

RELACIÓ ACORDS ADOPTATS PEL CONSELL EXECUTIU DEL CONSELL DE MALLORCA DE DIA 24 D'AGOST DE 2022

APROVACIÓ DE L'ACTA ANTERIOR (03-08-2022).

DECRETS A DONAR COMPTE: EXPEDIENT 879733C: DECRET DE LA PRESIDÈNCIA DEL CONSELL INSULAR DE MALLORCA PEL QUAL ES DESIGNA LA PERSONA TITULAR I SUPLENT QUE OCUPARÀ LA SECRETARIA DEL CONSELL EXECUTIU.

Es dona compte del següent Decret de la Presidenta del Consell Insular de Mallorca:

Decret de la Presidència del Consell Insular de Mallorca pel qual es designa la persona titular i suplent que ocuparà la secretaria del Consell Executiu.

Aquesta Presidència, avui, ha decretat:

"Dia 7 de juliol de 2022 es publicà en el Butlletí Oficial de les Illes Balears (BOIB) la Llei 4/2022, de 28 de juny, de consells insulars, que entra en vigor dia 7 d'agost de 2022.

L'article 26 de l'esmentada Llei regula la naturalesa i composició del Consell Executiu, i en concret en el punt quart indica que la Presidència assignarà la secretaria del consell executiu a uns dels seus membres o al secretari general del consell insular. Si ho fa en un dels membres, aquest podrà comptar amb l'assistència d'un funcionari del grup A.

Es considera necessari designar la persona que ocuparà la secretaria del consell executiu, així com la persona que el substituirà en els supòsits de vacant, malaltia i absència legal o reglamentària.

Per tot això,

DECRET

1. Designar el Secretari General del Consell Insular de Mallorca, el Sr. Antoni Benlloch Ramada, secretari del consell executiu.
2. Designar com a suplent del Secretari General en els supòsits de vacant, malaltia i absència legal o reglamentària, a la persona que el substitueix legalment.
3. Comunicar aquest acord a les persones interessades .
4. Donar compte d'aquest Decret al Ple i al Consell Executiu del Consell Insular de Mallorca.
5. Publicar aquest acord en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears.*"

EXPEDIENT 870094P: PROPOSTA D'ACORD PER DESESTIMAR ÍNTEGRAMENT EL RECURS D'ALÇADA PRESENTAT PEL SR. CHC, ACTUANT EN NOM I REPRESENTACIÓ DE LA UNIVERSITAT DE VALÈNCIA, EN BASE A L'INFORME JURÍDIC DE 8 D'AGOST DE 2022, CONTRA LA RESOLUCIÓ QUE DECLARA LA PÈRDUA PARCIAL DEL DRET A COBRAMENT I RECONeix L'OBLIGACIÓ ECONÒMICA DE L'ANUALITAT 2020, DINS LA CONVOCATÒRIA DE SUBVENCIONS PER A LA RECERCA EN MATÈRIA D'ARQUEOLOGIA I/O PALEONTOLOGIA A L'ILLA DE MALLORCA, A L'ARXIPÈLAG DE CABRERA I EN ELS ILLOTS ADJACENTS, PLURIENNAL 2020-2022.

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

Proposta d'acord de la vicepresidenta primera i consellera executiva Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística per la qual es desestima el recurs d'alçada interposat contra la resolució que declara la pèrdua parcial del dret a cobrament i reconeix l'obligació econòmica de l'any 2020 a favor de la Universitat de València, per dur a terme el Projecte de reexcavació del derelicte El Sec i la tradició cultural de l'arquitectura naval, dins la Convocatòria de subvencions per a la recerca en matèria d'arqueologia i/o paleontologia a l'illa de Mallorca, a l'arxipèlag de Cabrera i en els illots adjacents, pluriennal 2020-2022

Antecedents

1. El 15 de juliol de 2020, el Consell Executiu aprovà la Convocatòria de subvencions per a la recerca en matèria d'arqueologia i/o paleontologia a l'illa de Mallorca, a l'arxipèlag de Cabrera i en els illots adjacents, pluriennal 2020-2022. Es publicà, per conducte de la BDNS, en el BOIB núm. 137 de 06/08/2020, i modificada per acord del Consell Executiu a la sessió de 5 d'agost de 2020 (BOIB núm. 144, de 20/08/2020).
2. La Universitat de València presentà una sol·licitud de subvenció, per a l'execució del Projecte de reexcavació del derelicte El Sec i la tradició cultural de l'arquitectura naval, per import de 54.316,00 €.
3. El 25 de novembre de 2020, el Consell Executiu acordà l'adjudicació de les subvencions (BOIB núm. 201, de 28/11/2020) i concedí a la Universitat de València una subvenció total per import de 54.316,00 €, dels quals correspon la quantia de 4.932,00 € per a l'any 2020.
4. El 20 d'abril de 2021, la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística dictà resolució d'ampliació de terminis d'execució; de presentació del compte justificatiu de l'any 2020 fins al 21 de setembre de 2021, i de l'any 2021 fins al 31 de desembre de 2021.
5. El 20 de setembre de 2021, la Universitat de València presentà el compte justificatiu de l'any 2020, per import de 3.388,41 €.
6. El 23 de setembre de 2021, la Universitat presenta, per registre electrònic, una sol·licitud de traspàs de romanents de l'any 2020 a l'any 2021.
7. El 10 de febrer de 2022, se li notificà un requeriment d'esmenes respecte del compte justificatiu, en el qual es fa constar que hi ha una pèrdua parcial, corresponent als imports dels IRPF de les factures, que no són objecte de subvenció dins aquesta Convocatòria, de conformitat amb el punt 4.4 de la mateixa.
8. El 25 de febrer de 2022, la Universitat presentà la documentació d'esmenes requerida juntament amb un escrit contrari a l'exclusió dels imports de l'IRPF.

9. El 10 de març de 2022, la vicepresidenta primera i consellera executiva de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, resol: **"Autoritzar la justificació dins l'annualitat 2021 de la Convocatòria per a la recerca en matèria d'arqueologia i/o paleontologia a l'illa de Mallorca, a l'arxipèlag de Cabrera i en els illots adjacents, pluriennal 2020-2022, de les partides computades dins el pressupost de l'any 2020: "dietes" (132 €), "embarcacions" (500 €) i "material de busseig" (200 €) així com els imports sobrant de les partides: "direcció de l'actuació subaquàtica" (246,47 €), "revisió de fons" (104,14 €) i "treballs de fotogrametria" (260,33 €) que se pagaran amb el crèdit previst al pressupost de despeses 2022, aplicació pressupostària 20 33620 45390, de conformitat amb el punt 14 de la Convocatòria, l'informe tècnic de 28 de febrer de 2022, i l'informe jurídic de 8 de març de 2022. "**
10. El 10 de març de 2022 s'emet informe des del Servei Tècnic de Patrimoni Històric, el qual conclou que s'han assolit els objectius generals motiu de la subvenció i s'ha seguit els continguts del projecte. La despesa subvencionada és correspon amb el projecte executat.
11. El 15 de març de 2022, se dicta ordre d'inici del procediment administratiu per declarar la pèrdua parcial d'abonament per a l'annualitat 2020 amb un període d'audiència de quinze dies hàbils per presentar al·legacions.
12. El 7 d'abril de 2022 se registra electrònicament un escrit d'al·legacions en relació a l'exclusió dels imports de l'IRPF de les factures de tercers presentades dins el seu compte justificatiu de la Universitat.
13. El 25 d'abril de 2022 s'emet informe del centre gestor signat pel cap del Servei Jurídic de Patrimoni Històric amb el vistiplau del secretari tècnic de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística, en el qual consta que s'han assolit els objectius i finalitats que determinaren la concessió, el compliment de les condicions establertes, la comprovació de la justificació documental presentada i l'adequació de les factures, detallant les factures admeses i els motius d'exclusió, segons estableix l'art. 45.2 e) OGS.
14. Existeix crèdit adequat i suficient amb càrrec a l'aplicació pressupostària 20 33620 45390 (núm. de referència 22022002024) per reconèixer i liquidar l'obligació derivada de la subvenció concedida.
15. El 28 d'abril de 2022 s'emet informe jurídic justificatiu de la desestimació de l'al·legació presentada i de reconeixement d'obligació una econòmica per import de dos mil vuit-cents vuitanta euros amb setze cèntims (2.880,16 €).
16. El 15 de juny de 2022, la vicepresidenta primera i consellera executiva del Departament de Cultura, Patrimoni i Política Lingüística declara la pèrdua parcial del dret a cobrament per import de 508,25 € i reconeix l'obligació econòmica de 2.880,16 €, dins l'annualitat 2020, a favor de la Universitat de València, per dur a terme el Projecte de reexcavació del derelicte El Sec i la tradició cultural de l'arquitectura naval, dins la Convocatòria de subvencions per a la recerca en matèria d'arqueologia i/o paleontologia a l'illa de Mallorca, a l'arxipèlag de Cabrera i en els illots adjacents, pluriennal 2020-2022.
17. El 22 de juny de 2022, amb número de registre d'entrada 35109, la Universitat de València presenta escrit d'interposició de recurs d'alçada contra la resolució esmentada al punt anterior.
18. El 8 d'agost de 2022, s'emet un informe proposta de desestimació de les al·legacions presentades.

Fonaments de Dret

Primer.- 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, de 17 de novembre, general de subvencions.

Segon.- Els articles 112 a 120 i, específicament, els articles 121 i 122 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de 2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, referent al procediment del recurs d'alçada.

Tercer.- L'Ordenança general de subvencions del Consell Insular de Mallorca, aprovada per acord del Ple de 23 de desembre de 2016 (BOIB núm. 21, de 18/02/2017), modificada per acord del Ple de 14 de juny de 2018 (BOIB núm. 96, de 04/08/2018), que actua com a Base reguladora de la Convocatòria.

El contingut d'aquest recurs no té afectació econòmica i, per tant, no està sotmès a fiscalització prèvia.

Quart.- La pròpia Convocatòria, concretament, el seu punt 4 que estableix els requisits i condicions de les activitats que s'acullin a ella.

Cinquè.- El Consell Executiu és l'òrgan competent per resoldre els recursos d'alçada que s'interposin contra les resolucions adoptades pels consellers executius i les conselleres executives, de conformitat amb l'article 66.4, en relació a la disposició transitòria primera, de la Llei 4/2022, de 28 de juny de 2022 de consells insulars que entrà en vigor al mes de la seva publicació al BOIB núm. 88, de 07/07/2022.

Davant l'exposat i en funció de les atribucions conferides, elevo al Consell Executiu la següent proposta d'

ACORD

1. Desestimar integrament el recurs d'alçada presentat pel Sr. CHC, actuant en nom i representació de la Universitat de València, en base a l'informe jurídic de 8 d'agost de 2022 que s'adjunta i forma part integrant del present acord.

2. Notificar aquest acord a l'interessat.

EXPEDIENT 875436j: PROPOSTA D'ACORD PER CONTINUAR L'EXPEDIENT D'OMISSIÓ DE FISCALITZACIÓ OFI. 2/2022 - RELACIÓ F/2022/1356, FIXAR LES INDEMNITZACIONS, I AUTORITZAR, DISPOSAR I RECONÈIXER LES OBLIGACIONS A FAVOR DE LES EMPRESES I ENTITATS QUE ES RELACIONEN A L'ANNEX I PER IMPORT TOTAL 106.161,38 €.

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament de Presidència:

Exp. 875436 J- Ref.: OFI.2/2022

Ref. Intervenció: IDLI 197/2022 P-AMGS

Proposta d'acord per a continuar l'expedient d'omissió de fiscalització OFI.2/2022. Departament de Presidència, fixar la indemnització i autoritzar, disposar i reconèixer les obligacions a favor de les persones beneficiàries detallades en la relació F/2022/1356 (import 106.161,38 €)

Fets

1. El 27 de juliol de 2022 el centre gestor de la despesa inclosa en la relació comptable F/2022/1356 va emetre l'informe justificatiu de les actuacions del Departament de Presidència (D.I. de Comunicació) d'acord amb allò previst a la base 56 de les d'execució del pressupost del Consell de Mallorca per a l'any 2022 (omissió de funció interventora).
2. El 12 d'agost de 2022 la Intervenció Delegada Llar Infància va emetre l'informe d'omissió de fiscalització prèvia (núm. ref. IDLI 197/2022) i el 16 d'agost de 2022 ha intervingut de conformitat la proposta d'aquest Acord a l'efecte de la fiscalització prèvia limitada acordada per la Corporació (núm. ref. FLP(2022/3097)).

Fonaments

1. L'article 28 del Reial decret 424/2017, de 28 d'abril, pel qual es regula el règim jurídic del control intern en les entitats del sector públic.
2. La Resolució, de 15 de gener de 2020, de la Presidència del Tribunal de Comptes, mitjançant la qual es publica l'Acord del Ple, de 19 de desembre de 2019, pel qual s'aprova la Instrucció sobre remissió d'informació relativa a l'exercici del control intern de les entitats locals.
3. El punt 2 de la Base 56 de les d'execució del Pressupost del Consell de Mallorca del 2022 en relació amb l'actuació dels òrgans interventor i gestor per a continuar el procediment.
4. La Circular informativa 1/2020 de la Intervenció General sobre l'omissió de funció interventora.
5. El Decret de la Presidència del Consell de Mallorca, de 30 de juny de 2020, de delegació de competències en el Consell Executiu en relació amb l'omissió de la funció interventora.

Per tot això, s'adopta el següent:

ACORD

1. Continuar el procediment per a la tramitació de les despeses corresponents a les prestacions dels serveis/subministraments incloses en la relació comptable F/2022/1356, que s'han realitzat de conformitat però sense fiscalització prèvia, i dur a terme les actuacions que s'indiquen en l'apartat següent.

2. Fixar una indemnització en concepte de danys i perjudicis a favor del/s tercer/s i pel/s import/s de la/les factura/es inclosa/es en la relació F/2022/1356, de conformitat amb l'informe sobre la valoració de la/les prestació/ns que consta en l'expedient per import total de 106.161,38 euros i allò establert a l'article 28.2 e) del Reial decret 424/2017, de 28 d'abril, pel qual es regula el règim jurídic del control intern en les entitats del sector públic local i a la base 56 de les d'execució del pressupost del 2022.

3. Autoritzar, disposar i reconèixer la/les obligació/ns a favor de DI 7 SL, NIF B07649825 i pel/s import/s indicat/s en la relació comptable F/2022/1356, com a conseqüència de la indemnització fixada en l'apartat anterior i amb càrrec a la/les RC i aplicació/ns pressupostària/es següent/s:

<i>Relació</i>	<i>Aplicació pressup</i>	<i>Descripció</i>	<i>Import total</i>	<i>Núm. RC</i>
F/2022/1356	00.92500.22602	Serveis d'insercions de publicitat institucional del CIM en mitjans de comunicació i adaptacions d'anuncis, bàners i producció de falques de ràdio (període del 20.04.2022 al 15.07.2022)	106.161,38 €	220220016208

4. Proposar al conseller executiu d'Hisenda i Funció Pública que ordeni el pagament de la/les obligació/ns indicada/es en el punt anterior a CaixaBank, SA, NIF A08663619, IBAN: ES25 2100 0565 0602 0000 0133, d'acord amb el contracte de cessió de crèdits i factoring subscrit entre DI 7 SL i aquesta entitat bancària, que consta dipositat en la Tresoreria de la Corporació.

Palma, a la data de la signatura electrònica

El conseller executiu de Presidència
Javier De Juan Martín

EXPEDIENT 850270F: PROPOSTA D'ACORD PER RECTIFICAR LES ERRADES DE L'ACORD DEL CONSELL EXECUTIU DE DIA 18 DE MAIG DE 2022, MITJANÇANT EL QUAL S'APROVA L'OFERTA D'Ocupació PÚBLICA EXTRAORDINÀRIA DEL CONSELL DE MALLORCA I DE L'AGÈNCIA DE DEFENSA DEL TERRITORI PER A L'ANY 2022 I ACUMULADES DE 2017 I DE 2019 (BOIB NÚM. 66, DE 21 DE MAIG DE 2022).

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament d'Hisenda i Funció Pública:

Rectificació d'errades de l'acord del Consell Executiu de dia 18 de maig de 2022, mitjançant el qual s'aprova l'oferta d'ocupació pública extraordinària del Consell de Mallorca i de l'Agència de Defensa del Territori per a l'any 2022 i acumulades de 2017 i de 2019 (BOIB núm. 66, de 21 de maig de 2022)

Atesos:

1. En data 18 de maig de 2022, el Consell Executiu del Consell Insular de Mallorca va adoptar l'acord d'aprovació de l'oferta d'ocupació pública del Consell Insular de Mallorca i de l'Agència de Defensa del Territori per a l'any 2022, derivada de la taxa addicional per a l'estabilització de l'ocupació temporal de l'article 2 i de les disposicions addicionals sisena i vuitena de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública i, alhora, va acordar incorporar a aquesta oferta d'ocupació pública les places corresponents a la taxa addicional per a l'estabilització de l'ocupació temporal dels acords del Consell Executiu de 29 de novembre de 2017 i de 18 de desembre de 2019, les quals no havien estat objecte de convocatòria (BOIB núm. 66 de 21 de maig de 2022).
2. En data 14 de juliol de 2022 es va celebrar Mesa General Conjunta de personal funcionari i de personal laboral per tal d'informar a les representacions sindicals de les errades detectades en l'acord d'aprovació de l'oferta d'ocupació pública extraordinària.
3. L'article 109.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions públiques, permet que les Administracions públiques puguin rectificar, en qualsevol moment, d'ofici o a instància de les persones interessades, les errades materials, de fet o aritmètiques existents en els seus actes.

Per tot l'exposat, el conseller executiu d'Hisenda i Funció Pública del Consell de Mallorca eleva al Consell Executiu, per a la seva aprovació, el següent

ACORD

Primer. Rectificar les errades de l'acord del Consell Executiu de dia 18 de maig de 2022, mitjançant el qual s'aprova l'oferta d'ocupació pública extraordinària del Consell de Mallorca i de l'Agència de Defensa del Territori per a l'any 2022 i acumulades de 2017 i de 2019 (BOIB núm. 66, de 21 de maig de 2022), en el termes següents :

ALLÀ ON DIU

Consell Insular de Mallorca. Any 2022
PERSONAL FUNCIONARI (CONCURS)

ESCALA: ADMINISTRACIÓ ESPECIAL

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A1. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic superior. Nombre de vacants: 1. Denominació: Metge – essa especialista medicina d'educació física i esport.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A2. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic mitjà. Nombre de vacants: 2. Denominació: Enginyer -a tècnic-a obres públiques.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: B. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe tècnica auxiliar. Nombre de vacants: 1. Denominació: Delineant -a.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: C1. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe tècnica auxiliar. Nombre de vacants: 2. Denominació: Agent de medi ambient.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: C2. Classificació: Escala d'administració especial, subescala de serveis especials, classe personal d'oficis. Nombre de vacants: 2. Denominació: Conductor-a.

HA DE DIR

Consell Insular de Mallorca. Any 2022
PERSONAL FUNCIONARI (CONCURS)

ESCALA: ADMINISTRACIÓ ESPECIAL

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A1. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic superior. Nombre de vacants: 1. Denominació: Metge – essa.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A2. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic mitjà. Nombre de vacants: 3. Denominació: Enginyer -a tècnic-a obres públiques.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: B. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe tècnica auxiliar. Nombre de vacants: 2. Denominació: Delineant -a.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: C1. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe tècnica auxiliar. Nombre de vacants: 3. Denominació: Agent de medi ambient.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: C2. Classificació: Escala d'administració especial, subescala de serveis especials, classe personal d'oficis. Nombre de vacants: 1. Denominació: Conductor-a.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: C2. Classificació: Escala d'administració especial, subescala de serveis especials, classe personal d'oficis. Nombre de vacants: 1. Denominació: Oficial -a de carreteres.

ALLÀ ON DIU

Consell Insular de Mallorca. Any 2022 PERSONAL FUNCIONARI (CONCURS-OPOSICIÓ)

ESCALA: ADMINISTRACIÓ GENERAL

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A1. Classificació: Escala d'administració general, subescala tècnica. Nombre de vacants: 2. Denominació: Tècnic-a d'administració general.

ESCALA: ADMINISTRACIÓ ESPECIAL

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A1. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic superior. Nombre de vacants: 8. Denominació: Tècnic -a superior llicenciatura en dret.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A2. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic mitjà. Nombre de vacants: 3. Denominació: Tècnic-a de grau mitjà de gestió econòmica.

HA DE DIR

Consell Insular de Mallorca. Any 2022 PERSONAL FUNCIONARI (CONCURS-OPOSICIÓ)

ESCALA: ADMINISTRACIÓ GENERAL

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A1. Classificació: Escala d'administració general, subescala tècnica. Nombre de vacants: 3. Denominació: Tècnic-a d'administració general.

ESCALA: ADMINISTRACIÓ ESPECIAL

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A1. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic superior. Nombre de vacants: 9. Denominació: Tècnic -a superior llicenciatura en dret.

Grup o subgrup segons el RDL 5/2015: A2. Classificació: Escala d'administració especial, subescala tècnica, classe de tècnic mitjà. Nombre de vacants: 4. Denominació: Tècnic-a de grau mitjà de gestió econòmica.

Segon. Ordenar la publicació d'aquest acord en el Butlletí Oficial de les Illes Balears.

Palma, a la data de la signatura electrònica

Josep Lluís Colom Martínez
Conseller executiu d'Hisenda i Funció Pública

EXPEDIENT 877509N: PROPOSTA D'ACORD PER DESESTIMAR EL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PEL LLETRAT ABA EN REPRESENTACIÓ DE L'EMPLEADA PÚBLICA MCEB CONTRA LA DESESTIMACIÓ DE LA SOL·LICITUD DE RECONeixEMENT DE LA CONDICIÓ D'EMPLEATS PÚBLICS FIXOS O, SUBSIDIÀRIAMENT, COM A PERSONAL EQUIPARABLE ALS FIXOS O INDEFINIT NO FIX. SI NO, S'IMPOSI LA SANCIÓ D'ACORD AMB EL QUE EXIGEIX LA DIRECTIVA COMUNITÀRIA 1999/1970, DE DATA 17 DE MAIG DE 2019.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera executiva del Departament de Drets Socials i Presidenta de l'IMAS:

Departament de Recursos Humans

Document : RA HH 21/2022

Expedient núm. 877509N

Emissor: RH/AGC

Proposta de resolució de desestimació del recurs d'alçada interposat pel lletrat ABdA en representació de l'empleada pública MdCEB contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud de reconeixement de la condició d'empleats públics fixes o subsidiàriament, com a personal equiparable als fixes sota els principis de permanència i inamovibilitat, o subsidiàriament la condició de personal indefinit no fixo, o en el seu cas s'imposi la sanció d'acord amb el que exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 de data 17 de maig del 2019.

Antecedents de fet

En data 27 d'abril de 2022, amb núm. RGE 10725, el lletrat ABdA va interposar recurs d'alçada contra la desestimació per silenci de la sol·licitud de data 28 de desembre de 2021 en representació de l'empleada pública MdCEB mitjançant el qual sol·licita a l'IMAS que se li reconegui la condició de personal fix o subsidiàriament, com a personal equiparable als fixes sota els principis de permanència i inamovibilitat. Subsidiàriament, sol·licita el reconeixement de la condició de personal indefinit no fix i, finalment, per al cas de que no s'estimi cap de les pretensions anteriors, s'imposi una sanció que d'acord amb el que exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 s'hagi disposat bé per la legislació estatal o bé pels Tribunals per sancionar l'abús en el nomenament del personal estatutari temporal.

La Sra. MdCEB, va subscriure distints contractes amb l'ajuntament d'Inca com a personal laboral per substitució ocupant distints llocs de feina d'auxiliar de geriatrica a la Residència Miquel Mir, dins dels quals s'indica la persona i les circumstàncies de la finalitats dels contractes.

En data 30/08/2018, es va publicar conveni mitjançant el qual El Consell de Mallorca, assumeix la titularitat i la gestió del centre i servei «Residència Miquel Mir» de l'ajuntament d'Inca (BOIB 107, 30 d'agost de 2018).

La Sra. MdCEB, actualment és personal interí, ocupant el lloc de feina núm. L00600000-6 com a Tècnica Auxiliar d'Infermeria de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials des de 1 de setembre de 2018.

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.

El recurs d'alçada es va interposat pel lletrat ABdA en representació de l'empleada pública MdCEB contra la desestimació per silenci administratiu de la sol·licitud de reconeixement de la condició d'empleats públics fixes o subsidiàriament, com a personal equiparable als fixes sota els principis de permanència i inamovibilitat, o subsidiàriament la condició de personal indefinit no fixo, o en el seu cas s'imposi la sanció d'acord amb el que exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 de data 17 de maig del 2019.

Segon.- D'acord a l'article 28 del Text consolidat dels Estatut de l'IMAS (BOIB núm. 67, de 18 de maig de 2019), disposa que 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 amb els efectes de la Llei del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques.

En el mateix sentit als articles 121 i 122 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, (en endavant LPACAP), regulen el procediment pel recurs d'alçada. El termini per interposar recurs d'alçada serà d'un mes, si l'acte és exprés d'acord amb l'article 122.1 LPACAP, iniciant el còmput a partir del dia següent a la seva notificació i conclou el mateix dia del mes següent en que s'hagi notificat la resolució, de conformitat amb l'article 30 i 121.2 LPACAP.

El termini a partir del qual l'interessat pot considerar desestimada una sol·licitud és de tres mesos a tenor del que disposa l'art 21 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, per la qual cosa transcorregut aquest termini, l'interessat podrà interposar recurs d'alçada en qualsevol moment.

Això implica que les sol·licituds dirigides a l'Administració que no siguin resoltes en el termini assenyalat legalment es podran recórrer en alçada sense límit de termini, en conseqüència el recurs d'alçada presentat per part del lletrat ABdA en representació de la senyora MdCEB s'ha interposat en el termini i la forma escaient.

Tercer. - El recurs d'alçada interposat en data 27 d'abril de 2022 per part del lletrat ABdA en representació de la senyora MdCEB no contempla cap de les causes d'inadmissió establertes a l'article 116 de LPACAP.

Quart .- Sobre les al·legacions que motiven el recurs mitjançant el qual es sol·licita el reconeixement com a personal fix o subsidiàriament, com a personal equiparable als fixes sota els principis de permanència i inamovibilitat o subsidiàriament, se li reconegui el reconeixement de la condició de personal indefinit no fix i, finalment, per al cas de que no s'estimi cap de les pretensions anteriors, s'imposi una sanció que d'acord amb el que exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 s'hagi disposat bé per la legislació estatal o bé pels Tribunals per sancionar l'abús en el nomenament del personal estatutari, citar que en relació al:

A) Advers del reconeixement de la condició com a empleats públics fixos

D'acord a 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 en:

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

Determina en el seu art 11, al 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.

En el mateix sentit es manifesta l'article 18 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la Funció Pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, que 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 es 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, permisos o 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.»

En relació al sistema de provisió, l'article 61.7 TREBEP, en concordança con el art. 45 de la llei 3/2007 de 27 de març de la Funció Pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears estableix que el sistema selectiu de personal laboral fix se durà a terme mitjançant els d'oposició, concurs-oposició o con caràcter excepcional el concurs de valoració de mèrits.

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

En relació 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 (...)»

En qualsevol, tal i com s'expressa a la llei 20/2021, de 28 de desembre de Mesures Urgents per a la Reducció de la Temporalitat a l'Empleat Públic, «el TJUE comparteix la postura, defensada per Espanya, que no cap en la nostra Administració la transformació automàtica d'una relació de servei temporal en una relació de servei permanent. Aquesta opció està exclosa categòricament en el Dret espanyol, ja que l'accés a la condició de funcionari de carrera o de personal laboral fix només és possible arran de la superació d'un procés selectiu que garanteixi els principis constitucionals d'igualtat, mèrit i capacitat».

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.

En el mateix sentit, 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 paraitzades 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 part recurrent que els processos selectius executats en l'actualitat són les de categories de psicòleg/a, educador/a social, treballador/a social i infermeria.

El el mateix sentit, es va aprovat l'oferta pública de l'any 2017 (Resolució de presidència de 22 de desembre de 2017), 2018 (Resolució de presidència de 10 de desembre de 2018) i 2019 (Resolució de la presidència de 17 de desembre de 2019), 2020 (Resolució de presidència de 20 de desembre de 2020) i 2021 (Resolució de presidència de 18 novembre de 2021) corresponent a places d'ocupació ordinària de totes les categories. D'aquesta manera, l'IMAS compleix amb el termini previst a l'article 70 del TREBEP.

En virtut de la llei 20/2021, de 28 de desembre, es va comunicar a la Sra. MdCEB, notificat en data 30 de maig de 2022, que la plaça que ocupa actualment, corresponent al lloc de treball L00600000-6, amb el nom de tècnica auxiliar d'infermeria, que corresponia a una de les places que constitueixen l'oferta d'ocupació pública 2022 de personal laboral de la Residència Miquel Mir aprovada per Resolució de presidència de l'IMAS en data 13 de maig de 2022 (BOIB núm. 66, 21 de maig de 200) per procés d'estabilització de l'ocupació temporal, que es convocarà pel sistema de concurs-oposició, Per tant, la treballadora tindrà la possibilitat d'estabilitzar el seu lloc de feina en cas de presentar-se i superar totes les fases del procés selectiu.

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

L'article 17 de la 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.

La definició de funcionari de carrera, així mateix, té la característica de la permanència de la relació jurídica de servei. Amb això consisteix la inamovibilitat que "se suposa" diferencia el funcionari dels altres empleats públics. No obstant això, avui en dia, els empleats públics laborals fixes també tenen garantida la seva permanència.

El dret a la inamovibilitat en la condició de funcionari de carrera implica que cap funcionari de carrera podrà ser privat de la seva condició, excepte mitjançant la imposició de la sanció de separació del servei per la comissió d'una falta molt greu. Per la seva pròpia naturalesa i abast, el dret no es predicable dels contractats laborals, dels funcionaris interins ni del personal eventual. Únicament són titulars del mateix els funcionaris de carrera, és a dir, qui, en virtut de nomenament legal, està vinculat a l'Administració pública per una relació estatutària regulada pel Dret Administratiu per al desenvolupament de serveis professionals retribuïts de caràcter permanent.

La inamovibilitat troba el seu fonament últim en la necessitat de garantir la imparcialitat del funcionari en el desenvolupament de la tasca pública que li correspon.

Per tant, els principis mencionats anteriorment són aplicables únicament als funcionaris de carrera, per la qual cosa, no poden ser d'aplicació al present cas.

C) Advers 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.

En el mateix sentit es manifesta 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) Advers de la petició d'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.

Cinquè .- Vist allò que disposa l'article 28.1 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.

Per tot això, a la vista de l'expedient i de la proposta efectuada pel departament corresponent, fent ús de les atribucions que li són conferides per la legislació vigent, propòs que el Consell Executiu adopti la següent

Proposta d'acord :

Primer.- DESESTIMAR el recurs d'alçada interposat pel lletrat ABdA en representació de la senyora MdCEB i contra la desestimació per silenci de la sol·licitud de reconeixement com a empleada pública fixa, subsidiàriament, com a personal equiparable als fixos sota els principis de permanència i inamovibilitat, subsidiàriament, com a personal indefinit no fix, i finalment, per al cas de que no s'estimi cap de les pretensions anteriors, s'imposi una sanció que d'acord amb el que exigeix la Directiva Comunitària 1999/1970 s'hagi disposat bé per la legislació estatal o bé pels Tribunals per sancionar l'abús en el nomenament del personal estatutari temporal amb registre d'entrada de data 27 d'abril de 2022, pels motius que s'exposen en el fonament de dret quart.

Segon.- Notificar aquest acord del Consell Executiu a les persones interessades.

Palma, en la data de la signatura electrònica

EXPEDIENT 877949Z: PROPOSTA D'ACORD PER DESESTIMAR EL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PEL SR. FGJG CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA PRESIDÈNCIA DE L'IMAS DE TRASLLAT AL MINISTERI FISCAL DE L'EXPEDIENT DISCIPLINARI ED 9/2021 I SUSPENSÍO DEL PROCEDIMENT.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera executiva del Departament de Drets Socials i Presidenta de l'IMAS:

Departament de Recursos Humans

Exp. RA RH 23/2022

Emissor: RH/LCF

Proposta de resolució de desestimació del recurs d'alçada interposat pel senyor FGJG contra la Resolució de la Presidència de l'IMAS de trasllat al Ministeri Fiscal de l'expedient disciplinari ED 9/2021 i suspensió del procediment de data 30 de març de 2022

Antecedents de fet

1. El senyor FGJG, amb DNI ***7078**, és personal funcionari interí ocupant un lloc de feina vacant com arquitecte a l'IMAS.

2. En data 10 de gener de 2022, la Presidència de l'IMAS va resoldre incoar expedient disciplinari ED 9/2021 al treballador FGJG amb relació als fets comunicats en els informes emesos per part de la Directora de la Llar dels Ancians de l'IMAS, de data 19 d'octubre de 2021, i per la senyora FPF, ordenança de la Llar dels Ancians de l'IMAS i el senyor MVG, personal de manteniment de la Llar dels Ancians de l'IMAS.

3. En data 30 de març de 2022, la Presidència de l'IMAS, prèvia comunicació de la instructora de l'expedient disciplinari, va emetre Resolució de trasllat al Ministeri Fiscal de l'expedient disciplinari ED 9/2021 i suspensió del procediment, ja que, de les actuacions realitzades es desprenia que podia existir una possible identitat de subjecte, fet i fonament entre la presumpta infracció administrativa i una possible falta o delictes.

Dit trasllat al Ministeri Fiscal de l'expedient disciplinari ED 9/2021 no es va produir mai, degut a un canvi de criteri en el Departament de Recursos Humans.

4. En data 25 d'abril de 2022 i número de registre d'entrada 10747, el senyor FGJG va presentar recurs d'alçada contra la Resolució abans esmentada sol·licitant que es dicti resolució per la qual es revocui i deixi sense efecte la resolució recorreguda.

Fonaments de dret

I. Qüestions formals

Primer.- Es consideren interessats en un procediment administratiu els que promoguin com a titular o interessos legítims individuals o col·lectius, de conformitat 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 d'alçada s'ha interposat contra la Resolució de la presidència de l'IMAS de data 30 de març de 2022 per la qual es dona trasllat al Ministeri Fiscal de l'expedient disciplinari ED 9/2021 i es suspèn el procediment disciplinari prèviament iniciat.

Tercer.- Atès el que es disposa a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant LPACAP), 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 termini per interposar el recurs d'alçada serà d'un mes, si l'acte és exprés, d'acord amb l'article 122.1 de la LPACAP. En aquest cas, la Resolució va ser notificada al senyor FGJG en data 31 de març de 2022 i el recurs d'alçada va ser interposat en data 27 d'abril de 2022, per tant, el recurs s'ha interposat en el temps i forma escaients.

Quart .- 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.

II. Qüestions substantives

Cinquè. Mitjançant la interposició del recurs d'alçada, el senyor FGJG sol·licita el següent:

«Que habiendo presentado este escrito junto con la documentación que se acompaña, lo admita a trámite y, en su virtud, tenga por interpuesto RECURSO DE ALZADA contra la resolución de fecha 30/03/2022, adoptada por el órgano resolutorio del Institut Mallorquí d'Afers Socials, en el procedimiento administrativo relativo al expediente disciplinario ED 9/ 2021 seguido contra mi, Don FGJG, sobre "Resolució trasllat al MF i suspensió procediment" y, por las razones expuestas, se dicte resolución por la que se revoque y deje sin efecto la resolución recurrida».

Sobre els motius que s'al·leguen per interposar el recurs d'alçada, s'exposa el següent:

- En primer lloc, el senyor FGJG exposa que:

«- Con fecha 30/03/2022, se adoptó la resolución de dar traslado de las actuaciones al Ministerio Fiscal y suspender el procedimiento por posibilidad de existencia de infracción administrativa y un posible delito penal, por lo que no se está de acuerdo, con dicha resolución que mantiene la incoación del expediente disciplinario ED 9/2021 de fecha 10/01/2022, a raíz del incidente ocurrido el pasado 19 de octubre de 2021 en la residencia de la Llar dels Ancians, concretamente con el fundamento de derecho segundo.

- Que dicho expediente se inició por un supuesto enfrentamiento entre un residente de la Llar de Ancians y yo. Incidente que pude relatar a través de la declaración que efectué el día 29 de febrero de 2022, y que consta en el expediente así como en las alegaciones presentadas por mí en el expediente. Que una vez hecha mi declaración y efectuadas las alegaciones, se procedió a tomar declaración a dos testigos dando lugar a la resolución que ahora se impugna.

- Que en dicha resolución está la relación cronológica de los hechos, y que la instructora del procedimiento pone en conocimiento de la Presidencia la posible comisión de un delito penal y procede a la suspensión del mismo y comunicación al Ministerio fiscal.

- Que en la resolución esgrimida, y en el propio expediente disciplinario consta la declaración del Sr. CJMF efectuada día 20 de octubre de 2021, donde reconoce que inicia las provocaciones y que fue él mismo que tras el insulto del Sr. FGJG fue hacia él con intención de agredirlo.

- Que en la resolución consta que se da traslado al Ministerio fiscal por no quedar claro en las declaraciones de los testigos quién agredió a quién primero, y que queda por determinar si la agresión descrita por los testigos fue iniciada por parte del Sr. FGJG o si fue un acto reflejo por la iniciación de la misma por parte del Sr. CJMF.

- Que en la propia resolución el Sr. CJMF reconoce que fue él quien se dirigió a agredir al Sr. FGJG, con lo cual, sí conoce la Presidencia quien inicio la agresión puesto que el mismo residente así lo ha declarado y consta en la propia resolución.

La documentació acreditativa sobre la veracitat de los hechos, está en el propio expediente en la propia declaración del Sr. CJMF y en la mía».

Cal indicar que, si bé es cert que en data 30 de març de 2022 es va signar per part de la Presidència de l'IMAS la Resolució de trasllat al Ministeri Fiscal de l'expedient disciplinari ED 9/2021 i suspensió del procediment, aquest trasllat no es va produir mai, ja que, com bé s'indica a la Resolució de l'expedient disciplinari ED 9/2021, de data 13 de juliol de 2022, s'indica a l'antecedent de fet vuitè que:

«Revisada novament la documentació es reconsidera que els fets analitzats al present expedient disciplinari ED 9/2021, no son constitutius d'un fets tan greus com per ser notificats al Ministeri Fiscal, ja que, com es veurà més endavant, com a fets provats tenim únicament uns insults mutus corroborats per ambdues parts, però en cap cas queda demostrat com van produir-se algunes manotades entre les parts, a més, no varen produir-se lesions entre el senyor FGJG i el resident, el senyor CJMF Ferrer; per tant, al no haver-hi identitat de subjecte, fet i fonament entre la presumpta infracció administrativa i un possible delictes es realitza la present proposta de resolució».

Per la qual cosa, no cap la petició realitzada per part del senyor FGJG de que es dicti resolució per la qual es revoqui i deixi sense efecte la Resolució de la Presidència de l'IMAS de trasllat al Ministeri Fiscal de l'expedient disciplinari ED 9/2021 i suspensió del procediment, ja que aquesta resolució mai va ser traslladada al Ministeri Fiscal.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti l'acord següent:

Únic.- DESESTIMAR el recurs d'alçada interposat pel senyor FGJG contra la Resolució de la Presidència de l'IMAS de trasllat al Ministeri Fiscal de l'expedient disciplinari ED 9/2021 i suspensió del procediment, pels motius que s'exposen en el fonament de dret cinquè.

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

EXPEDIENT 822900R: PROPOSTA D'ACORD PER ESTIMAR LA RECLAMACIÓ DE RESPONSABILITAT PATRIMONIAL (RP 49/2021), PRESENTADA PER SERVIFRUITES SL, AMB NIF. B07169097, REPRESENTADA PER LA LLETRADA SRA. MOA, AMB NIF. *8696** PER DANYS AL VEHICLE AMB MATRICULA **** KVF A LA CTRA. MA-2200 RO 49/2021.**

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

Proposta d'acord en relació al procediment de responsabilitat patrimonial RP 49/2021, amb número d'expedient 822900R, interposat per la mercantil SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097

Atesa la reclamació de responsabilitat patrimonial interposada per la mercantil SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097, representada per la lletrada Sra. MOA, amb NIF. ***8696**, expedient 822900R, que va tenir entrada al registre general del Consell de Mallorca el dia 15 de desembre de 2011 amb el núm. 52156.

Atès l'informe jurídic de data 6 de juliol de 2022, el tenor literal del qual és el següent:

«Antecedents

- 1. El dia 15 de desembre de 2021 va tenir entrada al registre general del Consell de Mallorca, amb el núm. 52156, l'escrit de reclamació de responsabilitat patrimonial de de la mercantil SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097, representada per la lletrada Sra. MOA, amb NIF. ***8696***
- 2. Dita reclamació, per import de 1.451,43 €, es presenta com a conseqüència de l'accident patit en data 6 de novembre de 2021, quan el Sr. JAC circulava amb el vehicle marca Renault, model Master, amb matrícula ****KVF, propietat de Servifruits SL, per la carretera Ma- 2200, l'alçada del PQ. 44+600, com a conseqüència de la caiguda d'un pi sobre la calçada i amb el consegüent impacte en l'esmentat vehicle.*
- 3. En data 18 de gener de 2022, el conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures del Consell de Mallorca va dictar resolució d'inici i requeriment d'esmena del procediment de responsabilitat patrimonial, la qual va ser notificada en data 19 de gener de 2022.*
- 4. Durant la instrucció del procediment s'acceptaren com a mitjans de prova els següents:*
 - 4.1 Documental consistent en donar per reproduïts els documents aportats per la part reclamant.*
 - 4.2 Documental consistent en Informe del Servei d'Explotació i Conservació de la Direcció Insular d'Infraestructures (d'ara en endavant SEC), de data 4 de gener de 2022.*
- 5. Per escrit de dia 14 de febrer de 2022, AXA SEGUROS GENERALES SA DE SEGUROS Y REASEGUROS, mitjançant el seu mediador, Muñiz y Asociados Correduría de Seguros, va proposar, en el cas de ser estimada la reclamació per responsabilitat patrimonial, una indemnització per la seva part per un import de 601,43 €, descomptada l'import de la franquícia estipulada en la pòlissa d'assegurances, que resultar ser d'un import de 850,00 € (número d'expedient de l'asseguradora 4000190418).*
- 6. S'han evacuat els respectius tràmits d'audiència respecte de la part reclamant (notificat en data 8/03/2022), a l'asseguradora AXA (notificat en data 9/03/2022) i de la mercantil ACEINSA MOVILIDAD SA, com a empresa adjudicatària del manteniment de la via on succeí l'accident (notificat en data 8/03/2022).*

En data sentit, en data 16 de març de 2022, amb el núm. 13144 del registre general del Consell de Mallorca, la Sra. MOA en nom i representació de SERVIFRUITES SL va presentar escrit d'al·legacions, en el qual manifestava, bàsicament, que sigui estimada la reclamació per responsabilitat patrimonial del Consell de Mallorca com a conseqüència dels fets objecte de la reclamació i que es repari a la seva representada per un import de 1.451,43 €.

Pel que fa a la mercantil ACEINSA MOVILIDAD SA, no ha presentat al·legació alguna dins del termini atorgat a aquests efectes.

Fonaments jurídics

1. L'objecte d'aquesta reclamació de Responsabilitat Patrimonial és la de sol·licitar la indemnització pels danys materials soferts el dia 6 de novembre de 2021, quan el Sr. JAC circulava amb el vehicle marca Renault, model Master, amb matrícula ****KVF, propietat de Servifruits SL, per la carretera Ma-2200, l'alçada del PQ. 44+600, com a conseqüència de la caiguda d'un pi sobre la calçada i amb el consegüent impacte en l'esmentat vehicle i per un import de 1.451,43 €.

2. La responsabilitat patrimonial de l'Administració està prevista a l'article 106.21 de La Constitució Espanyola (d'ara en endavant CE), que preveu el següent: "Els particulars, en els termes establerts per la llei, tindran dret a ser indemnitzats per tota lesió que sofreixin en qualsevol dels seus béns i drets, excepte en el casos de força major, sempre que la lesió sigui conseqüència del funcionament del serveis públics".

3. Així mateix es regula a la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic, concretament als seus articles 32 a 37 (d'ara en endavant LRJSP), a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, dins del procediment administratiu comú però amb especialitats, concretament als arts. 65, 67, 81, 82.5, 86.5. 91, 92 i 96.4 (d'ara en endavant LPACAP).

D'acord amb els fonaments exposats, per a que la responsabilitat patrimonial de l'Administració pugui ser reconeguda cal que es donin una sèrie de requisits, tant de caire formal, com de caire substantiu

Requisits de caire formal

Competència: La competència per a conèixer de la present reclamació correspon al Consell de Mallorca, atesa la seva condició d'organisme titular de la via Ma-2200.

Correspon al Departament de Mobilitat i Infraestructures iniciar, ordenar i instruir els expedients de responsabilitat patrimonial d'acord amb el que disposa l'art. 8.d) del vigent Decret d'Organització del Consell de Mallorca.

Per altra banda, en virtut del vigent 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 patrimonials sempre que la competència no correspongui al Ple (art. 35, lletra q).

Temporalitat: En virtut de l'article 67 de la LPACAP amb concordança amb l'article 4.2 del RD 429/1993, "El dret a reclamar prescriu al cap d'un any que s'hagi produït el fet o l'acte que motivi la indemnització o es manifesti el seu efecte lesiu. En cas de danys de caràcter físic o psíquic a les persones, el termini comença a computar des de la cura o la determinació de l'abast de les seqüeles". Cal dir, que aquest termini es computarà de data a data atès al disposat a l'article 5.1 del Codi Civil.

En aquest cas, la reclamació presentada està dins termini donat que l'accident va succeir el dia 6 de novembre de 2021 i la reclamació va tenir entrada al registre general del Consell de Mallorca el dia 15 de desembre de 2021.

Legitimació: *L'article 32.1 de LRJSP, en concordança amb l'article 2.1 del RD 429/1993, estableix que "Els particulars tindran dret a ser indemnitzats per les Administracions Públiques corresponents, de tota lesió que sofreixin en qualsevol dels seus bens i drets..."*

Per altra banda, pel que a la legitimació formal, començarem per veure si en el cas que ens ocupa hi ha legitimació activa per interposar la reclamació. Segons els articles 65 i 67 LPACAP els procediments de responsabilitat patrimonial de les Administracions Públiques podran iniciar-se d'ofici o per sol·licitud dels interessats, respectivament. Atès que en aquest cas no s'ha iniciat d'ofici, cal observar si es dona compliment a les previsions del Títol I, articles 3 a 12, de LPACAP.

*En aquest cas la reclamació la va presentar SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097, representada per la lletrada Sra. MOA, amb NIF. ***8696**, que és la persona jurídica interessada perjudicada, donat que és aquesta empresa la titular del vehicle sinistrat.*

*Per tant, atesos aquests preceptes, així com la documentació aportada en l'expedient, SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097, es troba legitimada per reclamar els danys patits pel vehicle marca Renault, model Master, amb matrícula ****KVF.*

Requisits de caire substantiu

Per a que es pugui donar la indemnització per part de l'Administració derivada de la responsabilitat patrimonial és necessari que es donin els següents requisits, sense que sigui possible entendre que existeix dita responsabilitat si en falta algun:

a) S'ha d'identificar a una Administració Pública responsable, que serà aquella titular del servei públic que suposadament hagi generat els danys.

En aquest cas, la competència correspon al Departament de Mobilitat i Infraestructures del Consell de Mallorca ja que, com s'ha esmentat abans, és aquest últim l'organisme el titular de la carretera on es produí l'accident.

b) Que existeix lesió, *es a dir, un dany antijurídic, sent el dany un dany efectiu, avaluable econòmicament i individualitzat atès l'article 32.2 LRJSP. En aquest sentit l'article 34.1 LRJSP estableix que "només seran indemnitzables les lesions produïdes al particular provinents de danys que aquest no tingui el deure jurídic de suportar d'acord amb la llei..."*

En aquest cas, s'ha produït un dany material que queda acreditat en virtut de la documentació següent:

- Informe del SEC, on descriu que la brigada de guàrdia va coincidir amb l'afectat quan va acudir a retirar l'arbre de de la via.*
- Informe de la Policia Local de l'Ajuntament de Sa Pobla (núm. expedient RS290/2021), en relació al fet que motiva la reclamació.*
- Informe pericial de data 16 de novembre de 2021, amb ref. LS01831285, relatiu als danys ocasionats al vehicle marca Renault, model Master, amb matrícula ****VF i per un import de 1.451,43 €.*

- Factura núm. 125/2021, de data 30 de novembre de 2021, emesa per JMB, amb NIF. ***0107** (Autoxapador), i per un import de 1.451,43 €. (IVA no inclòs).

c) Ha d'existir un nexa causal entre el dany sofert i el funcionament dels serveis públics.

*Es aquest punt el que té major rellevància a l'hora de resoldre la present reclamació. La reclamant demana una indemnització pels danys materials que va patir el vehicle propietat de la empresa SERVIFRUITES SL, m marca Renault, model Master, amb matrícula 5****KVF, com a conseqüència de l'impacte d'un pi que es va caure sobre el vehicle quan circulava per la via Ma-2200.*

En aquest sentit s'ha d'analitzar els diferents elements probatoris per veure si existeix aquest nexa causal.

Arribat a aquest punt, és important assenyalar que en els procediments de responsabilitat patrimonial derivats d'accidents a la calçada i al seus voltants, l'element fonamental que dirigeix la resolució en un o un altre sentit és l'informe emès per l'òrgan gestor de la carretera en la que el succés hagi esdevingut. Es tracta d'una exigència necessària recollida a l'art. 81 LPACAP, segons la qual: "En el cas dels procediments de responsabilitat patrimonial serà preceptiu sol·licitar informe al servei el funcionament del qual hagi ocasionat la presumpta lesió indemnitzable, no podent excedir de deu dies el termini de la seva emissió."

En el present procediment, l'informe del SEC, de data 4 de gener de 2022, és del següent tenor literal:

"Datos solicitados:

1.-Titularidad de la vía: Consell de Mallorca

2.-Constancia previa del accidente: NO

Constancia de otros accidentes: NO

3.-Características de la vía:

Ancho calzada 3,5 m

Ancho arcén 0,50 m

Iluminación: NO

Señalización horizontal: Según normativa

Señalización vertical: Según normativa

Cierre perimetral: Bionda en el lado del árbol

4.-Conservación y mantenimiento de la vía

Estado de conservación: Bueno

Periodicidad de revisiones: Semanales

Fecha última revisión antes de accidente: Semanales

Fecha primera revisión después del accidente: Semana posterior

Empresa encargada mantenimiento: ACEINSA / Medios propios, cuando es emergencia

Director del contrato: PJB

5.-No había obras en el momento del accidente

6.-Informe de la empresa de mantenimiento:

Al tratarse de emergencia en fin de semana, no actuó ACEINSA, sino la brigada de guardia del Departamento de Infraestructuras del CIM

7.-Informe empresa contratista: No había obras en el momento del accidente

8.-Información complementaria relacionada con la reclamación:

En fecha del accidente nos encontrábamos en alerta naranja por fuertes vientos (borrasca Blas).

El 112 dio el aviso del árbol caído al Coordinador de guardia el cual activó a la brigada de guardia que acudió a retirar el árbol caído de forma inmediata, tardando el tiempo de recorrido desde Montuiri a Pollença y coincidiendo con los afectados por el accidente en el momento de su llegada.

El pino de encontraba en zona de dominio público.

9.-Normativa técnica tenida en cuenta a la hora de emitir informe

8.2-IC "Marcas viales"

8.1-IC "Señalización vertical"

O.C 35/2014 sobre Criterios de Aplicación de Sistemas de Contención de Vehículos."

En aquest sentit, d'acord amb el contingut dels esmentats elements de judici, així com de l'atestat de la policia local de Sa Pobla, podem extreure la conclusió que l'accident es va produir per la caiguda de l'arbre, ubicat en el domini públic viari, per ratxes de vent atès, possiblement, el mal estat de salut de l'arbre.

Per tant, es pot afirmar que existeix un relació de causalitat directa i immediata entre els danys reclamats i el funcionament d'un servei públic prestat per aquesta Administració Pública.

d) Absència de força major, entesa com a aquella circumstància aliena al particular i al funcionament del servei públic, excepcional i imprevisible, o que en cas d'haver-se pogut preveure hagués estat inevitable, rompent així el nexa causal.

En el present cas no s'aprecia força major, atès que no s'han acreditat velocitats del vent com per poder apreciar aquesta circumstància.

Així doncs, vista la concurrència dels diferents requisits legals exigits per a l'existència de responsabilitat patrimonial de l'administració Pública, procedeix a considerar que concorre la obligació de respondre dels danys esmentats i els imports degudament acreditats i que, per tant, pertoca estimar la reclamació de responsabilitat patrimonial d'aquesta administració insular, la qual va tenir entrada el dia 15 de desembre de 2021, amb el núm. 52156 del registre general del Consell de Mallorca, expedient 822900R.

Per altra banda, el Consell de Mallorca manté amb la mercantil AXA Seguros Generales Sociedad Anònima de Seguros y Reaseguros, amb NIF. A60917978, el contracte d'assegurança "Pòlissa d'Assegurança de Responsabilitat Civil núm. 82097297", vigent des de l'1 de gener de 2018, la clàusula setena del qual estableix les garanties màximes assegurades:

" L'assegurador respondrà per tots els sinistres que afectin a les garanties del present contracte fins a les quantitats màximes que tot seguit s'indiquen. QUE COMPRENEN LES SUMES DE LES INDEMNITZACIONS CORRESPONENTS A DANYS PERSONALS, DANYS MATERIALS, PERJUICIS, INTERESSOS, AIXÍ COM A TOT TIPUS DE DESPESES I COSTES, qualsevol que siguin el número de víctimes i/o perjudicats:

R.P.C. Explotació: 6.000.000,00 € per sinistre i anualitat d'assegurança pel conjunt de danys personals i materials. Per les activitats relatives a l'explotació i gestió de carreteres 600.000,00€ per víctima, amb un límit màxim de 6.000.000,00 € per sinistre i anualitat d'assegurança.

R.P.C. Locativa: 600.000,00 € per sinistre i anualitat d'assegurança.

R.P.C. Patronal: 600.000,00 € per víctima, amb límit màxim de 6.000.000,00 € per sinistre i any d'assegurança.

R.P.C. Professional: 6.000.000, 00 € per sinistre i anualitat d'assegurança. Per danys patrimonials primaris amb un límit màxim de 500.000,00 €.

Amb independència de les cobertures afectades a un mateix sinistre, l'assegurador no farà front sota cap concepte a una indemnització superior a 6.000.000,00 €”

Així mateix, la clàusula vuitena de l'esmentat contracte d'assegurança, estableix una franquícia general de 850,00 €, la qual quedarà càrrec de l'assegurat en cada sinistre, en aquest cas, a càrrec del Consell de Mallorca.

En aquest sentit, recordar l'escrit d'AXA en relació al sinistre i que s'ha posat de manifest en l'antecedent cinquè.

Conclusions

*Atesa la reclamació presentada per la mercantil SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097, representada per la lletrada Sra. MOA, amb NIF. ***8696**, l'informe del SEC, així com les proves practicades, es dicta el present **INFORME FAVORABLE** entenent que la reclamació ha de ser **ESTIMADA** en el sentit de rescabalar a la part reclamant l'import de 1.451,43 €.»*

Atès l'informe de la Intervenció Delegada Llar de la Infància, de dia 11 d'agost de 2022, que fiscalitza de conformitat.

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), en la seva vigent redacció, 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.

D'acord amb el vigent 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 patrimonials sempre que la competència no correspongui al Ple (art. 35, lletra q).

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. Estimar la reclamació de responsabilitat patrimonial amb núm. d'expedient 822900R (RP 49/2021), presentada per la mercantil SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097, representada per la lletrada Sra. MOA amb NIF. ***8696**, dia 15 de desembre de 2021, amb el núm. 52156 del registre general del Consell de Mallorca, sobre la base de l'informe jurídic que s'ha exposat que és fonament d'aquest acord i per un import de 1.451,43 €.

2. Autoritzar, disposar i reconèixer a favor de la mercantil SERVIFRUITES SL, amb NIF. B07169097, i amb càrrec a l'aplicació pressupostària núm. 55 45300 22620, document RC 220220015380, l'obligació derivada de l'estimació esmentada al punt anterior, per un import de VUIT-CENTS CINCUANTA EUROS (850,00 €), corresponent a la franquícia general establerta en les condicions de la pòlissa d'assegurances núm. 83212125.

3. Instar a l'asseguradora del Consell de Mallorca, AXA Seguros Generales Sociedad Anònima de Seguros y Reaseguros, amb NIF. A60917978, perquè es faci càrrec de la indemnització per l'import de SIS-CENTS UN EUROS AMB SEIXANTA-TRES CÈMTIS D'EURO (601,43 €), d'acord amb les condicions de la pòlissa d'assegurances núm. 83212125 i sinistre amb núm. d'expedient 4000190418.

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

EXPEDIENT 857948W: PROPOSTA D'ACORD PER DESESTIMAR LA RECLAMACIÓ DE RESPONSABILITAT PATRIMONIAL (RP 15/2022), PRESENTADA PEL SR. DMR, EN REPRESENTACIÓ D'AXA SEGUROS GENERALES S.A, DE SEGUROS Y REASEGUROS, AMB NIF. A60917978.

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

Propuesta de acuerdo en relación al procedimiento de responsabilidad patrimonial de la Administración Pública, presentado por el Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, con nº. de expediente 857948W (RP 15/2022)

Vista la reclamación de responsabilidad patrimonial del Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, que tuvo entrada el día 6 de mayo de 2022, con el nº. 24163 del registro general del Consejo de Mallorca, y en la que se solicita la reparación de los daños materiales sufridos en el vehículo marca Toyota, modelo Grand prius+, con matrícula ****JLJ, cuando circulaba por la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10, por la colisión de una máquina desbrozadora que hacía tareas de desbroce, y por un importe de 228,51 €.

Visto el informe jurídico-propuesta de acuerdo de fecha 1 de agosto de 2022, el tenor literal del cual es el siguiente.

«Antecedentes

1. El día 6 de mayo de 2022 tuvo entrada en el registro general del Consejo de Mallorca, con el nº. 24163, el escrito de reclamación de responsabilidad patrimonial del Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978.

*Dicha reclamación se presenta como consecuencia del accidente sufrido en fecha 28 de marzo de 2022, por los daños materiales sufridos en el vehículo marca Toyota, modelo Grand prius+, con matrícula ****JLJ, cuando circulaba por la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10, por la colisión de una máquina desbrozadora que hacía tareas de desbroce, y por un importe de 228,51 €.*

2. En fecha 10 de junio de 2022 el consejero ejecutivo del Departamento de Movilidad e Infraestructuras dictó resolución de inicio en relación al procedimiento de responsabilidad patrimonial, la cual fue notificada en fecha 14 de junio de 2022.

3. Durante la instrucción del procedimiento se aceptaron como a mediados de prueba:

3.1 Documental consistente en dar por reproducidos los documentos aportados por la parte reclamante.

3.2 Documental consistente en el informe del Servicio de Explotación y Conservación de la Dirección Insular de Infraestructuras (de ahora en adelante ME SIENTO), de día 10 de junio de 2022.

3.3 Documental consistente en informe de la mercantil ACEINSA MOVILIDAD S. A., empresa encargada del mantenimiento de la vía Ma-19, de fecha 30 de junio de 2022.

4. Se han evacuado los respectivos trámites de audiencia respecto de la parte reclamante (notificado día 30-06-2022), y de la empresa encargada del mantenimiento ACEINSA MOVILIDAD S. A. (notificado día 01-07-2022).

A fecha de hoy, transcurrido el plazo otorgado en el trámite de audiencia, ninguna de las partes ha presentado alegación alguna.

Fundamentos jurídicos

1. El objeto de esta reclamación de Responsabilidad Patrimonial es la de solicitar la indemnización daños materiales sufridos en el vehículo marca Toyota, modelo Grand prius+, con matrícula ****JLJ, cuando circulaba por la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10, por la colisión de una máquina desbrozadora que hacía tareas de desbroce.

2. La responsabilidad patrimonial de la Administración está prevista en el artículo 106.21 de La Constitución Española (de ahora en adelante CE), que prevé el siguiente: “Los particulares, en los términos establecidos por la ley, tendrán derecho a ser indemnizados por toda lesión que sufran en cualquiera de sus bienes y derechos, excepto en los casos de bastante mayor, siempre que la lesión sea consecuencia del funcionamiento de los servicios públicos”.

3. Asimismo se regula a la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, concretamente a sus artículos 32 a 37 (de ahora en adelante LRJSP), a la ley 39/2015, de 1 de octubre, del procedimiento administrativo común de las administraciones públicas, dentro del procedimiento administrativo común, pero con especialidades, concretamente a las artes. 65, 67, 81, 82.5, 86.5. 91, 92 y 96.4 (de ahora en adelante LPACAP).

De acuerdo con los fundamentos expuestos, para que la responsabilidad patrimonial de la Administración pueda ser reconocida hace falta que se den una serie de requisitos, tanto de naturaleza formal, como de naturaleza sustantiva

Requisitos de naturaleza formal

Competencia: La competencia para conocer de la presente reclamación corresponde al Consejo de Mallorca, vista su condición de organismo titular de la vía Ma-19, donde, supuestamente, tuvo lugar el accidente.

Corresponde al Departamento de Movilidad e Infraestructuras iniciar, ordenar e instruir los expedientes de responsabilidad patrimonial de acuerdo con lo que dispone el arte. 8.d) del vigente Decreto de Organización del Consejo de Mallorca.

Por otra parte, en virtud del vigente Reglamento Orgánico del Consejo de Mallorca, aprobado por acuerdo del Pleno, de día 12 de abril de 2018 (BOIB nº. 89, de 19 de julio de 2018), corresponde al Consejo Ejecutivo resolver los expedientes de responsabilidad patrimoniales siempre que la competencia no corresponda al Pleno (art. 35, letra q).

Temporalidad: En virtud del artículo 67 de la LPACAP con concordancia con el artículo 4.2 del RD 429/1993, “El derecho a reclamar prescribe al cabo de un año que se haya producido el hecho o el acto que motive la indemnización o se manifieste su efecto lesivo. En caso de daños de carácter

físico o psíquico a las personas, el plazo empieza a computar desde el o la determinación del alcance de las secuelas". Hay que decir, que este plazo se computará de fecha a fecha atendido en el dispuesto al artículo 5.1 del Código Civil.

En este caso, la reclamación presentada está dentro de plazo dado que el accidente sucedió el día 28 de marzo de 2022 y la reclamación tuvo entrada al Consejo de Mallorca el día 6 de mayo de 2022.

Legitimación: El artículo 32.1 de LRJSP, en concordancia con el artículo 2.1 del RD 429/1993, establece que "Los particulares tendrán derecho a ser indemnizados por las Administraciones Públicas correspondientes, de toda lesión que sufran en cualquiera de sus corderos y derechos..."

Por otra parte, en relación a la legitimación formal, empezaremos por ver si en el caso que nos ocupa hay legitimación activa para interponer la reclamación. Según los artículos 65 y 67 LPACAP los procedimientos de responsabilidad patrimonial de las Administraciones Públicas podrán iniciarse de oficio o por solicitud de los interesados, respectivamente. Dado que en este caso no se ha iniciado de oficio, hay que observar si se da cumplimiento a las previsiones del Título I, artículos 3 a 12, de LPACAP.

En este caso la reclamación la presentó el Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, aseguradora del vehículo siniestrado, con matrícula ****JLJ, y que se subroga en los derechos del tomador de la póliza de seguros con #8022330.

Por lo tanto, vistos estos preceptos, así como la documentación aportada, AXA SEGUROS GENERALES S.A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, mediante su representante, se encuentra legitimado para reclamar por los daños sufridos.

Requisitos de naturaleza sustantiva

Para que se pueda dar la indemnización por parte de la Administración derivada de la responsabilidad patrimonial es necesario que se den los siguientes requisitos, sin que sea posible entender que existe dicha responsabilidad si falta alguno:

a) Se tiene que identificar a una Administración Pública responsable, que será aquella titular del servicio público que supuestamente haya generado se daños.

En este caso, la competencia corresponde al Departamento de Movilidad e Infraestructuras del Consejo de Mallorca ya que, como se ha mencionado antes, es este último el organismo titular de la parcela donde se produjo el accidente.

b) Que existe lesión, se a decir, un daño antijurídico, siendo el daño un daño efectivo, evaluable económicamente e individualizado visto el artículo 32.2 LRJSP. En este sentido el artículo 34.1 LRJSP establece que "sólo serán indemnizables las lesiones producidas al particular provenientes de daños que este no tenga el deber jurídico de soportar de acuerdo con la ley..."

En este caso, la parte reclamante presenta la factura nº. 1220211913, de fecha 30 de marzo de 2022, a nombre de AXA SEGUROS GENERALES S. A., emitida por CARGLASS SL, con NIF. B87956751 y por un importe de 228,51 €.

Asimismo, en la reclamación se aporta una "declaración amistosa de accidente", de día 28/03/2022, declaración que viene firmada por ninguna de las partes que, supuestamente, intervienen.

c) Tiene que existir un nexo causal entre el daño sufrido y el funcionamiento de los servicios públicos.

Se este punto lo que tiene mayor relevancia a la hora de resolver la presente reclamación. La parte reclamante pide una indemnización por los daños materiales que sufrió el vehículo marca Toyota, modelo Grand prius+, con matrícula ****JLJ, propiedad de su asegurado, cuando circulaba por la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10, por la supuesta colisión de una máquina desbrozadora que hacía tareas de desbroce

En este sentido se tiene que analizar los diferentes elementos probatorios para ver si existe este nexo causal.

Llegado a este punto, es importante señalar que en los procedimientos de responsabilidad patrimonial derivados de accidentes a la calzada y a sus alrededores, el elemento fundamental que dirige la resolución en uno u otro sentido es el informe emitido por el órgano gestor de la carretera en aquella en la cual el suceso se haya convertido. Se trata de una exigencia necesaria recogida al arte. 81 LPACAP, según la cual: En el caso de los procedimientos de responsabilidad patrimonial será preceptivo solicitar informe al servicio cuyo funcionamiento haya ocasionado la presunta lesión indemnizable, no pudiendo exceder de diez días el plazo de su emisión."

En el presente procedimiento, el informe del SECO, manifiesta el siguiente:

"Consideraciones técnicas

En respuesta a la solicitud de informe técnico en relación en el expediente RP 15/2022 informamos el siguiente:

1. En relación a la competencia del Consejo de Mallorca en el lugar y la fecha donde la parte reclamante sitúa el accidente objeto de la reclamación.

Si bien el interesado no sitúa con precisión el incidente ocurrido el día 28 de marzo, se deduce que se produce en la carretera Ma-19 a la altura del enlace de la salida número 10 sin que se pueda identificar en cuál de los sentidos circulaba. Por lo tanto el Consejo de Mallorca sería el competente.

2. Si este servicio tiene constancia del accidente. Asimismo, si tiene constancia de otros accidentes en el mismo lugar.

No consta el accidente que motiva la reclamación.

3. Características de la vía.

Las características con posible relación serían la anchura de calzada que es de 7 metros y dos carriles de circulación. EL arcén derecho, que en términos generales es 2,50 metros y el arcén izquierdo que sería de 1,00 metros.

4 con Respecto a la conservación y al mantenimiento de la vía.

La empresa encargada del mantenimiento es ACEINSA encargada de la conservación de la zona 10

5. En el caso de que en el tramo objeto del accidente se hicieran obras o tareas de mantenimiento:

De acuerdo con las causas indicadas en la reclamación, el incidente tendría a ver con los daños reclamados porque el desbrozado es una tarea propia de la conservación de las carreteras.

6. Informe detallado de la empresa de mantenimiento, con respecto a las tareas hechas en el lugar y el día del accidente.

Se da de alta en el expediente en la empresa para que emita informe al respecto."

Por otra parte, el informe de la empresa encargada del mantenimiento de vía es del siguiente tenor literal:

I- Que el día 28/03/2022 Aceinsa Movilidad se encontraba realizando tareas de desbroce, con desbrozadora manual, en la Ma-19 pk9 fuera de la traza de la carretera en una parcela adyacente.

II- Que la documentación recibida se indica “Que, el día 28 de marzo de 2022, el conductor de vehículo con matrícula 2272 JLJ, circulando por la autovía a la altura de Son Oms fue colisionado por una máquina desbrozadora causando daños materiales”, lo cual se bastante difícil ya que no se desbrozaba como una máquina desbrozadora sino con una desbrozadora manual (herramienta de mano), que en ningún caso se está dentro de la autovía donde circulaba el coche, sino en parcela adyacente detrás de la bionda, no pudiendo el coche chocar directamente con la desbrozadora ya que existe una bionda intermedia. Que en el supuesto caso de que se produjese tal choque el operario se hubiese enterado, ya que la desbrozadora la lleva enterrada en su cuerpo para realizar estos trabajos.

III- Que consultados los operarios que realizaban esos trabajos no tienen constancia de ningún choque ni ningún accidente al respecto “

Vistos los mencionados informes, tenemos que destacar que tanto la Administración, como la empresa encargada del mantenimiento de vía no tuvieron conocimiento del accidente., ni de otros sucedidos de la misma naturaleza.

De estos informes, se puede afirmar que no resta acreditada la realidad del accidente que se reclama, dado que no hay ningún tipo de prueba que lo pueda corroborar de la documentación que aporta la parte reclamando salvo su propio relato.

Para finalizar tenemos que decir que la sola utilización del servicio público no puede determinar que cualquier daño que se produzca tenga que ser resarcido por la Administración, y en este sentido la STS de 17 de abril de 2007 (recurso 3923/2003 ROJ: STS 2776/207) dice textualmente: “Sobre la existencia de nexo causal con el funcionamiento del servicio, la jurisprudencia viene modulando el carácter objetivo de la responsabilidad patrimonial, rechazando que la sola titularidad del servicio determine la responsabilidad de la Administración respecto de cualquier consecuencia lesiva relacionada con lo mismo que se pueda producir, así señala la sentencia de 14 de octubre de 2003 que: “Como tiene declarado esta Sala y Sección, en sentencias de 30 de septiembre de la corriente, de 13 de septiembre de 2002 y en los reiterados pronunciamientos de este Tribunal Supremo, la prestación para la Administración de un determinante servicio público y la titularidad por parte de aquella de la infraestructura material para su prestación no implica que el vigente sistema de responsabilidad patrimonial objetiva de las Administraciones Públicas, convertida a estas, en aseguradoras universales de todos los riesgos, con el fin de prevenir cualquier eventualidad desfavorable o dañina por los administrados que pueda producirse con independencia del actuar administrativo, porque de lo contrario, como pretende el recurrente, se transformaría aquel en un sistema providencialista no contemplado en nuestro ordenamiento jurídico”.

En este sentido, por todo eso, podemos afirmar, que no existe nexo causal entre el funcionamiento del servicio de conservación y mantenimiento de la carretera por parte de la Administración Pública y los daños materiales alegados por el supuesto accidente en la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10.

c) Ausencia de bastante mayor, entendida como a aquella circunstancia ajena al particular y al funcionamiento del servicio público, excepcional e imprevisible, o que en caso de haber podido preverse hubiera sido inevitable, rompiendo así el nexo causal.

En el presente caso no se aprecia bastante mayor, pero falta de importancia porque ya no se da el requisito del nexo causal.

Conclusiones

*Vista la reclamación presentada por el Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, el informe del SECO y de la mercantil ACEINSA MOVILIDAD S. A., así como las pruebas practicadas, se dicta el presente **INFORME DESFAVORABLE**, entendiendo que la reclamación tiene que ser desestimada.*

Por todo eso, se eleva al consejero ejecutivo del Departamento de Movilidad e Infraestructuras la siguiente propuesta para que proponga al Consejo Ejecutivo la adopción del siguiente,

Acuerdo,

- 1. Desestimar la reclamación de responsabilidad patrimonial con número de expediente 857948W (RP 15/2022), presentada por el Sr. DMR del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, de fecha 6 de mayo de 2022, con nº. 24163 del registro general del Consejo de Mallorca, sobre la base del informe jurídico que se ha expuesto y que es fundamento de este acuerdo.*
- 2. Notificar el acuerdo a los interesados, adjuntando una copia del informe jurídico-propuesta.*
- 3. Ordenar el archivo del expediente 857948W (RP 15/2022).»*

De acuerdo con el Decreto de la presidenta del Consejo Insular de Mallorca, de 9 de diciembre de 2019, por el cual se determina la organización del Consejo Insular de Mallorca (BOIB nº. 167, de 12 de diciembre de 2019), en su vigente redacción, concretamente los artículos 1.k) y 8.d), corresponde al consejero ejecutivo del Departamento de Movilidad e Infraestructuras el inicio, la ordenación y la instrucción de los expedientes de responsabilidad patrimonial del departamento.

Por otra parte, según dispone el arte. 35 q) del reglamento orgánico del Consejo de Mallorca, aprobado por acuerdo del Pleno de día 12 de abril de 2018 (BOIB nº. 89, de 19 de julio de 2018), corresponde al Consejo Ejecutivo resolver los expedientes de responsabilidad patrimonial siempre que la competencia no corresponda al Pleno.

Por todo el expuesto, vistas las atribuciones que me han sido conferidas, elevo al Consejo Ejecutivo para su aprobación, la siguiente propuesta de

Acuerdo,

1. Desestimar la reclamación de responsabilidad patrimonial con número de expediente 857948W (RP 15/2022), presentada por el Sr. DMR del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, de fecha 6 de mayo de 2022, con nº. 24163 del registro general del Consejo de Mallorca, sobre la base del informe jurídico que se ha expuesto y que es fundamento de este acuerdo.
2. Notificar el acuerdo a los interesados, adjuntando una copia del informe jurídico-propuesta.
3. Ordenar el archivo del expediente 857948W (RP 15/2022).

Contra el acuerdo que se dicte se podrán interponer los siguientes recursos:

Recurso potestativo de reposición delante del mismo órgano que lo dictó, en el plazo de un mes contador desde el día siguiente de haber recibido la notificación del acuerdo, de acuerdo con el establecido en los artículos 123 y siguientes de la Ley 39/2015, de 1 de octubre del Procedimiento Administrativo Común y de las Administraciones Públicas).

Recurso contencioso administrativo ante el Juzgado del Contencioso Administrativo, en el plazo de dos meses contadores desde el día siguiente de haber recibido la notificación del acuerdo, de acuerdo con el artículo 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contenciosa Administrativa.

Si transcurrido un mes desde la interposición del recurso de reposición potestativo no habéis recibido la notificación de resolución expresa, se entiende desestimado por silencio y podéis interponer el recurso contencioso administrativo ante el Juzgado Contencioso Administrativo de Palma que corresponda, sin limitación de tiempo.

No obstante lo anterior, podéis interponer, si procede, cualquier otro recurso que consideráis oportuno. Todo eso de conformidad con la ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la jurisdicción contenciosa administrativa, y la Ley 39/2015 de 1 de octubre del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas.

Palma, a fecha de la firma electrónica

El consejero ejecutivo del
Departamento de Movilidad e Infraestructuras

EXPEDIENT 858536M: PROPOSTA D'ACORD PER DESESTIMAR LA RECLAMACIÓ DE RESPONSABILITAT PATRIMONIAL (RP 15/2022), PRESENTADA PEL SR. DMR, EN REPRESENTACIÓ D'AXA SEGUROS GENERALES, S.A, DE SEGUROS Y REASEGUROS, AMB NIF. A60917978 PER DANYS AL VEHICLE AMB MATRICULA **KLL PER INCIDENT A LA CTRA. MA-20.**

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

Propuesta de acuerdo en relación al procedimiento de responsabilidad patrimonial de la Administración Pública, presentado por el Sr. DMR despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, con nº. de expediente 858536M (RP 16/2022)

Vista la reclamación de responsabilidad patrimonial del Sr. DMR, letrado del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación del Sr. LMAR, con NIF. ***5991**, que tuvo entrada el día 9 de mayo de 2022, con el nº. 24950 del registro general del Consejo de Mallorca, y en la que se solicita la reparación de los daños materiales sufridos el día 8 de octubre de 2021, cuando el vehículo marca HYUNDAI, modelo I20 y matrícula ****KLL, circulaba por la vía Ma-20, como consecuencia del impacto de una piedra durante las tareas de desbroce que se llevaban a cabo por parte de unos operarios del Consejo de Mallorca, y por un importe de 232,61 €.

Visto el informe jurídico-propuesta de acuerdo de fecha 1 de agosto de 2022, el tenor literal del cual es el siguiente.

«Antecedentes

1. El día 6 de mayo de 2022 tuvo entrada en el registro general del Consejo de Mallorca, con el nº. 24163, el escrito de reclamación de responsabilidad patrimonial del Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978.

*Dicha reclamación se presenta como consecuencia del accidente sufrido en fecha 28 de marzo de 2022, por los daños materiales sufridos en el vehículo marca Toyota, modelo Grand prius+, con matrícula ***JLJ, cuando circulaba por la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10, por la colisión de una máquina desbrozadora que hacía tareas de desbroce, y por un importe de 228,51 €.*

2. En fecha 10 de junio de 2022 el consejero ejecutivo del Departamento de Movilidad e Infraestructuras dictó resolución de inicio en relación al procedimiento de responsabilidad patrimonial, la cual fue notificada en fecha 14 de junio de 2022.

3. Durante la instrucción del procedimiento se aceptaron como a mediados de prueba:

3.1 Documental consistente en dar por reproducidos los documentos aportados por la parte reclamante.

3.2 Documental consistente en el informe del Servicio de Explotación y Conservación de la Dirección Insular de Infraestructuras (de ahora en adelante ME SIENTO), de día 10 de junio de 2022.

3.3 Documental consistente en informe de la mercantil ACEINSA MOVILIDAD S. A., empresa encargada del mantenimiento de la vía Ma-19, de fecha 30 de junio de 2022.

4. Se han evacuado los respectivos trámites de audiencia respecto de la parte reclamante (notificado día 30-06-2022), y de la empresa encargada del mantenimiento ACEINSA MOVILIDAD S. A. (notificado día 01-07-2022).

A fecha de hoy, transcurrido el plazo otorgado en el trámite de audiencia, ninguna de las partes ha presentado alegación alguna.

Fundamentos jurídicos

1. El objeto de esta reclamación de Responsabilidad Patrimonial es la de solicitar la indemnización daños materiales sufridos en el vehículo marca Toyota, modelo Grand prius+, con matrícula ***JLJ, cuando circulaba por la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10, por la colisión de una máquina desbrozadora que hacía tareas de desbroce.

2. La responsabilidad patrimonial de la Administración está prevista en el artículo 106.21 de La Constitución Española (de ahora en adelante CE), que prevé el siguiente: “Los particulares, en los términos establecidos por la ley, tendrán derecho a ser indemnizados por toda lesión que sufran en cualquiera de sus bienes y derechos, excepto en los casos de bastante mayor, siempre que la lesión sea consecuencia del funcionamiento de los servicios públicos”.

3. Asimismo se regula a la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, concretamente a sus artículos 32 a 37 (de ahora en adelante LRJSP), a la ley 39/2015, de 1 de octubre, del procedimiento administrativo común de las administraciones públicas, dentro del procedimiento administrativo común, pero con especialidades, concretamente a las artes. 65, 67, 81, 82.5, 86.5. 91, 92 y 96.4 (de ahora en adelante LPACAP).

De acuerdo con los fundamentos expuestos, para que la responsabilidad patrimonial de la Administración pueda ser reconocida hace falta que se den una serie de requisitos, tanto de naturaleza formal, como de naturaleza sustantiva

Requisitos de naturaleza formal

Competencia: La competencia para conocer de la presente reclamación corresponde al Consejo de Mallorca, vista su condición de organismo titular de la vía Ma-19, donde, supuestamente, tuvo lugar el accidente.

Corresponde al Departamento de Movilidad e Infraestructuras iniciar, ordenar e instruir los expedientes de responsabilidad patrimonial de acuerdo con lo que dispone el arte. 8.d) del vigente Decreto de Organización del Consejo de Mallorca.

Por otra parte, en virtud del vigente Reglamento Orgánico del Consejo de Mallorca, aprobado por acuerdo del Pleno, de día 12 de abril de 2018 (BOIB nº. 89, de 19 de julio de 2018), corresponde al Consejo Ejecutivo resolver los expedientes de responsabilidad patrimoniales siempre que la competencia no corresponda al Pleno (art. 35, letra q).

Temporalidad: En virtud del artículo 67 de la LPACAP con concordancia con el artículo 4.2 del RD 429/1993, “El derecho a reclamar prescribe al cabo de un año que se haya producido el hecho o el acto que motive la indemnización o se manifieste su efecto lesivo. En caso de daños de carácter

físico o psíquico a las personas, el plazo empieza a computar desde el o la determinación del alcance de las secuelas". Hay que decir, que este plazo se computará de fecha a fecha atendido en el dispuesto al artículo 5.1 del Código Civil.

En este caso, la reclamación presentada está dentro de plazo dado que el accidente sucedió el día 28 de marzo de 2022 y la reclamación tuvo entrada al Consejo de Mallorca el día 6 de mayo de 2022.

Legitimación: El artículo 32.1 de LRJSP, en concordancia con el artículo 2.1 del RD 429/1993, establece que "Los particulares tendrán derecho a ser indemnizados por las Administraciones Públicas correspondientes, de toda lesión que sufran en cualquiera de sus corderos y derechos..."

Por otra parte, por el que, a la legitimación formal, empezaremos por ver si en el caso que nos ocupa hay legitimación activa para interponer la reclamación. Según los artículos 65 y 67 LPACAP los procedimientos de responsabilidad patrimonial de las Administraciones Públicas podrán iniciarse de oficio o por solicitud de los interesados, respectivamente. Dado que en este caso no se ha iniciado de oficio, hay que observar si se da cumplimiento a las previsiones del Título I, artículos 3 a 12, de LPACAP.

En este caso la reclamación la presentó el Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, aseguradora del vehículo siniestrado, con matrícula **JLJ, y que se subroga en los derechos del tomador de la póliza de seguros con nº. 48022330.

Por lo tanto, vistos estos preceptos, así como la documentación aportada, AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, mediante su representante, se encuentra legitimado para reclamar por los daños sufridos.

Requisitos de naturaleza sustantiva

Para que se pueda dar la indemnización por parte de la Administración derivada de la responsabilidad patrimonial es necesario que se den los siguientes requisitos, sin que sea posible entender que existe dicha responsabilidad si falta alguno:

a) Se tiene que identificar a una Administración Pública responsable, que será aquella titular del servicio público que supuestamente haya generado se daños.

En este caso, la competencia corresponde al Departamento de Movilidad e Infraestructuras del Consejo de Mallorca ya que, como se ha mencionado antes, es este último el organismo titular de la parcela donde se produjo el accidente.

b) Que existe lesión, se a decir, un daño antijurídico, siendo el daño un daño efectivo, evaluable económicamente e individualizado visto el artículo 32.2 LRJSP. En este sentido el artículo 34.1 LRJSP establece que "sólo serán indemnizables las lesiones producidas al particular provenientes de daños que este no tenga el deber jurídico de soportar de acuerdo con la ley..."

En este caso, la parte reclamante presenta la factura nº. 1220211913, de fecha 30 de marzo de 2022, a nombre de AXA SEGUROS GENERALES S. A., emitida por CARGLASS SL, con NIF. B87956751 y por un importe de 228,51 €.

Asimismo, en la reclamación se aporta una “declaración amistosa de accidente”, de día 28/03/2022, declaración que viene firmada por ninguna de las partes que, supuestamente, intervienen.

c) Tiene que existir un nexo causal entre el daño sufrido y el funcionamiento de los servicios públicos.

*Se este punto lo que tiene mayor relevancia a la hora de resolver la presente reclamación. La parte reclamante pide una indemnización por los daños materiales que sufrió el vehículo marca Toyota, modelo Grand prius+, con matrícula ****JLJ, propiedad de su asegurado, cuando circulaba por la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10, por la supuesta colisión de una máquina desbrozadora que hacía tareas de desbroce*

En este sentido se tiene que analizar los diferentes elementos probatorios para ver si existe este nexo causal.

Llegado a este punto, es importante señalar que, en los procedimientos de responsabilidad patrimonial derivados de accidentes a la calzada y a sus alrededores, el elemento fundamental que dirige la resolución en uno u otro sentido es el informe emitido por el órgano gestor de la carretera en aquella en la cual el suceso se haya convertido. Se trata de una exigencia necesaria recogida al arte. 81 LPACAP, según la cual: En el caso de los procedimientos de responsabilidad patrimonial será preceptivo solicitar informe al servicio cuyo funcionamiento haya ocasionado la presunta lesión indemnizable, no pudiendo exceder de diez días el plazo de su emisión.”

En el presente procedimiento, el informe del SECO, manifiesta el siguiente:

“Consideraciones técnicas

En respuesta a la solicitud de informe técnico en relación en el expediente RP 15/2022 informamos el siguiente:

1. En relación a la competencia del Consejo de Mallorca en el lugar y la fecha donde la parte reclamante sitúa el accidente objeto de la reclamación.

Si bien el interesado no sitúa con precisión el incidente ocurrido el día 28 de marzo, se deduce que se produce en la carretera Ma-19 a la altura del enlace de la salida número 10 sin que se pueda identificar en cuál de los sentidos circulaba. Por lo tanto, el Consejo de Mallorca sería el competente.

2. Si este servicio tiene constancia del accidente. Asimismo, si tiene constancia de otros accidentes en el mismo lugar.

No consta el accidente que motiva la reclamación.

3. Características de la vía.

Las características con posible relación serían la anchura de calzada que es de 7 metros y dos carriles de circulación. EL arcén derecho, que en términos generales es 2,50 metros y el arcén izquierdo que sería de 1,00 metros.

4 con Respecto a la conservación y al mantenimiento de la vía.

La empresa encargada del mantenimiento es ACEINSA encargada de la conservación de la zona 10

5. En el caso de que en el tramo objeto del accidente se hicieran obras o tareas de mantenimiento:

De acuerdo con las causas indicadas en la reclamación, el incidente tendría a ver con los daños reclamados porque el desbrozado es una tarea propia de la conservación de las carreteras.

6. Informe detallado de la empresa de mantenimiento, con respecto a las tareas hechas en el lugar y el día del accidente.

Se da de alta en el expediente en la empresa para que emita informe al respecto.”

Por otra parte, el informe de la empresa encargada del mantenimiento de vía es del siguiente tenor literal:

“I- Que el día 28/03/2022 Aceinsa Movilidad se encontraba realizando tareas de desbroce, con desbrozadora manual, en la Ma-19 pk9 fuera de la traza de la carretera en una parcela adyacente.

*II- Que la documentación recibida se indica “Que, el día 28 de marzo de 2022, el conductor de vehículo con matrícula **** JLJ, circulando por la autovía a la altura de Son Oms fue colisionado por una máquina desbrozadora causando daños materiales”, lo cual se bastante difícil ya que no se desbrozaba como una máquina desbrozadora sino con una desbrozadora manual (herramienta de mano), que en ningún caso se está dentro de la autovía donde circulaba el coche, sino en parcela adyacente detrás de la bionda, no pudiendo el coche chocar directamente con la desbrozadora ya que existe una bionda intermedia. Que en el supuesto caso de que se produjese tal choque el operario se hubiese enterado, ya que la desbrozadora la lleva enterrada en su cuerpo para realizar estos trabajos. III- Que consultados los operarios que realizaban esos trabajos no tienen constancia de ningún choque ni ningún accidente al respecto “*

Vistos los mencionados informes, tenemos que destacar que tanto la Administración, como la empresa encargada del mantenimiento de vía no tuvieron conocimiento del accidente., ni de otros sucedidos de la misma naturaleza.

De estos informes, se puede afirmar que no resta acreditada la realidad del accidente que se reclama, dado que no hay ningún tipo de prueba que lo pueda corroborar de la documentación que aporta la parte reclamando salvo su propio relato.

Para finalizar tenemos que decir que la sola utilización del servicio público no puede determinar que cualquier daño que se produzca tenga que ser resarcido por la Administración, y en este sentido la STS de 17 de abril de 2007 (recurso 3923/2003 ROJ: STS 2776/2007) dice textualmente: “Sobre la existencia de nexo causal con el funcionamiento del servicio, la jurisprudencia viene modulando el carácter objetivo de la responsabilidad patrimonial, rechazando que la sola titularidad del servicio determine la responsabilidad de la Administración respecto de cualquier consecuencia lesiva relacionada con lo mismo que se pueda producir, así señala la sentencia de 14 de octubre de 2003 que: “Como tiene declarado esta Sala y Sección, en sentencias de 30 de septiembre de la corriente, de 13 de septiembre de 2002 y en los reiterados pronunciamientos de este Tribunal Supremo, la prestación para la Administración de un determinante servicio público y la titularidad por parte de aquella de la infraestructura material para su prestación no implica que el vigente sistema de responsabilidad patrimonial objetiva de las Administraciones Públicas, convierta a estas, en aseguradoras universales de todos los riesgos, con el fin de prevenir cualquier eventualidad desfavorable o dañina por los administrados que pueda producirse con independencia del actuar administrativo, porque de lo contrario, como pretende el recurrente, se transformaría aquel en un sistema providencialista no contemplado en nuestro ordenamiento jurídico”.

En este sentido, por todo eso, podemos afirmar, que no existe nexo causal entre el funcionamiento del servicio de conservación y mantenimiento de la carretera por parte de la Administración Pública y los daños materiales alegados por el supuesto accidente en la vía Ma-19, a la altura del enlace de la salida 10.

c) Ausencia de bastante mayor, entendida como a aquella circunstancia ajena al particular y al funcionamiento del servicio público, excepcional e imprevisible, o que en caso de haber podido preverse hubiera sido inevitable, rompiendo así el nexo causal.

En el presente caso no se aprecia bastante mayor, pero falta de importancia porque ya no se da el requisito del nexo causal.

Conclusiones

*Vista la reclamación presentada por el Sr. DMR, del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, el informe del SECO y de la mercantil ACEINSA MOVILIDAD S. A., así como las pruebas practicadas, se dicta el presente **INFORME DESFAVORABLE**, entendiendo que la reclamación tiene que ser desestimada.*

Por todo eso, se eleva al consejero ejecutivo del Departamento de Movilidad e Infraestructuras la siguiente propuesta para que proponga al Consejo Ejecutivo la adopción del siguiente,

Acuerdo,

- 1. Desestimar la reclamación de responsabilidad patrimonial con número de expediente 857948W (RP 15/2022), presentada por el Sr. DMR del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación de la mercantil AXA SEGUROS GENERALES S. A., DE SEGUROS Y REASEGUROS, con NIF. A60917978, de fecha 6 de mayo de 2022, con nº. 24163 del registro general del Consejo de Mallorca, sobre la base del informe jurídico que se ha expuesto y que es fundamento de este acuerdo.*
- 2. Notificar el acuerdo a los interesados, adjuntando una copia del informe jurídico-propuesta.*
- 3. Ordenar el archivo del expediente 857948W (RP 15/2022).»*

De acuerdo con el Decreto de la presidenta del Consejo Insular de Mallorca, de 9 de diciembre de 2019, por el cual se determina la organización del Consejo Insular de Mallorca (BOIB nº. 167, de 12 de diciembre de 2019), en su vigente redacción, concretamente los artículos 1.k) y 8.d), corresponde al consejero ejecutivo del Departamento de Movilidad e Infraestructuras el inicio, la ordenación y la instrucción de los expedientes de responsabilidad patrimonial del departamento.

Por otra parte, según dispone el arte. 35 q) del reglamento orgánico del Consejo de Mallorca, aprobado por acuerdo del Pleno de día 12 de abril de 2018 (BOIB nº. 89, de 19 de julio de 2018), corresponde al Consejo Ejecutivo resolver los expedientes de responsabilidad patrimonial siempre que la competencia no corresponda al Pleno.

Por todo el expuesto, vistas las atribuciones que me han sido conferidas, elevo al Consejo Ejecutivo para su aprobación, la siguiente propuesta de

Acuerdo,

1. Desestimar la reclamación de responsabilidad patrimonial con número de expediente 858536M (RP 16/2022), presentada por el Sr. DMR, abogado del despacho jurídico DEFIENDE Y RECLAMACIÓN LETRA2 SL, que actúa en representación del Sr. LMAR, con NIF. ***5991**, de fecha 9 de mayo de 2022, con nº. 24950 del registro general del Consejo de Mallorca, sobre la base del informe jurídico que se ha expuesto y que es fundamento de este acuerdo.
2. Notificar el acuerdo a los interesados, adjuntando una copia del informe jurídico-propuesta.
3. Ordenar el archivo del expediente 858536M (RP 16/2022).

Contra el acuerdo que se dicte se podrán interponer los siguientes recursos:

Recurso potestativo de reposición delante del mismo órgano que lo dictó, en el plazo de un mes contador desde el día siguiente de haber recibido la notificación del acuerdo, de acuerdo con el establecido en los artículos 123 y siguientes de la Ley 39/2015, de 1 de octubre del Procedimiento Administrativo Común y de las Administraciones Públicas).

Recurso contencioso administrativo ante el Juzgado del Contencioso Administrativo, en el plazo de dos meses contadores desde el día siguiente de haber recibido la notificación del acuerdo, de acuerdo con el artículo 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contenciosa Administrativa.

Si transcurrido un mes desde la interposición del recurso de reposición potestativo no habéis recibido la notificación de resolución expresa, se entiende desestimado por silencio y podéis interponer el recurso contencioso administrativo ante el Juzgado Contencioso Administrativo de Palma que corresponda, sin limitación de tiempo.

No obstante lo anterior, podéis interponer, si procede, cualquier otro recurso que consideráis oportuno. Todo eso de conformidad con la ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la jurisdicción contenciosa administrativa, y la Ley 39/2015 de 1 de octubre del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas.

Palma, a fecha de la firma electrónica

El consejero ejecutivo del
Departamento de Movilidad e Infraestructuras

EXPEDIENT 861448F: PROPOSTA D'ACORD PER DESESTIMAR LA RECLAMACIÓ DE RESPONSABILITAT PATRIMONIAL (RP 18/2022), PRESENTADA PER LA SRA. AMA, AMB NIF. *2309**, PER DANYS PROVOCAT PER SENYAL TRÀFIC A MA-3241, COSTITX.**

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

Proposta d'acord en relació al procediment de responsabilitat patrimonial interposat la Sra. AMA, amb NIF. ***2309**, amb núm. d'expedient 861448F (RP 18/2022)

Atesa la reclamació de responsabilitat patrimonial de la Sra. AMA, amb NIF. ***2309**, que va tenir entrada el dia 16 de maig de 2022, amb el núm. 26866 del registre general del Consell de Mallorca, i en la que es sol·licita la reparació dels danys materials soferts el dia 19 d'abril de 2022, quan circulava amb l'autocaravana marca FIAT, model GLAMYS 226 i matrícula ****LNS, per la via Ma-3241, a l'alçada de la parcel·la 00167, del Polígon 03 del terme municipal de Costitx, per la topada amb un senyal de transit existent a la vorera de la calçada.

Atès l'informe jurídic-proposta d'acord de data 1 d'agost de 2022, el tenor literal del qual és el següent.

«Antecedents

*1. El dia 16 de maig de 2022 va tenir entrada al registre general del Consell de Mallorca, amb el núm. 26866, l'escrit de reclamació de responsabilitat patrimonial de la Sra. AMA, amb NIF. ***2309**.*

*Dita reclamació es presenta com a conseqüència danys materials soferts el dia 19 d'abril de 2022, quan circulava amb l'autocaravana marca FIAT, model GLAMYS 226 i matrícula ****LNS, per la via Ma-3241, a l'alçada de la parcel·la 00167, del Polígon 03 del terme municipal de Costitx, per la topada amb un senyal de transit existent a la vorera de la calçada i per un import de 630,12 €.*

2. En data 9 de juny de 2022 el conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures va dictar resolució d'inici en relació al procediment de responsabilitat patrimonial, la qual fou notificada a la part reclamant el mateix dia.

3. Durant la instrucció del procediment s'acceptaren com a mitjans de prova:

3.1 Documental consistent en donar per reproduïts els documents aportats per la part reclamant.

3.2 Informe del Servei d'Explotació i Conservació, de la Direcció Insular d'Infraestructures del Consell de Mallorca (d'ara en endavant SEC), de dia 9 de juny de 2022.

3.3 Documental consistent en informe de la mercantil MATIAS ARROM BIBILONI SA, empresa encarregada del manteniment de la via on succeí l'accident, de dia 3 de juliol de 2022.

4. S'han evacuat els respectius tràmits d'audiència respecte de la part reclamant i de la mercantil MATIAS ARROM BIBILONI SA., ambdós notificats en data 4 de juliol de 2022.

5. En data 5 de juliol de 2022, amb núm. 37823 del registre general d'entrada del Consell de Mallorca, la part reclamant ha presentat escrit d'al·legacions, en el qual manifesta, bàsicament, que continua pensant que el senyal està massa prop de la zona de circulació de vehicles, que es revisi l'estat dels senyals en el tram de via, que siguin reculades de la seva actual posició i li sigui reintegrat l'import pagat en concepte de reparació de l'autocaravana.

Pel que fa a la resta de les parts, a data d'avui i exhaurit el termini atorgat en el tràmit d'audiència, no han presentat al·legació alguna.

Fonaments jurídics

*1. L'objecte d'aquesta reclamació de Responsabilitat Patrimonial és la de sol·licitar la indemnització pels danys materials soferts el dia 19 d'abril de 2022, quan circulava amb l'autocaravana marca FIAT, model GLAMYS 226 i matrícula ****LNS, per la via Ma-3241, a l'alçada de la parcel·la 00167, del Polígon 03 del terme municipal de Costitx, per la topada amb un senyal de transit existent a la vorera de la calçada.*

2. La responsabilitat patrimonial de l'Administració està prevista a l'article 106.21 de La Constitució Espanyola (d'ara en endavant CE), que preveu el següent: "Els particulars, en els termes establerts per la llei, tindran dret a ser indemnitzats per tota lesió que sofreixin en qualsevol dels seus béns i drets, excepte en el cas de força major, sempre que la lesió sigui conseqüència del funcionament del serveis públics".

3. Així mateix es regula a la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic, concretament als seus articles 32 a 37 (d'ara en endavant LRJSP), a la llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, dins del procediment administratiu comú però amb especialitats, concretament als arts. 65, 67, 81, 82.5, 86.5. 91, 92 i 96.4 (d'ara en endavant LPACAP).

D'acord amb els fonaments exposats, per a que la responsabilitat patrimonial de l'Administració pugui ser reconeguda cal que es donin una sèrie de requisits, tant de caire formal, com de caire substantiu

Requisits de caire formal

Competència: *La competència per a conèixer de la present reclamació correspon al Consell de Mallorca, atesa la seva condició d'organisme titular de la via Ma-3241.*

Correspon al Departament de Mobilitat i Infraestructures iniciar, ordenar i instruir els expedients de responsabilitat patrimonial d'acord amb el que disposa l'art. 8.d) del vigent Decret d'Organització del Consell de Mallorca.

Per altra banda, en virtut del vigent 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 patrimonials sempre que la competència no correspongui al Ple (art. 35, lletra q).

Temporalitat: *En virtut de l'article 67 de la LPACAP amb concordança amb l'article 4.2 del RD 429/1993, "El dret a reclamar prescriu al cap d'un any que s'hagi produït el fet o l'acte que motiví la indemnització o es manifesti el seu efecte lesiu. En cas de danys de caràcter físic o psíquic a les persones, el termini comença a computar des de la cura o la determinació de l'abast de les seqüeles". Cal dir, que aquest termini es computarà de data a data atès al disposat a l'article 5.1 del Codi Civil.*

En aquest cas, la reclamació presentada està dins termini donat que l'accident va succeir el dia 19 d'abril de 2022 i la reclamació va tenir entrada al Consell de Mallorca el dia 16 de maig de 2022.

Legitimació. L'article 32.1 de LRJSP, en concordància amb l'article 2.1 del RD 429/1993, estableix que "Els particulars tindran dret a ser indemnitzats per les Administracions Públiques corresponents, de tota lesió que sofreixin en qualsevol dels seus bens i drets..."

Per altra banda, pel que a la legitimació formal, començarem per veure si en el cas que ens ocupa hi ha legitimació activa per interposar la reclamació. Segons els articles 65 i 67 LPACAP els procediments de responsabilitat patrimonial de les Administracions Públiques podran iniciar-se d'ofici o per sol·licitud dels interessats, respectivament. Atès que en aquest cas no s'ha iniciat d'ofici, cal observar si es dona compliment a les previsions del Títol I, articles 3 a 12, de LPACAP.

En aquest cas la reclamació la va presentar Sra. AMA, amb NIF. ***2309**, com a arrendatària del vehicle autocaravana marca FIAT, model GLAMYS 226 i matrícula ***LNS, en virtut del contracte de lloguer que la part reclamant ha aportat en l'expedient i va sol·licitar indemnització pels danys materials que va patir dit vehicle a causa d'un accident descrit en l'antecedent primer.

Per tant, atesos aquests preceptes, així com la documentació aportada, la Sra. AMA, amb NIF. ***2309**, es troba legitimada per a reclamar pels danys soferts, com a arrendatària del vehicle i com a la persona que va fer front a les despeses derivades dels desperfectes ocasionats.

Requisits de caire substantiu

Per a que es pugui donar la indemnització per part de l'Administració derivada de la responsabilitat patrimonial és necessari que es donin els següents requisits, sense que sigui possible entendre que existeix dita responsabilitat si en falta algun:

a) S'ha d'identificar a una Administració Pública responsable, que serà aquella titular del servei públic que suposadament hagi generat es danys.

En aquest cas, la competència correspon al Departament de Mobilitat i Infraestructures del Consell de Mallorca ja que, com s'ha esmentat abans, és aquest últim l'organisme titular de la parcel·la on es produí l'accident.

b) Que existeix lesió, es a dir, un dany antijurídic, sent el dany un dany efectiu, avaluable econòmicament i individualitzat atès l'article 32.2 LRJSP. En aquest sentit l'article 34.1 LRJSP estableix que "només seran indemnitzables les lesions produïdes al particular provinents de danys que aquest no tingui el deure jurídic de suportar d'acord amb la llei..."

En aquest cas, s'ha produït un dany material que queda acreditat per les fotografies aportes, un pressupost dels danys amb núm. de referència P22J/0384, de data 257 d'abril de 2022, emès per la mercantil BalCar Binissalem Carrossers i Transformadors, per un import de 630,12 €, així com el justificant bancari en relació al pagament, fet el dia 28 d'abril de 2022, per l'import abans esmentat.

c) Ha d'existir un nexa causal entre el dany sofert i el funcionament dels serveis públics.

Es aquest punt el que té major rellevància a l'hora de resoldre la present reclamació. La part reclamant demana una indemnització danys materials soferts el dia 19 d'abril de 2022, quan circulava amb l'autocaravana marca FIAT, model GLAMYS 226 i matrícula ***LNS, per la via

MA-3241, a l'alçada de la parcel·la 00167, del Polígon 03 del terme municipal de Costitx, per la topada amb un senyal de transit existent a la vorera de la calçada, i per un import de 630,12 €.

En aquest sentit s'ha d'analitzar els diferents elements probatoris per veure si existeix aquest nexa causal.

Arribat a aquest punt, és important assenyalar que en els procediments de responsabilitat patrimonial derivats d'accidents a la calçada i al seus voltants, l'element fonamental que dirigeix la resolució en un o un altre sentit és l'informe emès per l'òrgan gestor de la carretera en la que el succés hagi esdevingut. Es tracta d'una exigència necessària recollida a l'art. 81 LPACAP, segons la qual: "En el cas dels procediments de responsabilitat patrimonial serà preceptiu sol·licitar informe al servei el funcionament del qual hagi ocasionat la presumpta lesió indemnitzable, no podent excedir de deu dies el termini de la seva emissió."

En el present procediment, l'informe del SEC, en el qual es posa de manifest el següent:

"Sinforma:

1. Quant a la competència del Consell de Mallorca en el lloc i la data on la part reclamant situa l'accident objecte de la reclamació.

Al P.K 0,500 de la Ma-3241, lloc on la part reclamant situa l'accident objecte de la reclamació, el Consell és competent. Es tracta d'una carretera que pertany a la xarxa de carreteres del Consell de Mallorca.

2. Quant a la constància de l'accident.

Aquest servei no va tenir constància de l'esmentat accident.

No hi ha constància d'altres accidents produïts al mateix lloc amb caràcter previ.

3. Característiques de la via, pel que fa a:

- **Amplada de la calçada i del voral, si escau.** Calçada de 5,65 metres, sense voral.
- **Sentit del trànsit i nombre de carrils.** Doble sentit de circulació, 1 carril per sentit.
- **Il·luminació.** No.
- **Senyalització horitzontal i vertical del tram on va passar l'accident.** Línia continua a l'eix (prohibit avançar) y laterals de 0,15 m d'amplada i senyal vertical P-1a de 90 cm.
- **Si la via té de tancament perimetral.** No. Hi han tancaments privats de finques.

4. Quant a l'estat de conservació i manteniment de la via:

- **Estat de conservació.** Bo.
- **Periodicitat de les revisions.** 3-4 dies, normalment. Fem constar que la senyal en qüestió està encara al seu lloc, no es va produir cap dany al suport o a la senyal, tan sols una petita fregada al cantó.
- **Empresa encarregada del manteniment.** Matías Arrom Bibiloni, S.L.
- **Nom del director del contracte.** AGA

5. En el cas de que en el tram objecte de l'accident es fessin obres.

No es feien obres.

6. Informe detallat d l'empresa de manteniment.

El contractista l'ha de penjar a l'expedient (no obstant no va suposar cap dany, tan sols una fregada al cantó de la senyal).

7. Punt de vista tècnic.

La senyal en qüestió no sobrevola la calçada, essent a 25 cm d'aquesta (línia de 15 cm+ 10 cm). Tal i com diu la reclamant, va alquilar l'autocaravana el dia 19 d'abril a les 17 h, i el mateix dia a les 18 h es va produir l'incident. Podria ser que la conductora no estigués acostumada encara a les dimensions del vehicle alquilat, i recordem que segons el Reglament General de Circulació, al seu article 3 diu que ." Se deberá conducir con la diligencia y precaución necesarias para evitar todo daño, propio o ajeno", i a l'article 17 "Los conductores deberán estar en todo momento en condiciones de controlar sus vehículos".

S'adjunten fotos de la petita afecció al senyal (no va suposar un cop que necessités cap actuació de conservació)."

Per altra banda, l'informe emès per l'empresa encarregada del manteniment de la via on succeí l'accident, MATIAS ARROM BIBILONI SA, es del següent tenor literal:

"Que la empresa no tiene constancia, ni aviso, de este accidente hasta una vez recibido la presente reclamación patrimonial.

- Que no existen antecedentes de accidentes en este punto de la Ma_3241, ni por este, ni por ningún otro motivo.

- Que la señal citada, se encuentra en buen estado, en cumplimiento de la normativa, y no ha sufrido daño alguno que impida la correcta finalidad de esta."

Atesos els esmentats informes, hem de destacar el següent:

- 1. Que l'Administració, ni l'empresa de manteniment, tingueren coneixement de l'accident. Així mateix, no hi ha constància d'altres accidents en el mateix lloc i pel mateix motiu.*
- 2. Que la part reclamant no ha provat que els danys varen ser conseqüència de la topada amb el senyal.*
- 3. Que el senyal compleix la normativa i, en aquest sentit, no sobrevola la calçada.*
- 4. Que el senyal es troba en bon estat, així com la resta de calçada i que en aquesta via, al tractar-se d'una secundària, les revisions es duen a terme cada tres o quatre dies*

Cal esmentar que es d'aplicació l'art. 21.1 del Reial Decret Legislatiu 6/2015, de 30 de octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei sobre Trànsit, Circulació de Vehicles a Motor i Seguretat Vial, segons el qual estableix que "El conductor está obligado a respetar los límites de velocidad establecidos y a tener en cuenta, además, sus propias condiciones físicas y psíquicas, las características y el estado de la vía, del vehículo y de su carga, las condiciones meteorológicas, ambientales y de circulación y, en general, cuantas circunstancias concurren en cada momento, a fin de adecuar la velocidad de su vehículo a las mismas, de manera que siempre pueda detenerlo dentro de los límites de su campo de visión y ante cualquier obstáculo que pueda presentarse", obligació legal particularment exigible davant de l'eventual existència de possibles obstacles en la via pública que, fins i tot efectivament indeguts, resultin apreciables a simple vista i, en el seu cas, evitables per un conductor diligent i complidor de les normes de circulació (entre moltes altres, Sentències de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya de 10 de febrer de 2000, de 16 de febrer de 2001, de 13 de juny de 2001, de 22 d'octubre de 2001, de 20 de desembre de 2002, de 15 de gener de 2004, o les més recents STSJ de Catalunya núm. 1289/2005, de 14 de desembre, 45/2006, de 20 de gener, 10/2007, d'11 de gener, o 276/2007, de 13 d'abril).

Per a finalitzar hem de dir que la sola utilització del servei públic no pot determinar que qualsevol dany que es produeixi hagi de ser rescabalat per l'Administració, i en aquest sentit la STS de 17 d'abril de 2007 (recurs 3923/2003 ROJ: STS 2776/2007) diu textualment: "Sobre l'existència de nexa causal amb el funcionament del servei, la jurisprudència ve modulant el caràcter objectiu de la responsabilitat patrimonial, rebutjant que la sola titularitat del servei determini la responsabilitat de l'Administració respecte de qualsevol conseqüència lesiva relacionada amb el mateix que es pugui produir, així senyala la sentència de 14 d'octubre de 2003 que: "Com té declarat aquesta Sala i Secció, en sentències de 30 de setembre del corrent, de 13 de setembre de 2002 i en els reiterats pronunciaments d'aquest Tribunal Suprem, la prestació per l'Administració d'un

determinant servei públic i la titularitat per part d'aquella de la infraestructura material per a la seva prestació no implica que el vigent sistema de responsabilitat patrimonial objectiva de les Administracions Públiques, converteixi a aquestes, en asseguradores universals de tots els riscos, amb el fi de prevenir qualsevol eventualitat desfavorable o danyosa pels administrats que pugui produir-se amb independència de l'actuar administratiu, perquè del contrari, com pretén el recurrent, es transformaria aquell en un sistema providencialista no contemplat en el nostre ordenament jurídic”.

En aquest sentit, d'acord amb l'exposat, no resten acreditats els fets, no resta acreditada la deficient ubicació del senyal, així com tampoc resta acreditat el deficient estat de conservació d'aquest i de la via.. En definitiva, hem de dir que no existeix nexa causal entre el relat de l'accident que fa la part reclamant i els servei públic que presta l'Administració.

d) Absència de força major, entesa com a aquella circumstància aliena al particular i al funcionament del servei públic, excepcional i imprevisible, o que en cas d'haver-se pogut preveure hagués estat inevitable, rompent així el nexa causal.

En el present cas no s'aprecia força major, però manca de importància perquè ja no es dona el requisit del nexa causal.

Conclusions

Atesa la reclamació presentada per la Sra. AMA amb NIF. ***2309**, l'informe del SEC i de MATIAS ARROM BIBILONI SA), així com les proves practicades, es dicta el present **INFORME DESFAVORABLE** entenent que la reclamació ha de ser desestimada.

Per tot això, s'eleva al conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures la següent proposta perquè proposi al Consell Executiu l'adopció del següent,

Acord,

1. Desestimar la reclamació de responsabilitat patrimonial amb número d'expedient 861448F (RP 18/2022), presentada per la Sra. AMA, amb NIF. ***2309**, de data 16 de maig de 2022, amb núm. 26866 del registre general del Consell de Mallorca, sobre la base de l'informe jurídic que s'ha exposat i que és fonament d'aquest acord.

2. Notificar l'acord als interessats, adjuntant una còpia de l'informe jurídic-proposta.

3. Ordenar l'arxiu de l'expedient 861448F (RP 18/2022).»

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), en la seva vigent redacció, 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. 35q) 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 amb número d'expedient 861448F (RP 18/2022), presentada per la Sra. AMA amb NIF. ***2309**, de data 16 de maig de 2022, amb núm. 26866 del registre general del Consell de Mallorca, sobre la base de l'informe jurídic que s'ha exposat i que és fonament d'aquest acord.
2. Notificar l'acord als interessats, adjuntant una còpia de l'informe jurídic-proposta.
3. Ordenar l'arxiu de l'expedient 861448F (RP 18/2022).

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

EXPEDIENT 863740P: PROPOSTA D'ACORD PER DESESTIMAR LA RECLAMACIÓ DE RESPONSABILITAT PATRIMONIAL (RP 19/2022), PRESENTADA PEL SR. MFM, AMB NIF. *7958**, EN REPRESENTACIÓ DE TRANSUNION MALLORCA SL, AMB NIF.B57179681, DE DATA 25 DE MAIG DE 2022.**

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

Proposta d'acord en relació al procediment de responsabilitat patrimonial de l'Administració Pública, presentat pel Sr. MFM., amb núm. d'expedient 863840P (RP 19/2022)

Atesa la reclamació de responsabilitat patrimonial del S Sr. MFM, amb NIF. ***7958**, en representació de la mercantil TRANSUNION MALLORCA SL, amb NIF.B57179681., que va tenir entrada el dia 25 de maig de 2022, amb el núm. 29323 del registre general del Consell de Mallorca, i en la que es sol·licita la reparació dels danys materials soferts el dia 12 de maig de 2022 al vehicle marca Mercedes, autocar amb matrícula ***JYH, com a conseqüència de l'impacte d'una pedra per mor de les tasques de desbrossament que es duïen a terme a la via Ma-19, sortida núm. 3 a la via Ma-20 i per un import de 982,35 €.

Atès l'informe jurídic-proposta d'acord de data 10 d'agost de 2022, el tenor literal del qual és el següent.

«Antecedents

*1. El dia 25 de maig de 2022 va tenir entrada al registre general del Consell de Mallorca, amb el núm. 29323, l'escrit de reclamació de responsabilitat patrimonial del Sr. MFM, amb NIF. ***7958**, en representació de la mercantil TRANSUNION MALLORCA SL, amb NIF.B57179681.*

*Dita reclamació es presenta pels danys materials soferts el dia 12 de maig de 2022 al vehicle marca Mercedes, autocar amb matrícula ***JYH, com a conseqüència de l'impacte d'una pedra per mor de les tasques de desbrossament que es duïen a terme a la via Ma-19, sortida núm. 3 a la via Ma-20 i per un import de 982,35 €.*

2. En data 4 de juliol de 2022 el conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures va dictar resolució d'inici en relació al procediment de responsabilitat patrimonial, la qual fou notificada el mateix dia.

3. Durant la instrucció del procediment s'acceptaren com a mitjans de prova:

3.1 Documental consistent en donar per reproduïts els documents aportats per la part reclamant.

3.2 Documental consistent en l'informe del Servei d'Explotació i Conservació de la Direcció Insular d'Infraestructures (d'ara en endavant SEC), de dia 1 de juliol de 2022.

3.3 Documental consistent en informe de la mercantil ACEINSA MOVILIDAD SA, empresa encarregada del manteniment de la via Ma-20, de data 5 de juliol de 2022.

4. S'han evacuat els respectius tràmits d'audiència respecte de la part reclamant (notificat dia 14/07/2022), a l'asseguradora AXA SEGUROS GENERALES DE SEGUROS Y REASEGUROS (notificat dia 15/07/2022) i de l'empresa encarregada del manteniment ACEINSA MOVILIDAD SA (notificat dia 17/07/2022).

En aquest sentit, dia 20 de juliol de 2022, amb núm. 40611 del registre general del Consell de Mallorca, TRANSUNION MALLORCA SL, va presentar escrit d'al·legacions, en el qual manifesta, bàsicament, que es reafirma a la veracitat dels fets descrits en la sol·licitud de reclamació de responsabilitat patrimonial i que, com a prova, només disposen de la declaració del conductor.

Per altra banda, la resta de les parts no ha presentat al·legació alguna.

Fonaments jurídics

1. L'objecte d'aquesta reclamació de Responsabilitat Patrimonial és la de sol·licitar la indemnització pels danys materials soferts el dia 12 de maig de 2022 al vehicle marca Mercedes, autocar amb matrícula ****JYH, com a conseqüència de l'impacte d'una pedra, suposadament, provinent de les tasques de desbrossament que es duïen a terme a la via Ma-19, sortida núm. 3 a la via Ma-20 i per un import de 982,35 €.

2. La responsabilitat patrimonial de l'Administració està prevista a l'article 106.21 de La Constitució Espanyola (d'ara en endavant CE), que preveu el següent: "Els particulars, en els termes establerts per la llei, tindran dret a ser indemnitzats per tota lesió que sofreixin en qualsevol dels seus béns i drets, excepte en el cas de força major, sempre que la lesió sigui conseqüència del funcionament del serveis públics".

3. Així mateix es regula a la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic, concretament als seus articles 32 a 37 (d'ara en endavant LRJSP), a la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, dins del procediment administratiu comú però amb especialitats, concretament als arts. 65, 67, 81, 82.5, 86.5. 91, 92 i 96.4 (d'ara en endavant LPACAP).

D'acord amb els fonaments exposats, per a que la responsabilitat patrimonial de l'Administració pugui ser reconeguda cal que es donin una sèrie de requisits, tant de caire formal, com de caire substantiu

Requisits de caire formal

Competència: La competència per a conèixer de la present reclamació correspon al Consell de Mallorca, atesa la seva condició d'organisme titular de la via Ma-19, on tingué, suposadament, lloc l'accident.

Correspon al Departament de Mobilitat i Infraestructures iniciar, ordenar i instruir els expedients de responsabilitat patrimonial d'acord amb el que disposa l'art. 8.d) del vigent Decret d'Organització del Consell de Mallorca.

Per altra banda, en virtut del vigent 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 patrimonials sempre que la competència no correspongui al Ple (art. 35, lletra q).

Temporalitat: En virtut de l'article 67 de la LPACAP amb concordança amb l'article 4.2 del RD 429/1993, "El dret a reclamar prescriu al cap d'un any que s'hagi produït el fet o l'acte que motivi la indemnització o es manifesti el seu efecte lesiu. En cas de danys de caràcter físic o psíquic a les persones, el termini comença a computar des de la cura o la determinació de l'abast de les seqüeles". Cal dir, que aquest termini es computarà de data a data atès al disposat a l'article 5.1 del Codi Civil.

En aquest cas, la reclamació presentada està dins termini donat que l'accident va succeir el dia 12 de maig de 2022 i la reclamació va tenir entrada al Consell de Mallorca el dia 25 de maig de 2022.

Legitimació: L'article 32.1 de LRJSP, en concordança amb l'article 2.1 del RD 429/1993, estableix que "Els particulars tindran dret a ser indemnitzats per les Administracions Públiques corresponents, de tota lesió que sofreixin en qualsevol dels seus bens i drets..."

Per altra banda, pel que a la legitimació formal, començarem per veure si en el cas que ens ocupa hi ha legitimació activa per interposar la reclamació. Segons els articles 65 i 67 LPACAP els procediments de responsabilitat patrimonial de les Administracions Públiques podran iniciar-se d'ofici o per sol·licitud dels interessats, respectivament. Atès que en aquest cas no s'ha iniciat d'ofici, cal observar si es dona compliment a les previsions del Títol I, articles 3 a 12, de LPACAP.

*En aquest cas la reclamació la va presentar el Sr. MFM, amb NIF. ***7958**, en representació de la mercantil TRANSUNION MALLORCA SL, amb NIF.B57179681, que és aquesta última la titular del vehicle marca Mercedes, autocar, amb matrícula ***JYH.*

Per tant, atesos aquests preceptes, així com la documentació aportada, el Sr. MFM, mitjançant la representació que ostenta, es troba legitimat per a reclamar pels danys descrits.

Requisits de caire substantiu

Per a que es pugui donar la indemnització per part de l'Administració derivada de la responsabilitat patrimonial és necessari que es donin els següents requisits, sense que sigui possible entendre que existeix dita responsabilitat si en falta algun:

a) S'ha d'identificar a una Administració Pública responsable, que serà aquella titular del servei públic que suposadament hagi generat es danys.

En aquest cas, la competència correspon al Departament de Mobilitat i Infraestructures del Consell de Mallorca ja que, com s'ha esmentat abans, és aquest últim l'organisme titular de la parcel·la on, suposadament, es produí l'accident.

b) Que existeix lesió, es a dir, un dany antijurídic, sent el dany un dany efectiu, avaluable econòmicament i individualitzat atès l'article 32.2 LRJSP. En aquest sentit l'article 34.1 LRJSP estableix que "només seran indemnitzables les lesions produïdes al particular provinents de danys que aquest no tingui el deure jurídic de suportar d'acord amb la llei..."

En aquest cas, la part reclamant presenta un pressupost en relació als danys, emès per Talleres y Reparaciones Arbusias SL, amb NIF. B57556664, de data 23 de maig de 2022 i per un import de 982,35 €. Així mateix, aporta fotografies del vehicle, en una de les quals es pot apreciar el vidre trencat.

c) Ha d'existir un nexa causal entre el dany sofert i el funcionament dels serveis públics.

*Es aquest punt el que té major rellevància a l'hora de resoldre la present reclamació. La part reclamant demana una indemnització pels danys materials que va patir el marca Mercedes, autocar amb matrícula ***JYH, com a conseqüència de l'impacte d'una pedra, suposadament,*

provinent de tasques de desbrossament que es duïen a terme a la via Ma-19, sortida núm. 3 a la via Ma-20 i per un import de 982,35 €.

En aquest sentit s'ha d'analitzar els diferents elements probatoris per veure si existeix aquest nexa causal.

Arribat a aquest punt, és important assenyalar que en els procediments de responsabilitat patrimonial derivats d'accidents a la calçada i al seus voltants, l'element fonamental que dirigeix la resolució en un o un altre sentit és l'informe emès per l'òrgan gestor de la carretera en la que el succés hagi esdevingut. Es tracta d'una exigència necessària recollida a l'art. 81 LPACAP, segons la qual: "En el cas dels procediments de responsabilitat patrimonial serà preceptiu sol·licitar informe al servei el funcionament del qual hagi ocasionat la presumpta lesió indemnitzable, no podent excedir de deu dies el termini de la seva emissió."

En el present procediment, l'informe del SEC, manifesta el següent:

"Consideracions tècniques

En resposta a la sol·licitud d'informe tècnic en relació a l'expedient RP 19/2022 informam el següent:

1. Competència del Consell de Mallorca en el lloc i la data on la part reclamant situa l'accident objecte de la reclamació.

La Ma-20 és competència del Consell de Mallorca

2. Si aquest servei té constància de l'accident. Així mateix, si té constància d'altres accidents en el mateix lloc.

No consta en aquest Servei l'accident que motiva la reclamació. No consten altres accidents al mateix lloc

3. Característiques de la via

Sense rellevància en l'incident que motiva la reclamació

4. Pel que fa a la conservació i al manteniment de la via:

Precisament l'origen de les tasques de conservació dels marges de la Ma-20 són les que motiven la reclamació.

L'empresa de conservació de la zona 10 és ACEINSA MOVILIDAD

5. Informe detallat de l'empresa de manteniment, pel que fa a les tasques fetes en el lloc i el dia de l'accident. Així mateix, si aquesta va tenir constància de l'accident (atès el relat de la part reclamant).

6. Informe detallat de l'empresa contractista, pel que fa a les obres fetes en el lloc i el dia de l'accident.

En relació a aquests dos apartats s'ha donat d'alta l'empres adjudicatària de la zona 10 perquè emeti els corresponents informes. "

Per altra banda, l'informe de l'empresa encarregada del manteniment de via és del següent tenor literal:

"En relación a los hechos indicados en el expediente de referencia ACEINSA MOVILIDAD manifiesta lo siguiente:

I- Que el día 12/05/2022 Aceinsa Movilidad se encontraba realizando tareas de desbroce, con desbrozadora manual, en la Ma-19 pk 3 sentido creciente.

II- Que consultados los operarios que realizaban esos trabajos no tienen constancia de ningún accidente ni incidente al respecto. "

Atesos els esmentats informes, hem de destacar que tant el Servei d'Explotació i Conservació, com l'empresa encarregada del manteniment de via no tingueren coneixement del suposat impacte d'una pedra contra el vehicle, ni d'altres succeïts de la mateixa naturalesa.

Que la part reclamant només presenta el seu propi relat dels fets, sense presentar prova alguna que acrediti que la ruptura del vidre del vehicle fos a causa de les tasques de manteniment de la via i, en aquest sentit, la declaració del reclamant resta òrfena de qualsevol element probatori. Recordar que, en relació amb el dany, tal com han establert la jurisprudència i la doctrina, la càrrega probatòria correspon a la part reclamant, cosa que no s'ha produït.

Per a finalitzar hem de dir que la sola utilització del servei públic no pot determinar que qualsevol dany que es produeixi hagi de ser rescabalat per l'Administració, i en aquest sentit la STS de 17 d'abril de 2007 (recurs 3923/2003 ROJ: STS 2776/207) diu textualment: "Sobre l'existència de nexa causal amb el funcionament del servei, la jurisprudència ve modulant el caràcter objectiu de la responsabilitat patrimonial, rebutjant que la sola titularitat del servei determini la responsabilitat de l'Administració respecte de qualsevol conseqüència lesiva relacionada amb el mateix que es pugui produir, així senyala la sentència de 14 d'octubre de 2003 que: "Com té declarat aquesta Sala i Secció, en sentències de 30 de setembre del corrent, de 13 de setembre de 2002 i en els reiterats pronunciaments d'aquest Tribunal Suprem, la prestació per l'Administració d'un determinant servei públic i la titularitat per part d'aquella de la infraestructura material per a la seva prestació no implica que el vigent sistema de responsabilitat patrimonial objectiva de les Administracions Públiques, converteixi a aquestes, en asseguradores universals de tots els riscos, amb el fi de prevenir qualsevol eventualitat desfavorable o danyosa pels administrats que pugui produir-se amb independència de l'actuar administratiu, perquè del contrari, com pretén el recurrent, es transformaria aquell en un sistema providencialista no contemplat en el nostre ordenament jurídic".

En aquest sentit, per tot això, podem afirmar, que no existeix nexa causal entre el funcionament del servei de conservació i manteniment de la carretera per part de l'Administració Pública i els danys materials al·legats pel suposat accident a la via Ma-20.

d) Absència de força major, entesa com a aquella circumstància aliena al particular i al funcionament del servei públic, excepcional i imprevisible, o que en cas d'haver-se pogut preveure hagués estat inevitable, rompent així el nexa causal.

En el present cas no s'aprecia força major, però manca de importància perquè ja no es dona el requisit del nexa causal.

Conclusions

*Atesa la reclamació presentada pel Sr. MFM, amb NIF. ***7958**, en representació de la mercantil TRANSUNION MALLORCA SL, amb NIF.B57179681, l'informe del SEC i de la mercantil ACEINSA MOVILIDAD SA, així com les proves practicades, es dicta el present **INFORME DESFAVORABLE**, entenent que la reclamació ha de ser desestimada.*

Per tot això, s'eleva al conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures la següent proposta perquè proposi al Consell Executiu l'adopció del següent,

Acord,

*1. Desestimar la reclamació de responsabilitat patrimonial amb número d'expedient 863740P (RP 19/2022), presentada pel Sr. MFM, amb NIF. ***7958**, en representació de la mercantil TRANSUNION MALLORCA SL, amb NIF.B57179681, de data 25 de maig de 2022, amb núm. 29323 del registre general del Consell de Mallorca, sobre la base de l'informe jurídic que s'ha exposat i que és fonament d'aquest acord.*

2. Notificar l'acord als interessats, adjuntant una còpia de l'informe jurídic-proposta.

3. Ordenar l'arxiu de l'expedient 863740P (RP 19/2022).»

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), en la seva vigent redacció, 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 amb número d'expedient 863740P (RP 19/2022), presentada pel Sr. MFM, amb NIF. ***7958**, en representació de la mercantil TRANSUNION MALLORCA SL, amb NIF.B57179681, de data 25 de maig de 2022, amb núm. 29323 del registre general del Consell de Mallorca, sobre la base de l'informe jurídic que s'ha exposat i que és fonament d'aquest acord.

2. Notificar l'acord als interessats, adjuntant una còpia de l'informe jurídic-proposta.

3. Ordenar l'arxiu de l'expedient 863740P (RP 19/2022).

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

EXPEDIENT 874288P: PROPOSTA D'ACORD PER APROVAR EL CONVENI ENTRE EL L'AJUNTAMENT DE MANACOR I EL CONSELL INSULAR DE MALLORCA EN MATÈRIA DE CARRETERES, PER A L'EXECUCIÓ DEL PROJECTE ANOMENAT "MILLORA DE L'AVINGUDA DEL TORRENT DE MANACOR, TM MANACOR.

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

Proposta d'acord del Consell Executiu d'aprovació del conveni de col·laboració entre el Consell de Mallorca i l'Ajuntament de Manacor en relació al projecte anomenat "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor", tram urbà de la via Ma-4020

Antecedents

1. L'objecte d'aquest conveni és articular la col·laboració entre el Consell Insular de Mallorca i l'Ajuntament de Manacor, pel qual l'Ajuntament de Manacor posarà a disposició del Consell de Mallorca, de manera temporal, la titularitat del domini viari municipal del tram de la via Ma-4020, travessera anomenat Avinguda del Torrent, ubicat dins del nucli urbà del municipi de Manacor, per a la millora integral d'aquest tram que es durà a terme amb el projecte "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor".

2. L'Ajuntament de Manacor ha cedit el projecte al Consell de Mallorca i contempla actuacions relatives a obres d'urbanització, de competència municipal, i obres relatives a la pròpia calçada, competència de l'administració insular, atesa la titularitat de la via.

Ateses les afeccions que comporta la intervenció en la renovació del ferm sobre les voreres, i atesa la confluència de competències municipals i insulars en el tram objecte del projecte, i a l'efecte d'aconseguir una major eficiència i eficàcia, maximitzant els recursos econòmics i tècnics, l'execució íntegra la portarà a terme una sola Administració, en aquest cas el Departament de Mobilitat i Infraestructures del Consell de Mallorca.

3. En data 18 de juliol, coordinador en cap va emetre informe tècnic justificatiu en relació a les actuacions recollides en el conveni de col·laboració.

4. Dia 12 d'agost de 2022, la directora insular d'Infraestructures, va emetre memòria justificativa pel que fa al conveni de col·laboració entre el Consell de Mallorca i l'Ajuntament de Manacor en relació al projecte anomenat "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor".

5. En data 12 d'agost de 2022, el conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures va dictar resolució d'inici en relació al procediment per a l'aprovació del conveni de col·laboració en matèria de carreteres entre el Consell de Mallorca i l'Ajuntament de Manacor.

6. En data 12 d'agost de 2022, s'ha emès informe sobre els aspectes jurídics del conveni.

Fonaments de dret

I. Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de Règim Jurídic del Sector Públic (BOE núm. 236, de 2 d'octubre e 2015), art. 47 i següents.

II. La Llei Orgànica 1/2007, de 28 de febrer, de reforma de l'Estatut de Autonomia de les Illes Balears, en el seu article 70.15, estableix com a competència pròpia dels Consells Insulars les carreteres i camins.

III. Així mateix, 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), en la seva vigent redacció, concretament l'art. 8.a), el Departament de Mobilitat i Infraestructures té com a atribucions, *"Planificar i executar obres de construcció, ampliació, explotació i manteniment de carreteres, aparcaments públics, vials cívics i altres infraestructures relacionades directament amb les carreteres i camins públics, i també administrar i gestionar els que són de titularitat del Consell de Mallorca."*

IV. L'article 36.d) del Reglament orgànic del Consell de Mallorca aprovat per acord del Ple de dia 22 d'abril de 2018 (BOIB núm. 89, de 196 de juliol de 2005), l'òrgan competent per aprovar els convenis és el Consell Executiu del Consell de Mallorca.

V. D'acord amb el vigent Decret d'organització del Consell Insular de Mallorca abans esmentat, i en virtut el que disposa l'art. 1.d), correspon als consellers executius i a les conselleres executives signar en nom del Consell de Mallorca els convenis de col·laboració amb altres entitats públiques o privades relatius a assumptes del departament.

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. Aprovar el conveni entre el l'Ajuntament de Manacor i el Consell Insular de Mallorca en matèria de carreteres, per a l'execució del projecte entre el Consell de Mallorca i l'Ajuntament de Manacor en relació al projecte anomenat "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor", el tex del qual s'annexa i que forma part integrant d'aquest acord.
2. Notificar l'adopció de l'acord a les parts interessades.
3. Una vegada formalitzat el conveni i als efectes adients, comunicar-ho a la Direcció Insular d'Infraestructures, així com ordenar la publicació al *Butlletí Oficial de les Illes Balears* als efectes del seu general coneixement.

Contra aquest acord, que no posa fi a la via administrativa, podeu interposar el recurs d'alçada en el termini d'un mes, comptador a partir de l'endemà de rebre aquesta notificació o publicació. El recurs es pot interposar formalment davant el Consell Executiu o davant la Comissió de Govern del Consell Insular de Mallorca, que és l'òrgan competent per resoldre'l.

Contra la desestimació expressa d'aquest recurs d'alçada, hi podeu interposar el recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma que correspongui, en el termini de dos mesos, comptadors a partir de l'endemà de rebre la notificació de la desestimació del dit recurs d'alçada.

Si han transcorregut tres mesos des de la interposició del recurs d'alçada i 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

ANNEXOS

Conveni entre el Consell de Mallorca i l'Ajuntament de Manacor, de col·laboració en matèria de carreteres en relació al "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor", tram de la via Ma-4020"

Al lloc i data de la signatura electrònica

REUNITS

D'una banda, l'Hble. Sr. Iván Sevillano Miguel, Conseller Executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures, en representació del Consell Insular de Mallorca, amb NIF S0711002F, 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), en la seva vigent redacció.

I de l'altra, el Sr. Miquel Oliver Gomila, Batle-President de l'Ajuntament de Manacor, com a representant d'aquest consistori, amb domicili al Carrer des Convent s/n, CP 07500, Manacor i NIF. P0703300D.

Es reconeixen mútuament plena capacitat jurídica i d'obrar i,

EXPOSEN

I. La col·laboració entre del Departament de Mobilitat i Infraestructures del Consell de Mallorca i l'Ajuntament de Manacor s'articula per la via del conveni de col·laboració entre diferents administracions públiques, prevista en l'art. 47 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, del Règim Jurídic del Sector Públic.

II. Són objectius comuns del Consell de Mallorca i de l'Ajuntament de Manacor la millora de la infraestructura viària pel que fa a la via Ma-4020, el titular de la qual és el Consell de Mallorca, pel que fa a la calçada del tram urbà anomenat Avinguda del Torrent, entre la rotonda d'intersecció de la via Ma-14C (Avinguda del Tren) i la rotonda d'enllaç amb la Plaça Ramon Llull.

III. El projecte "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor", en el nucli urbà de Manacor, proposa la renovació de totes les xarxes de serveis, la incorporació de xarxes que no estan soterrades o de les quals no es disposa de serveis (xarxa de gas), l'eliminació de les línies aèries, millorar l'accessibilitat i la renovació total del paviment, tant de vianants com de vehicles.

Aquest projecte ha estat redactat per la mercantil CIMAR INGENIERIA S.L, per encàrrec de l'Ajuntament de Manacor, el qual ha estat cedit al Consell de Mallorca, i com s'ha expressat anteriorment, contempla actuacions relatives a obres d'urbanització, de competència municipal, i obres relatives a la pròpia calçada, competència de l'administració insular, atesa la titularitat de la via.

Per altra banda, ateses les afeccions que comporta la intervenció en la renovació del ferm sobre les voreres, i atesa la confluència de competències municipals i insulars en el tram objecte del projecte, i a l'efecte d'aconseguir una major eficiència i eficàcia, maximitzant els recursos econòmics i tècnics, l'execució íntegra la portarà a terme una sola Administració, en aquest cas el Departament de Mobilitat i Infraestructures del Consell de Mallorca.

IV. Donat que el tram anomenat "Avinguda del Torrent" és un tram ubicat dins el nucli urbà del municipi de Manacor, que es tracte d'un carrer integrat en l'entramat viari municipal, que suporta un trànsit eminentment urbà i que no pertany a la xarxa primària, es contempla, recepcionades les obres, la cessió del tram de la via Ma-4020, anomenat Av. del Torrent, a l'Ajuntament de Manacor.

Per tant, en aquest conveni s'ha de contemplar els compromisos entre les parts i establir les contraprestacions corresponents a les següents,

CLÀUSULES

PRIMERA. Objecte del conveni

L'objecte d'aquest conveni es articular la col·laboració entre el Consell de Mallorca, l'Ajuntament de Manacor per, d'una banda, l'execució del projecte de "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor", comprensiu de la renovació de totes les xarxes de serveis, la incorporació de xarxes que no estan soterrades o de les quals no es disposa de serveis (xarxa de gas), l'eliminació de les línies aèries, millorar l'accessibilitat, així com la renovació total del paviment, tant vianants com de vehicles, i de l'altra, la cessió, a l'Ajuntament de Manacor, de la inversió i del domini públic viari de la via Ma-4020, pel que fa al tram anomenat Avinguda del Torrent, d'una llargària d'uns 500 ml,

SEGONA. Vigència

La vigència d'aquest conveni es de quatre (4) anualitats a partir de la data de la signatura d'aquest document i, en conseqüència, obliga a les parts des d'aquest moment i fins el compliment de les obligacions per a les parts, o bé fins que sobrevingui una de les causes d'extinció previstes a la clàusula setena.

TERCERA. Desenvolupament dels objectius

Les parts mitjançant el present conveni acorden, els drets i les obligacions que cada una d'elles assumeix.

Per part del Consell de Mallorca:

- a) Supervisar el projecte en relació a les obres del seu d'àmbit competencial.
- b) Aprovar definitivament el projecte "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor", esmentat en l'antecedent tercer, d'acord amb els corresponents informes de supervisió.
- c) Licitat i executar les obres de construcció recollides en el projecte anomenat "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor".
- d) Comunicar a l'Ajuntament de Manacor, en un termini màxim de 2 mesos, el resultat de la licitació, a comptar des del moment de la publicació.

Per part de l'Ajuntament de Manacor

- a) Posar a disposició del Consell de Mallorca els terrenys de titularitat municipal necessaris per a l'execució del projecte "Millora de l'avinguda del Torrent de Manacor. TM Manacor", de manera temporal i pel termini necessari per a l'execució de les obres.
- b) Supervisar el projecte en relació a les obres del seu d'àmbit competencial.
- c) Nomenar un tècnic municipal com a codirector de les obres, les funcions del qual seran les d'assessorament i col·laboració tècnica, sota la superior direcció de la persona anomenada pel Consell de Mallorca com a director de l'obra.

QUARTA. Futures cessions

Una vegada notificada formalment l'acta de recepció de les obres, el Consell de Mallorca tramitarà el pertinent expedient de cessió d'aquesta inversió mitjançant l'instrument de la subvenció nominativa en espècie i que comprendrà, així mateix, la cessió del tram de la via Ma-4020, anomenat Av. del Torrent, a l'Ajuntament de Manacor, actualment domini públic viari del Consell de Mallorca.

Al tractar-se d'una subvenció en espècie, el projecte de la qual serà executat pel Consell de Mallorca, l'import final de la subvenció vindrà determinat pel cost final de l'execució de la inversió, en virtut del percentatge assignat a cada una de les administracions en els informes de supervisió del projecte. En aquest sentit, i seguint l'estructura del pressupost del projecte correspon a cada una de les administracions participants els següents capítols:

- Capítols 3 a 11: Ajuntament de Manacor
- Capítols 1. 2 i 12: Consell de Mallorca

CINQUENA. Gestió del conveni

Amb la finalitat de tractar totes aquelles qüestions que es puguin derivar del present conveni i proposar, si n'és el cas, als òrgans competents les mesures a adoptar, es podrà constituir una Comissió de Seguiment, formada per dos representants de cada una des les administracions que hi participen.

No obstant l'anterior, dita comissió de seguiment es podrà constituir a petició d'alguna de les parts, en els supòsits en que s'hagin d'augmentar les aportacions dineràries, com a conseqüència de modificats del projecte o liquidació de les obres i en el casos de propostes de modificació del contingut d'aquest conveni.

SISENA. Modificacions del conveni

La modificació del Conveni s'atendrà al procediment i requisits establerts per a la LRJSP 40/2015.

Les modificacions es tractaran prèviament al sí de la Comissió de Seguiment i hauran de ser acordades per les parts intervinents en el Conveni, atenent a l'article 49 g) de la LRJSP 40/2015, i per a la seva tramitació s'haurà incloure el contingut mínim que estableix l'article 49.

SETENA. Extinció del conveni

El conveni quedarà extingit una vegada transcorregut el període de vigència esmentat en la clàusula segona, pel compliment de l'objecte del conveni o per la concurrència de qualsevol de les següents circumstàncies:

- a) Per mutu acord entre les parts.
- b) Per incompliment de les seves obligacions per qualsevulla de les parts.

VUITENA. Resolució de conflictes

Les parts acorden resoldre de mutu acord les qüestions que pugin sorgir de la interpretació i el compliment d'aquest conveni o plantejar-les, en el seu cas, davant la Comissió de seguiment del Conveni que es creï.

Com a prova de conformitat amb el contingut d'aquest conveni, les parts el signen per triplicat exemplar i a un sol efecte, en el lloc i data indicats a l'encapçalament,

**EL CONSELLER EXECUTIU DEL
DEPARTAMENT DE MOBILITAT
I INFRASTRUCTURES**

Iván Sevillano Miguel

**EL BATLE – PRESIDENT DE
L'AJUNTAMENT DE
MANACOR**

Miquel Oliver Gomila

EXPEDIENT 875084W: PROPOSTA D'ACORD PER CONTINUAR L'EXPEDIENT D'OMISSIÓ DE FISCALITZACIÓ OFI F/2022/1305, FIXAR LA INDEMNITZACIÓ I AUTORITZAR, DISPOSAR I RECONÈIXER LES OBLIGACIONS A FAVOR DE L'EMPRESA INGENIERÍA BALEAR-GESTIÓN DE PROYECTOS, SL, AMB CIF B16664161, PER IMPORT TOTAL 859,83 €.

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

Proposta d'acord per continuar l'expedient d'omissió de fiscalització OFI (**F/2022/1305**) en relació a l'abonament de la factura corresponent a servei d'assistència tècnica de coordinació de seguretat i salut del servei de manteniment de la senyalització horitzontal de la Xarxa de Carreteres del Consell de Mallorca, lot 1 (zona nord) i lot 2 (zona sud) - Exp. 2019/111/SER). Període JUNY 2022, fixar la indemnització, autoritzar, disposar i reconèixer les obligacions a favor de l'empresa Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL, amb CIF núm. B16664161, per un import de vuit-cents cinquanta-nou euros amb vuitanta-tres cèntims (859,83 €) (Exp. electrònic 865084W)

El conseller executiu de Mobilitat i Infraestructures, en ús de les atribucions que li son conferides per l'article 39 (apartat 2n, lletra e) del Reglament Orgànic del Consell de Mallorca (aprovat per Acord de Ple de dia 12 d'abril de 2018; BOIB núm. 89, de 19 de juliol de 2018) en relació amb l'article 118 de la redacció vigent del Decret de la Presidència, de 26 de gener de 2021, pel qual es determina l'organització del Consell de Mallorca (BOIB núm. 12, de 28 de gener) eleva al Consell Executiu del Consell de Mallorca la següent proposta d'

ACORD

Antecedents

1.- A l'informe jurídic, de 19 de juliol de 2022, en relació a l'abonament de les factures que consten a la relació comptable de factures F/2022/1305 i que corresponen al servei d'assistència tècnica de coordinació de seguretat i salut del servei de manteniment de la senyalització horitzontal de la Xarxa de Carreteres del Consell de Mallorca, lot 1 (zona nord) i **lot 2 (zona sud)** - Exp. 2019/111/SER), període juny de 2022 d'acord amb el procediment previst a la Base 56 d'execució del pressupost del Consell de Mallorca per a l'any 2022 i a la circular informativa 1/2020, de 21 de febrer, de la Intervenció General del Consell de Mallorca, sobre l'omissió de la funció interventora, s'exposa, entre d'altres:

<<...

En data 1 de juliol de 2020 es van formalitzar els contractes del Lot 1 i del Lot 2 de l'expedient indicat, entre el Consell de Mallorca i l'empresa Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL. D'acord amb el que preveu la clàusula sisena dels contractes i la lletra D del plec de clàusules administratives (PCAP), la duració dels contractes era de 18 mesos, és a dir des de dia 1 de juliol de 2020 fins a dia 31 de desembre de 2021. Els contractes es podien prorrogar, com a màxim fins dia 15 de març de 2022, coincidint amb la data de finalització del contracte principal.

Per Resolució del conseller executiu de Mobilitat i Infraestructures, de data 23 de desembre de 2021, es va aprovar la pròrroga del LOT 2 del contracte, amb un termini des de dia 1 de gener de 2022 fins dia 15 de març de 2022 (ambdós inclosos).

*Doncs bé, vist que era evident que el nou contracte, corresponent al **Lot 2** no es trobaria adjudicat en el moment de concloure definitivament l'anterior, això és dia 15 de març de 2022, en data 14 i 18 de gener de 2022, els enginyers directors del contracte i l'enginyer en cap del Servei d'Explotació i Conservació (18 de gener de 2022), amb el conforme del Coordinador en Cap (19 de gener de 2022) i el vistiplau de la Directora Insular d'Infraestructures (25 de gener de 2022), van manifestar la necessitat de continuar la prestació del servei d'assistència tècnica de coordinació de seguretat i salut del servei de manteniment de la senyalització horitzontal de la Xarxa de Carreteres del Consell de Mallorca, lot 1 (zona nord) i lot 2 (zona sud) - Exp.*

2019/111/SER). SEGEX 733849K, amb les mateixes condicions actuals, ja que el temps restant fins el 15 de març de 2022, és insuficient per formalitzar el nou contracte, tot això per tal de garantir la seguretat viària de les carreteres competència del Consell de Mallorca, i la continuïtat dels contractes laborals dels treballadors amb dret a la subrogació.

Davant aquesta situació, en data 11 de febrer de 2022 el conseller executiu del Departament de Mobilitat i Infraestructures i el representant de l'empresa Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL, acordaren continuar amb la prestació del servei en les mateixes condicions que les del contracte original. En efecte, en l'acord es deia textualment que "per tal d'evitar les greus conseqüències que tindria per la seguretat dels usuaris de les carreteres que a partir del dia 16 de març de 2022 no es prestés el servei d'assistència tècnica de coordinació de seguretat i salut del servei de manteniment de la senyalització horitzontal de la Xarxa de Carreteres del Consell de Mallorca, lot 2 (zona sud), ambdues parts, en mires a garantir l'interès públic, signen de mutu acord l'acord de continuar executant les tasques previstes en el contracte de manteniment que està en execució, el temps mínim indispensable per iniciar el contracte que actualment s'està tramitant.

>>

La continuïtat esmentada implicarà unes despeses, les quals es reflectiran en relacions valorades mensuals i les corresponents factures.

...>>

2.- L'informe jurídic esmentat, considerava, després de valorar totes les actuacions i informes tècnics, com a conclusió que per tal d'evitar un enriquiment injust de l'Administració s'havia de reconèixer l'obligació i abonar la factura núm. núm. F 2272, de 1 de juliol de 2022, per un import total de vuit-cents cinquanta-nou euros amb vuitanta-tres cèntims (859,83 €) presentada per l'entitat Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL, amb CIF núm. B16664161. (F/2022/1305).

3.- Per aquest motiu, es va sol·licitar informe a la Intervenció Delegada, amb remissió de tota la documentació exigida en la circular informativa 1/2020, de 21 de febrer, de la Intervenció General del Consell de Mallorca.

4.- L'11 d'agost de 2022, la intervenció delegada emet l'informe d'omissió de la fiscalització prèvia, d'acord amb el que preceptua l'article 28.2 del RD 424/2017 de 26 d'abril. S'adjunta l'informe esmentat atès que són necessàries les dades que figuren a l'informe de la Intervenció delegada, per l'adopció de l'acord del Consell Executiu.

Fonaments de Dret

L'article 28 del Reial Decret 424/2017, de 28 d'abril, pel qual es regula el règim jurídic del control intern en les entitats del sector públic, determina el procediment de l'omissió de la funció interventora així com el contingut mínim de l'informe que ha d'emetre l'òrgan interventor.

La Base 56 d'execució del Pressupost del Consell de Mallorca per a l'any 2022.

La Resolució, de 15 de gener de 2020, de la Presidència del Tribunal de Comptes, mitjançant la qual es publica l'Acord del Ple de 19 de desembre de 2019, pel qual s'aprova la Instrucció sobre remissió d'informació relativa a l'exercici del control intern de les Entitats Locals, determina la documentació que ha de ser remesa al Tribunal de Comptes en referència als expedients d'omissió de funció interventora.

L'art. 28.d) de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, disposa que l'omissió de la funció interventora constitueix una infracció molt greu quan aquesta conducta es pugui considerar culpable.

La Circular informativa de la Intervenció General del Consell de Mallorca 1/2020, de 21 de febrer de 2020, sobre l'omissió de la funció interventora, d'acord amb el previst en el RD 424/2017 i la base 56 d'execució del Pressupost del Consell pel 2022, disposa que cal adaptar el procediment d'omissió de la funció interventora a l'estructura organitzativa de la Corporació.

Atès l'anterior, el Consell Executiu, en virtut de les atribucions que li són conferides per la legislació vigent, i d'acord amb el Decret de la Presidència del Consell de Mallorca el 6 de juliol de 2020, de delegació de competències de la Presidència en el Consell Executiu en relació amb l'omissió de la funció interventora (BOIB núm. 122, d'11 de juliol de 2020).

ACORDA:

1.- Continuar el procediment corresponent al servei d'assistència tècnica de coordinació de seguretat i salut del servei de manteniment de la senyalització horitzontal de la Xarxa de Carreteres del Consell de Mallorca, lot 2 (zona sud) - Exp. 2019/111/SER). Període JUNY 2022.

2.- Fixar la indemnització per un import de total de vuit-cents cinquanta-nou euros amb vuitanta-tres cèntims (859,83 €), a favor de Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL, amb CIF núm. B16664161.

3.- Autoritzar i disposar la despesa en concepte d'indemnització per un import de total de vuit-cents cinquanta-nou euros amb vuitanta-tres cèntims (859,83 €), a favor de Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL, amb CIF núm. B16664161, corresponent servei d'assistència tècnica de coordinació de seguretat i salut del servei de manteniment de la senyalització horitzontal de la Xarxa de Carreteres del Consell de Mallorca, **lot 2 (zona sud)** - Exp. 2019/111/SER). Període JUNY 2022 amb càrrec a la partida pressupostària 55 45300 22706, RC núm. 220220016060.

4.- Reconèixer l'obligació corresponent a la factura núm._F 2272, de 1 de juliol de 2022, per un import total de vuit-cents cinquanta-nou euros amb vuitanta-tres cèntims (859,83 €) a favor de Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL, amb CIF núm. B16664161, amb càrrec a la partida pressupostària 55 45300 22706, RC núm. 220220016060.

5.- Notificar l'acord a l'empresa Ingeniería Balear-Gestión de Proyectos, SL, amb CIF núm. B16664161.

EXPEDIENT 836301E: PROPOSTA D'ACORD PER AUTORITZAR, DISPOSAR I APROVAR L'EXPEDIENT DE DESPESA, EN CONCEPTE DE L'APORTACIÓ ECONÒMICA EXTRAORDINÀRIA DEL 2022, DEL CONSELL INSULAR DE MALLORCA A LA FUNDACIÓ MALLORCA TURISME, PER UN IMPORT DE 500.000,00 € A CÀRREC DE L'APLICACIÓ PRESSUPOSTÀRIA 30.43200.48902 "APORTACIÓ FUNDACIÓ MALLORCA TURISME".

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament de Transició, Turisme i Esports:

Proposta d'acord sobre l'aprovació de la l'aportació econòmica extraordinària del Consell de Mallorca a la Fundació Mallorca Turisme pel 2022

El conseller executiu de Transició, Turisme i Esports, d'acord amb les atribucions conferides a l'article 39.2 e) del Reglament Orgànic del Consell de Mallorca, aprovat per Acord del Ple de data 12 d'abril de 2018 (BOIB núm. 89, de 19 de juliol de 2018), en relació amb el vigent Decret d'organització del Consell de Mallorca, proposa al Consell Executiu l'adopció de l'Acord següent:

"Antecedents

1. Memòria justificativa de la secretaria tècnica de Turisme i Esports, document SEFYCU 2918220, sobre la necessitat d'aprovar la l'aportació econòmica extraordinària de 2022 per part del Consell de Mallorca a la Fundació Mallorca Turisme, per import de 500.000,00€
2. Resolució d'inici de l'expedient, signada pel conseller executiu de Transició, Turisme i Esports, document SEGRA 522006.
3. Informe favorable dels serveis jurídics del Departament de Transició, Turisme i Esports, document SEFYCU 2923801.
4. A l'expedient consta l'existència de crèdit adequat i suficient a través de la RC 220220014157 per import total de 500.000,00€, amb càrrec a l'aplicació pressupostària 30.43200.48902 "Aportació Fundació Mallorca Turisme"
5. La Intervenció delegada Centre Misericòrdia del Consell de Mallorca, en data 16 d'agost de 2022 ha informat favorablement el present expedient.

Consideracions jurídiques

1. L'article 10 del vigent Decret d'organització del Consell de Mallorca regula les atribucions del Departament de Transició, Turisme i Esports. Aquest Departament té, com a centre adscrit, la Fundació Mallorca Turisme, que es considera una unitat institucional pública dependent del Consell de Mallorca, atès que d'acord amb l'article 9 del seus estatuts, el patronat de la Fundació Mallorca Turisme està format per majoria del Consell de Mallorca, 14 dels 15 membres són del Consell, i que, a més, d'acord amb el pressupost de la fundació de 2022, del total d'ingressos previstos, la totalitat procedeix de l'aportació del Consell de Mallorca.

2. L'article 6 dels Estatuts de la Fundació Mallorca Turisme, es va modificar per acord del Ple del Consell de Mallorca de 21 de gener de 2021 (BOIB núm.10 de 23 de gener de 2021) per incloure entre les seves funcions, la d'impulsar la reactivació de l'economia de Mallorca mitjançant l'atorgament de les ajudes o subvencions als diferents sectors per tal d'aconseguir la recuperació econòmica de l'illa.

3. La base 33.1.a) de les Bases d'execució del pressupost de despeses del Consell de Mallorca de 2022 disposa que es consideren unitats institucionals públiques dependents del Consell de Mallorca, les fundacions públiques adscrites al Consell de Mallorca, subjectes al règim de control intern establert en el RD 424/17, de 28 d'abril pel qual es desenvolupa el règim jurídic de control intern en les entitats del sector públic local, exercit per part de la intervenció general del Consell de Mallorca.

4. Aquesta aportació econòmica no és una subvenció, atès que l'article 2.2 de la Llei 38/2003, de 17 de novembre, General de Subvencions determina que no són subvencions, entre d'altres, les aportacions dineràries entre l'administració i els organismes o ens públics que en depenen, destinats a finançar globalment l'activitat de cada ens, o a la realització d'actuacions concretes.

5. L'aprovació del present expedient de despesa, així com de l'autorització i disposició de l'import de l'aportació econòmica, correspon al Consell Executiu, en concordança amb el que disposa la base 23.4 de les Bases d'execució del pressupost de despeses del Consell de Mallorca per a l'exercici 2022.

6. L'expedient està sotmès al règim de fiscalització i intervenció limitada prèvia d'acord amb l'Acord de Ple del Consell de Mallorca de 12 de desembre de 2019 i els extrems que l'òrgan interventor ha de comprovar són els establerts en la fitxa 4.3).

7. La base 25.2 d) de les Bases d'execució del pressupost vigent disposa que el document que justifica el reconeixement de l'obligació econòmica a favor de les fundacions adscrites, subjectes al règim de control intern establert al RD 424/2017, de 28 d'abril pel qual es desenvolupa el règim jurídic de control intern en les entitats del sector públic local, exercit mitjançant control d'auditoria per part de la intervenció general del Consell de Mallorca i destinades a finançar globalment la seva activitat, serà suficient l'acord de concessió de l'aportació de l'òrgan competent.

8. Resolució del conseller executiu de Transició, Turisme i Esport, de 20 de desembre de 2021, sobre l'autorització a la Fundació Mallorca Turisme per a dur a terme la tramitació en totes les fases de la convocatòria de subvencions que es regeixen per l'Ordenança general de Subvencions (BOIB núm. 21 de 18 de febrer de 2017) previstes en el seu Pla d'actuació de 2022 i totes aquelles que s'incloguin amb posterioritat en el mateix, prèvia inclusió en el Pla Estratègic de subvencions del Consell de Mallorca de 2022.

9. L'article 39.2.e) del Reglament Orgànic del Consell de Mallorca, quant a la competència que tenen els consellers i conselleres executives per proposar al Consell Executiu l'acord relatiu a aquest expedient.

Per tot el que s'ha exposat, **propòs** al Consell Executiu que dicti l'acord següent:

Acord

1. Aprovar l'expedient de despesa, en concepte de l'Aportació econòmica extraordinària del 2022, del Consell Insular de Mallorca a la Fundació Mallorca Turisme, amb CIF núm. G57594558, amb domicili al carrer Palau Reial 1, 07001 Palma, per un import de 500.000,00 € a càrrec de l'aplicació pressupostària 30.43200.48902 "Aportació Fundació Mallorca Turisme".

2. Autoritzar i disposar una despesa total de 500.000,00€ a favor de la Fundació Mallorca Turisme per al seu finançament global amb la referència núm. 22022008042 amb CIF núm. G57594558, amb domicili al carrer Palau Reial 1, 07001 Palma.

3. Notificar aquest acord a l'entitat interessada.

Contra aquest acord, que no posa fi a la via administrativa, podeu interposar el recurs d'alçada en el termini d'un mes, comptador a partir de l'endemà de rebre aquesta notificació. El recurs es pot interposar formalment davant aquest Consell Executiu o davant la Comissió de Govern del Consell Insular de Mallorca, que és l'òrgan competent per resoldre'l.

Contra la desestimació expressa d'aquest recurs d'alçada, hi podeu interposar el recurs contenciós administratiu davant (el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma que correspongui o la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears), en el termini de dos mesos, comptadors a partir de l'endemà de rebre la notificació de la desestimació del dit recurs d'alçada.

Si han transcorregut tres mesos des de la interposició del recurs d'alçada i 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 o la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears), en el termini de sis mesos, comptadors a partir de l'endemà de la desestimació presumpta.

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 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques."

EXPEDIENT 867397T: PROPOSTA D'ACORD PER APROVAR EL PROTOCOL DE COL·LABORACIÓ ENTRE AMADEUS I EL CONSELL DE MALLORCA, EN MATÈRIA DE PROMOCIÓ I INFORMACIÓ TURÍSTICA.

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament de Transició, Turisme i Esports:

Proposta d'acord d'aprovació de Protocol de col·laboració entre Amadeus i el Consell Insular de Mallorca

El conseller executiu de Transició, Turisme i Esports, d'acord amb les atribucions conferides pel Decret d'organització del Consell de Mallorca i el Reglament orgànic de la Corporació, proposa al Consell Executiu l'adopció de l'Acord següent,

Antecedents

1. El Departament de Transició, Turisme i Esports vol subscriure un Protocol de col·laboració entre Amadeus i el Consell de Mallorca.
2. Aquest protocol estableix un marc legal d'intencions per fer efectiva la col·laboració i cooperació entre les parts signatàries amb la finalitat d'establir unes línies generals d'actuacions per dur a terme accions que condueixin a la promoció turística, la transferència de dades, el desenvolupament sostenible i la promoció de la qualitat del producte turístic.
3. En data 8 d'agost de 2022, la secretària tècnica de Transició, Turisme i Esports ha emès memòria justificativa sobre l'interès que té el Consell de Mallorca en aprovar el protocol.
4. En data 13 d'agost de 2022, el conseller executiu de Transició, Turisme i Esports ha resolt iniciar el procediment.
5. El dia 13 d'agost de 2022, el tècnic jurídic del Departament de Transició, Turisme i Esports ha informat favorablement la proposta que ens ocupa.

Consideracions Jurídiques

1. L'article 70.3 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears aprovat per la Llei orgànica 2/1983, de 25 de febrer, modificat per la Llei orgànica 1/2007, de 28 de febrer, estableix que la informació i la promoció turística són competències pròpies dels consells insulars.
2. L'article 7 de la Llei 8/2012, de 19 de juliol del Turisme de les Illes Balears (BOIB núm. 106, de 21 de juliol de 2012) disposa que els consells insulars tenen entre les seves competències, la promoció interna i externa de l'illa, així com l'impuls i

coordinació de la informació turística, i la potenciació de mesures i actuacions que possibilitin el desenvolupament i la implantació de polítiques de qualitat turística en el seu àmbit territorial.

3. L'article 10 a) del Decret d'organització del Consell de Mallorca, de 9 de desembre de 2019, modificat pel Decret de 6 de març de 2020, pel Decret de 22 de maig de 2020, pel decret de 9 de juliol de 2020, pel decret de la Presidència de 28 de desembre de 2021 i pel decret de 22 de febrer de 2022 (BOIB núm. 167, de 12 de desembre de 2019, BOIB núm.29 de 7 de març de 2020, BOIB núm. 95 de 28 de maig de 2020 i BOIB núm.121 de 25 de juliol de 2020, BOIB núm. 180, de 30 de desembre de 2021 i BOIB núm. 29 de 24 de febrer de 2022) disposa que són atribucions del Departament de Transició, Turisme i Esports, entre d'altres, la informació i promoció turística.

4. De conformitat amb l'article 47 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, el present protocol no té caràcter de conveni immediatament executiu, perquè no suposa la formalització de compromisos jurídics concrets i exigibles, sinó una mera declaració d'intencions de les parts subscriptores de desenvolupar les línies generals d'actuacions de futurs compromisos en matèria de promoció turística de l'illa de Mallorca.

5. D'acord amb l'article 214 del reial Decret legislatiu 2/2004, de 5 de març pel qual s'aprova el text refós de la Llei reguladora d'hisendes locals i la base 48.1 b) de les d'execució del Pressupost del Consell de Mallorca de 2022, no és necessari informe de fiscalització prèvia perquè el protocol d'actuació no implica el reconeixement i liquidació de drets i obligacions o despeses de contingut econòmic.

6. L'òrgan competent per a l'aprovació del protocol és el Consell Executiu, d'acord amb l'article 36.4 del Reglament orgànic del Consell de Mallorca i la base 23.4 de les d'execució del Pressupost del 2022, i per a la signatura, el conseller executiu de Transició, Turisme i Esports, de conformitat amb l'article 1.d), en relació amb l'article 10.a) del Decret vigent d'organització del Consell Insular de Mallorca.

Per tot l'exposat anteriorment, el conseller executiu del Departament de Transició, Turisme i Esports, en ús de les atribucions conferides a l'article 39.2.e) del Reglament orgànic de la Corporació, proposa al Consell Executiu del Consell de Mallorca, l'adopció del següent:

Acord

1. Aprovar el Protocol de col·laboració entre Amadeus i el Consell de Mallorca, en matèria de promoció i informació turística.
2. Notificar aquest acord a les entitats interessades.

Contra aquest acord, que no posa fi a la via administrativa, podeu interposar el recurs d'alçada en el termini d'un mes, comptador a partir de l'endemà de rebre aquesta notificació. El recurs es pot interposar formalment davant aquest Consell Executiu o davant la Comissió de Govern del Consell Insular de Mallorca, que és l'òrgan competent per resoldre'l.

Contra la desestimació expressa d'aquest recurs d'alçada, hi podeu interposar el recurs contenciós administratiu davant (el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma que correspongui o la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears), en el termini de dos mesos, comptadors a partir de l'endemà de rebre la notificació de la desestimació del dit recurs d'alçada.

Si han transcorregut tres mesos des de la interposició del recurs d'alçada i 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 o la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears), en el termini de sis mesos, comptadors a partir de l'endemà de la desestimació presumpta.

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 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques."

Palma, a la data de la signatura

El conseller executiu de Transició, Turisme i Esports

Andreu Serra Martínez

ANNEXOS:

PROTOCOLO DE COLABORACION ENTRE EL CONSELL DE MALLORCA Y AMADEUS IT GROUP, S.A.

De una parte, D. Andreu Serra Martínez, Consejero ejecutivo del Departamento de Transición, Turismo y Deportes, en nombre del Consell de Mallorca, con CIF S-0711002-F, en virtud del artículo 1.d) y el artículo 10.a) del Decreto de Organización del Consell de Mallorca de 16 de julio de 2019 (BOIB Nº 99 de 18 de julio de 2019), con domicilio a efectos de este Protocolo en C/ Palau Reial nº 1, 07001 Palma.

De otra parte, Amadeus IT Group, S.A. (“Amadeus”), con CIF A84236934 y con domicilio en la calle Salvador de Madariaga 1, 28027 Madrid, representada en este acto por **Doña Marion Mesnage**, quien comparece en calidad de representante autorizada, según consta en los poderes otorgados mediante escritura pública 2021/2399 autorizada por la Notaria de Madrid doña Ana FERNANDEZ-TRESGUERRES GARCIA el día 29 de octubre de 2021, **inscrita en el Registro Mercantil de Madrid, en el tomo 20.972, folio 82, hoja número M-371900.**

EXPONEN:

- I. Que Amadeus IT Group, S.A. (en lo sucesivo, Amadeus) es una sociedad mercantil sujeta al Derecho Privado, empresa española con más de 30 años de experiencia en la provisión de soluciones tecnológicas en el sector turístico, con presencia en 190 países y cuenta con diferentes herramientas tecnológicas que facilitan el acceso organización y análisis de datos referentes a destinos turísticos.
- II. Que el Consell de Mallorca está interesada en colaborar en el desarrollo y prueba experimental de una plataforma tecnológica que tenga en cuenta sus necesidades de cara a la promoción de sus destinos y actividades turísticas, recabando de ello una experiencia provechosa en términos de know-how y formación de sus empleados.
- III. Por su parte, Amadeus está interesada en realizar pruebas piloto de su plataforma inteligente para destinos y actividades turísticas, con el objeto de tener una mayor visibilidad respecto de la experiencia del cliente y el nivel de desarrollo tecnológico y funcionamiento de los sistemas, de forma previa a las fases de comercialización y despliegue final de la plataforma.
- IV. Que, por todo ello, las Partes consideran que la colaboración que se instrumenta a través del presente Protocolo presenta un especial interés para ambas, en la medida en que puede contribuir a la promoción tecnológica de los destinos y actividades de Mallorca, así como a mejorar la calidad y utilidad de los desarrollos tecnológicos de Amadeus.
- V. Por todo lo anteriormente expuesto, ambas partes determinan, de común acuerdo suscribir el presente Protocolo que se regirá sobre la base de las siguientes cláusulas:

PRIMERA.- OBJETO

El objeto del presente Protocolo entre las Partes es el desarrollo de una prueba piloto, sin contraprestación económica alguna a favor de ninguna de ellas, para la difusión de actividades y destinos del catálogo de actividades de Amadeus a través de la web del Consell de Mallorca, así como el desarrollo de actividades a través de otros medios como códigos QR o emails y mensajes de texto personalizados (el "Piloto"). Las actividades objeto del presente Protocolo no darán lugar en ningún caso a transacciones económicas que supongan un ingreso para Amadeus.

De esta forma, en el marco de colaboración que se establece en el presente Protocolo se podrá potenciar:

- La infraestructura digital con la que cuenta el Consell de Mallorca para promocionar el turismo en la isla de Mallorca.
- La plataforma y herramientas utilizadas por Amadeus con base en la experiencia de los usuarios de la plataforma; y
- Los estándares de intercambio de información necesarios para una correcta implementación de los datos, abriendo la puerta a extender este modelo a otras Comunidades Autónomas y Ciudades con impacto turístico relevante.

Los objetivos específicos de este Protocolo son:

Mejorar la calidad de los datos existentes mediante la creación de listas y agrupaciones entre las actividades turísticas y los destinos.

Testear una plataforma de gran utilidad tanto para entidades turísticas públicas y privadas como para los usuarios finales.

SEGUNDA.- ALCANCE DEL PROTOCOLO

El alcance del Protocolo Piloto se limitará a lo siguiente:

1. Inserción de contenidos sobre las actividades en destino.
2. Servicios de soporte técnico y de formación durante el período de vigencia del proyecto piloto.
3. Servicios de apoyo avanzado para la elaboración de la estrategia de destino.
4. Envío de un reporte de actividades reservadas en la plataforma Amadeus Discover.
5. Servicios de analítica del dato del destino, reporte mensual donde se analiza:
 - Seguimiento de la demanda, a través de la monitorización de las búsquedas online, para detectar mercados potenciales
 - Segmentación por países de origen
 - Comparativa con otros destinos
 - Demanda no atendida

TERCERA.- ACTUACIONES PARA EL DESARROLLO DEL PROTOCOLO

Los trabajos a realizar para la consecución de los objetivos establecidos en el presente Protocolo seguirán las siguientes líneas principales de actuación:

A través de los SETs ("**Segmentos Estratégicos de Turismo**") se ajustarán los parámetros de las actividades que se pretendan potenciar dentro de cada categoría y destino. Las listas de actividades a cargar en la plataforma de Amadeus estarán diseñadas a partir de los SETs del Consell de Mallorca.

Una vez se haya integrado el contenido del Consell de Mallorca y Amadeus, el lanzamiento del Piloto se realizará en los destinos en torno al último trimestre de 2022, con base en la capacidad y recursos disponibles actuales.

CUARTA.- COMPROMISOS ASUMIDOS POR LAS PARTES

4.1 Las Partes ejecutarán el proyecto respetando los principios de eficacia en el cumplimiento de sus objetivos y de eficiencia en la asignación y utilización de los recursos públicos, actuando en un marco de objetividad y transparencia.

4.2 Con carácter previo al lanzamiento del Piloto, las actividades específicas de actuación si se desarrollan deberán formalizarse mediante un documento suscrito por ambas partes (Convenio) en el que consten los siguientes aspectos:

- Origen, naturaleza, objetivo y descripción de la actuación.
- Nivel profesional requerido y competencias de los responsables y participantes. El perfil profesional de los recursos humanos que participen en las actividades que se desarrollen conjuntamente será acordado entre las partes, bajo un estricto principio de idoneidad profesional para el desarrollo de las tareas previstas.
- Duración del proyecto.
- Previsiones de soporte logístico en la implementación y desarrollo de las acciones.
- Recursos tecnológicos necesarios para la realización del proyecto.
- La participación de las partes en los resultados del proyecto, tanto tangible como intangible.

Los documentos en que se deje constancia de los anteriores aspectos no podrán prever, en ningún caso, la realización de actividades que puedan dar lugar a la obtención de un ingreso por parte de Amadeus.

Las partes se comprometen a realizar de mutuo acuerdo acciones de comunicación relativas al proyecto, incluyendo por ejemplo su difusión y promoción de cara a los hoteles en su ámbito de actuación.

QUINTA.- ASIGNACIÓN DE RECURSOS

Las Partes reconocen que el cumplimiento e implementación de lo aquí convenido requiere del uso de sus recursos internos tanto humanos como materiales.

En este sentido, las Partes acuerdan emplear, dentro de lo razonable, sus propios recursos internos y asignar el personal adecuado en términos de conocimiento, experiencia y capacidad de decisión para el óptimo desarrollo de la colaboración acordada.

SEXTA.- VIGENCIA

De conformidad con el artículo 48.8 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, el presente Protocolo se perfeccionará con el consentimiento de las partes manifestado mediante su firma. Mantendrá su vigencia hasta la finalización de las acciones para cumplir los objetivos que constituyen su objeto y, en todo caso, por el período máximo de un año. Con posibilidad de prórroga, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 49.h.2 Ley 40/2015.

La resolución del presente Protocolo supondrá el fin de la capacidad de las Partes de asumir nuevas actividades o compromisos a su amparo, si bien no provocará, por sí misma, la resolución de aquellos compromisos adquiridos por las Partes formalizados previamente a aquélla, manteniéndose en vigor a efectos de dichas actividades y compromisos, salvo y hasta que sean resueltos o venzan sus períodos de vigencia.

SÉPTIMA.- PROPIEDAD INTELECTUAL

7.1. Cada una de las Partes declara y garantiza en lo necesario que es titular o tiene título suficiente para la explotación comercial sobre todos los derechos de sus respectivos nombres, logos, marcas, bases de datos, herramientas y cualquier otro bien protegido por las leyes vigentes en materia de propiedad intelectual e industrial que sean objeto de este Protocolo.

7.2. El presente Protocolo no supone cesión ni traspaso o renuncia de los derechos que correspondan a cada una de las Partes en relación con los bienes regulados por las leyes que rigen sobre la propiedad intelectual o industrial, conservando cada una todos los derechos sobre sus respectivos nombres, logos, marcas, bases de datos, herramientas y cualquier otro bien protegido por la legislación vigente en materia tanto de propiedad intelectual como industrial que haya sido compartido por las Partes o desarrollado por cada Parte, en el marco del presente Protocolo. En concreto, el presente Protocolo no supone la cesión, traspaso ni renuncia de los derechos de propiedad intelectual que Amadeus posee respecto de la plataforma objeto del Piloto.

7.3. El conocimiento y la información resultantes de las actividades conjuntas realizadas en el marco del presente Protocolo estarán a disposición de las Partes, salvo que se acuerde lo contrario.

OCTAVA.- PUBLICIDAD DE LAS PARTES

Cualquier actividad de divulgación o apariciones en medios que se realice respecto de las actividades objeto del presente Protocolo deberá de contar con el consentimiento previo de las Partes.

Queda exceptuado de lo anterior cualquier acto de divulgación que venga impuesto por el cumplimiento de la normativa aplicable.

NOVENA.- SEGUIMIENTO DE ACTIVIDADES

Para facilitar la realización, seguimiento y cumplimiento de las actividades reseñadas en la cláusula tercera, las Partes nombrarán las personas de contacto que serán las responsables de la consecución de las actividades previstas en el presente Protocolo.

Dichas personas constituirán una Comisión de Seguimiento, a la que le corresponderán, entre otras, las siguientes funciones:

Preparar los planes de trabajo y, en su caso, proponer los correspondientes protocolos específicos de colaboración, en línea con las modalidades de colaboración establecidas en la cláusula tercera del presente Protocolo.

Elevar las propuestas elaboradas a los órganos competentes de las Partes.

Realizar el seguimiento de los planes de trabajo, así como aclarar y decidir cuantas dudas puedan plantearse en su interpretación y ejecución.

Resolver las dudas y controversias sobre la interpretación y cumplimiento que puedan surgir durante la vigencia del Protocolo.

Cuando concurra cualquiera de las causas de resolución del Protocolo y existan actuaciones en curso de ejecución, la Comisión de Seguimiento podrá acordar la continuación y finalización de las actuaciones en curso que considere oportunas, estableciendo un plazo razonable para su finalización.

DÉCIMA.- MODIFICACIÓN Y RESOLUCIÓN

10.1 El presente Protocolo podrá ser modificado por mutuo acuerdo y expreso de las Partes.

10.2 El Protocolo se extingue por el cumplimiento íntegro de las actuaciones que constituyen su objeto o por incurrir en causa de resolución.

Son causas de resolución:

- El transcurso del plazo de vigencia del Protocolo sin haberse acordado su prórroga.
- El mutuo acuerdo de las Partes.
- El incumplimiento de las obligaciones y/o compromisos asumidos por las Partes.
- Cualesquiera otras previstas en la legislación vigente.

Las partes vendrán obligadas a comunicarse por escrito la acreditación de la concurrencia de la causa invocada, con una antelación de un mes a la fecha de su efectividad.

En caso de incumplimiento, la Parte cumplidora podrá notificar a la Parte incumplidora un requerimiento para que en el plazo de 15 días naturales cumpla con las obligaciones o compromisos incumplidos. Si transcurrido dicho plazo persistiera el incumplimiento, la Parte cumplidora podrá instar por escrito la resolución del Protocolo, siendo efectiva ésta a partir de la recepción de la notificación. Dicha terminación anticipada del Protocolo no perjudicará cualquier otro derecho o reclamación que la Parte cumplidora pueda ostentar frente a la Parte incumplidora.

10.3 En caso de resolución del Protocolo, las partes quedan obligadas al cumplimiento de sus respectivos compromisos hasta la fecha en que aquélla se produzca, no afectando a la finalización de las actuaciones que en ese momento estuvieran en curso de ejecución, que seguirán desarrollándose hasta su conclusión y en las condiciones pactadas con anterioridad, de conformidad con el artículo 52 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público.

UNDÉCIMA.- CESIÓN

El presente Protocolo se celebra en atención a la calidad de las Partes y, en consecuencia, éstas no podrán cederlo total ni parcialmente.

DUODÉCIMA.- GARANTÍA DE CONFIDENCIALIDAD Y PROTECCIÓN DE DATOS

12.1. Al objeto de desarrollar la colaboración prevista en el presente Protocolo, las Partes podrán acceder a información confidencial con valor comercial y no pública de las otras Partes y que haya sido señalada como tal por la Parte propietaria o respecto de la cual la Parte receptora pueda razonablemente concluir su naturaleza confidencial a la luz del contexto en el que fue aportada ("**Información Confidencial**").

El término "Información Confidencial" no incluirá información:

- Públicamente disponible en el momento de acceso, salvo que dicho acceso haya sido facilitado por una de las Partes;
- A la que la Parte propietaria ya tuviera acceso legal en el momento de acceso de forma directa o indirecta;
- De la que la Parte receptora ya fuera concedora antes del momento de acceso;
- Sobre la que conste autorización expresa por escrito de la Parte propietaria para su divulgación; o
- Cuya divulgación sea exigida por la legislación aplicable o por una orden judicial.

Desde la fecha de formalización del Protocolo y por un periodo de cinco (5) años con posterioridad a la terminación del mismo, cada Parte se obliga, salvo autorización expresa y por escrito de la Parte propietaria de la Información Confidencial, a no difundir o ceder a terceros la citada información en modo alguno, comprometiéndose a observar con diligencia razonable la salvaguarda de la confidencialidad de la Información Confidencial, custodiándola debidamente e impidiendo el acceso no autorizado de terceros a la misma.

Las Partes se comprometen a utilizar cuanta Información Confidencial de la otra Parte le sea facilitada para el desarrollo de las actividades a que se refiere el presente Protocolo, a los únicos efectos de la realización de las referidas actividades.

Las Partes podrán revelar la Información Confidencial de las otras Partes a sus filiales, reguladores, auditores, abogados y contables, cuando:

El uso por esa persona o entidad haya sido autorizado en cumplimiento de las condiciones contenidas en el presente Protocolo o la revelación sea necesaria para el desarrollo de las obligaciones de esa persona o entidad en relación con el presente Protocolo o en cumplimiento de sus obligaciones legales o por orden judicial o de cualquier autoridad competente;

La persona o entidad de que se trate acuerde asumir las obligaciones de confidencialidad del presente Protocolo; y

La Parte que revele la Información Confidencial asuma toda la responsabilidad por los actos y omisiones de la persona o entidad a la que revela la mencionada información y ponga todos los medios razonables a su alcance para asegurar que la Información Confidencial no es revelada o empleada en contravención de los términos del presente Protocolo.

12.2. La Información Confidencial de cada Parte seguirá siendo propiedad de la misma. Las Partes no podrán:

Realizar copias de la Información Confidencial de la otra Parte.

Adquirir ningún derecho respecto de la Información Confidencial de la otra Parte.

Vender, asignar, transferir o disponer de modo alguno la Información Confidencial de las otras Partes a terceros para su explotación comercial.

12.3. Una vez terminado el presente Protocolo, las Partes deberán destruir o devolver a indicación de las otras Partes toda documentación contenida en cualquier soporte que contenga o haga referencia a la Información Confidencial de las otras Partes.

12.4 El tratamiento de datos de carácter personal que, en su caso, pudiera ser necesario realizar como consecuencia del desarrollo del presente Protocolo se regirá conforme a lo establecido en la legislación vigente en materia de protección de datos.

12.5 Las partes se comprometen a observar y adoptar las medidas de seguridad necesarias para asegurar la integridad de los datos a los que pudieran tener acceso, evitando así su alteración, pérdida o tratamiento o acceso no autorizado a los mismos, de conformidad con la normativa vigente en materia de protección de datos. Así mismo, se comprometen a destruir o devolver todos los datos de carácter personal y confidencial utilizados en el cumplimiento del presente Protocolo.

DECIMOTERCERA.- GARANTÍAS

13.1. Las soluciones tecnológicas de Amadeus se aportarán por ésta en el estado en el que se encuentren y únicamente para su uso en el contexto del Piloto.

Amadeus no realizará ninguna manifestación o garantía, expresa o implícita, respecto de dichas soluciones tecnológicas y por la presente expresamente excluye todas las garantías, incluyendo sin limitación alguna, aquellas referentes a precisión, no violación, condiciones, comerciabilidad e idoneidad a un determinado fin.

Asimismo, Amadeus no garantiza que las soluciones tecnológicas cumplan con requisitos de uso de los consumidores, ni que su operación se realice de forma ininterrumpida o sin errores, ni tampoco garantiza que dichas soluciones funcionarán en coordinación con cualquier otro *software*, equipamiento, servicio o producto ni que las soluciones no serán afectadas por estos.

13.2. Con la excepción de la infracción de lo estipulado en la cláusula decimosegunda (Confidencialidad) de este Protocolo, ninguna de las Partes responderá por ningún daño directo o indirecto que se pueda derivar o producir en conexión con el desarrollo del Piloto.

DECIMOCUARTA.- NATURALEZA Y RÉGIMEN JURÍDICO

El presente Protocolo tiene naturaleza administrativa conforme a lo previsto en el artículo 47 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de **Régimen Jurídico del Sector Público**, y queda sometido al régimen jurídico previsto en su Capítulo VI del Título Preliminar (artículos 47 a 53).

Las dudas y controversias que pudieran suscitarse con motivo de la interpretación y cumplimiento del presente Protocolo serán resueltas de común acuerdo por las Partes en la Comisión de Seguimiento.

DÉCIMOQUINTA.- LUGAR DE COMUNICACIONES

Todas las notificaciones, requerimientos, peticiones y otras comunicaciones que deban efectuarse por las Partes en relación con el presente Protocolo, deberán realizarse por escrito y entregarse en las siguientes direcciones:

Para Amadeus IT Group, S.A.

Doña AA con DNI ***6438**

Domicilio social en: calle Salvador de Madariaga 1, 28027 Madrid con CIF A84236934

Email: Ana.arribas@amadeus.com

Para el Consell de Mallorca

Miguel FMH, Jefe del Servicio de Promoción Turística del Consell de Mallorca. Dirección:
Plaza Hospital, 4, 07012 Palma (Illes Balears).

Email: mmunarh@conselldemallorca.net

DECIMOSEXTA.- El presente Protocolo se podrá poner a disposición de los ciudadanos en el Portal de Transparencia correspondiente, en aplicación de lo dispuesto en la Ley 19/2013, de 9 de diciembre, de Transparencia, Acceso a la Información Pública y Buen Gobierno.

Y en prueba de conformidad, firman el presente Protocolo, por duplicado ejemplar en el lugar y fecha de la firma electrónica.

D. Andreu Serra Martínez

Consejero ejecutivo del Departamento

de Transición, Turismo y Deporte

D. Marion Mesnage

Apoderada

Amadeus IT Group, S.A.