Recurs contenciós administratiu davant el Jutjat del Contenciós Administratiu, en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà d'haver rebut la notificació de l'acord, d'acord amb l'article 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa.

Si transcorregut un mes des de la interposició del recurs de reposició potestatiu no n'heu rebut la notificació de resolució expressa, s'entén desestimat per silenci i podeu interposar el recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma que correspongui, sense limitació de temps.

No obstant l'anterior, podeu interposar, si escau, qualsevol altre recurs que considereu oportú. Tot això de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i la Llei 39/2015 d'1 d'octubre del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques.

Palma, a data de la signatura electrònica

El conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures