

RELACIÓ ACORDS ADOPTATS PEL CONSELL EXECUTIU DEL CONSELL DE MALLORCA DE DIA 15 DE NOVEMBRE DE 2017

PRESIDÈNCIA

APROVACIÓ ACTA ANTERIOR (8-11-2017).

DEPARTAMENT DE TERRITORI I INFRAESTRUCTURES

ESTUDI I SI ESCAU APROVACIÓ DE L'EXPEDIENT DE CONTRACTACIÓ RELATIU A L'OBRA DEL PROJECTE DE REFORÇ DEL FERM MA-10, DEL PK 0.79+590 AL PK 93+930 (DE "ES CAP DES BOSQUET" FINS A LA TRAVESSIA D'ESTELLENCES). TERMES MUNICIPALS DE BANYALBUFAR I ESTELLENCES.- CLAU 16-39.0-RF.- EXP. 6/2017, MITJANÇANT PROCEDIMENT OBERT.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera ejecutiva de Territori i Infraestructures:

Antecedents

1. Per Resolució de la consellera executiva de Territori i Infraestructures, de data 6 de juny de 2017, es va iniciar l'expedient de contractació de les obres del Projecte de reforç del ferm Ma-10, del pk 0.79+590 al pk 93+930 (de "Es Cap des Bosquet" fins a la travessia d'Estellencs). Termes municipals de Banyalbufar i Estellencs.- CLAU 16-39.0-RF.- EXP. 6/2017.
2. Dia 13 de setembre de 2017, la Sra. Catalina Vilella Fuster, tècnica jurídica de la Secció de Contractació amb el vistiplau de la Sra. Magdalena Porcel Moll, cap de Servei d'UGE i Contractació, en va emetre l'informe jurídic; dia 25 de setembre de 2017, es va emetre la conformitat del secretari adjunt i, 2 de novembre de 2017, el de fiscalització prèvia de l'expedient número 6/2017.

Fonaments

D'acord amb l'article 28 del Reglament Orgànic de la corporació, i d'acord amb la base 23 del pressupost vigent, correspon al Consell Executiu atribuir la contractació i l'atorgament de concessions per import superior a dos-cents cinquanta mil euros (250.000,00 €), quan la competència no correspon al Ple del Consell de Mallorca.

En els articles 110, 115 i 116 del Reial decret legislatiu 3/2011, de 14 de novembre, pel que s'aprova el text refós de la Llei de contractes del sector públic (d'ara endavant, TRLCSP), s'estableixen les actuacions que comprèn aprovar aquest expedient.

Per tant, propòs a la consellera executiva del departament de Territori i Infraestructures que elevi al Consell Executiu la següent proposta d'acord:

1. Aprovar l'expedient de contractació d'obra del Projecte de reforç del ferm Ma-10, del pk 0.79+590 al pk 93+930 (de "Es Cap des Bosquet" fins a la travessia d'Estellencs). Termes municipals de Banyalbufar i Estellencs.- CLAU 16-39.0-RF.- EXP. 6/2017, mitjançant procediment obert.
2. D'acord amb el que es disposa en l'article 157 del TRLCSP, el procediment pel qual es regeix l'expedient de contractació és l'obert, en virtut del qual qualsevol empresari

interessat pot presentar una proposició, però s'exclou qualsevol negociació dels termes del contracte amb els licitadors.

Aquest contracte té caràcter administratiu amb la qualificació jurídica de contracte d'obres i, en conseqüència, s'adjudica de conformitat amb el que es disposa en el Llibre III del Títol II del TRLCSP.

La durada d'aquest contracte serà de (6) mesos.

3. Nomenar les persones que han d'integrar la mesa de contractació, la qual ha d'assistir l'expedient de contractació, d'acord amb el que es disposa en l'article 320 del TRLCSP:

Presidència: Sra. Mercedes Garrido Rodríguez, consellera executiva de Territori i Infraestructures

Suplent: Sra. Maria del Carmen Palomino Sánchez, consellera executiva de Modernització i Funció Pública

Vocals: Sr. Cristòfol Massanet Giménez, cap del Servei de Conservació i Explotació

Suplent: Sr. Ignasi Galmés Trueba, enginyer de Gestió Pròpia.

Sr. Carlos M. Ribas Rotger, enginyer de Projectes i Supervisió

Suplent: Sra. Francisca Campaner Munar, enginyera de Projectes

Sra. Maria Elena Montejo Fuentes, interventora general

Suplent: Sra. Francisca Horrach Arrom, interventora delegada

Sr. Jeroni Miquel Mas Rigo, secretari general

Suplent: Sra. Magdalena Porcel Moll, cap de servei d'UGE i Contractació.

Secretari: Sr. Pere Josep Rosiñol Andreu, cap de la Secció de Contractació del Departament de Territori i Infraestructures.

Suplent: Sra. Catalina Vilella Fuster, tècnica jurídica de la Secció de Contractació del Departament de Territori i Infraestructures.

4. Aprovar el Plec de clàusules administratives particulars pel qual es regeix aquesta contractació, i exposar-los al públic pel termini de deu (10) dies naturals, comptadors a partir de l'endemà de publicar aquest anunci en el BOIB, perquè les persones interessades puguin examinar els plecs esmentats i presentar-hi les reclamacions que considerin oportunes, tot això de conformitat amb el que s'estableix en l'article 188.3 de la Llei 20/2006, de 15 de desembre, municipal i de règim local de les Illes Balears (BOIB núm. 186, Ext., de 27 de desembre de 2006).

5. Autoritzar una despesa per un import total d'un milió nou-cents quaranta-quatre mil dos-cents vuitanta euros amb vint-i-quatre cèntims (1.944.280,24 euros), incloent-hi l'IVA, i es finançarà amb càrrec a la partida pressupostària 55 45300 61900 (Document comptable RC 220179000203). De l'esmentat import, un milió sis-cents sis mil vuit-cents quaranta-tres euros amb disset euros (1.606.843,17 euros), corresponen a l'import de licitació amb l'IVA exclòs, i tres-cents trenta-set mil quatre-cents trenta-set euros amb set cèntims (337.437,07 euros) a l'import de l'IVA, calculat aplicant el tipus impositiu del 21%.

6. Obrir el procediment d'adjudicació i anunciar la licitació en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*, amb el termini de presentació d'ofertes de vint-i-sis (26) dies naturals, comptadors a partir de l'endemà de publicar l'anunci en el BOIB, d'acord amb els articles 142 i 159 del TRLCSP. Si el darrer dia d'aquest termini és dissabte o inhàbil, s'allarga al primer dia hàbil següent.

Si, durant el termini d'exposició al públic dels plecs, s'hi presenten reclamacions, se suspèn la licitació i també el termini per presentar-hi proposicions, si és necessari per a resoldre la qüestió plantejada, i es reprèn el que resta d'aquest termini a partir de l'endemà de resoldre les reclamacions.

7. Publicar aquest acord en el Perfil de contractant.

RESOLUCIÓ, SI ESCAU, DEL RECURS D'ALÇADA DEDUÏT CONTRA L'ACORD DEL CONSELL DE DIRECCIÓ DE L'AGÈNCIA DE PROTECCIÓ DE LA LEGALITAT URBANÍSTICA I TERRITORIAL DE MALLORCA DE 18 DE MARÇ DE 2016 QUE ORDENÀ LA DEMOLICIÓ DE LES OBRES OBJECTE D'INFRACCIÓ URBANÍSTICA DE LA PARCEL·LA 281 DEL POLÍGON 10 DEL TERME MUNICIPAL DE MONTUÏRI, EXP. 2012/218, REC. 2016/09B DEMOLICIÓ.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera ejecutiva de Territori i Infraestructures:

Una vegada resolt en via administrativa, mitjançant acord del Consell de Direcció de l'Agència de protecció de la legalitat urbanística i territorial de Mallorca de 18 de març de 2016, el procediment de restitució incoat contra el Sr. MHV i a la Sra. ABV, en qualitat de propietaris i promotors de part de les obres, per la realització d'actes d'edificació i ús del sòl constitutius d'infracció urbanística a la parcel·la 281 del polígon 10 del terme municipal de Montuïri, i havent-se interposat recurs d'alçada pel Sr. H i la Sra. B, a la vista de l'informe de la TAG Cap de la Secció Executiva de l'Agència de 6 de setembre de 2017, la Consellera Executiva de Territori i Infraestructures proposa que el CONSELL EXECUTIU del Consell de Mallorca adopti el següent:

ACORD

"Desestimar, de conformitat amb l'informe de la TAG, Cap de la Secció Executiva de l'Agència de protecció de la legalitat urbanística i territorial de Mallorca, de 6 de setembre de 2017, els motius al·legats en el recurs d'alçada interposat pel Sr. MHV i a la Sra. ABV contra l'acord del Consell de Direcció de l'Agència de Protecció de la Legalitat Urbanística i Territorial de Mallorca de 18 de març de 2016, pel qual se'ls va ordenar la demolició de les actuacions realitzades en la parcel·la 281 del polígon 10 del terme municipal de Montuïri.

Contra aquesta resolució, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar recurs contenciós administratiu davant el Jutjat contenciós administratiu de Palma que

correspongui, en el termini de dos mesos, comptadors a partir de l'endemà d'haver rebut la notificació d'aquest acord.

No obstant l'anterior, es pot exercitar, si n'és el cas, qualsevol altre recurs que es consideri pertinent. Tot això de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, que regula la jurisdicció contenciosa administrativa, i amb la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques."

PROPOSTA D'ACORD DE L'ABONAMENT DEL PRINCIPAL MÉS ELS INTERESSOS LEGALS RELATIUS A LA SENTÈNCIA 572/2016, DE 8 DE NOVEMBRE, DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA DE LES ILLES BALEARS, DICTADA EN EL ROTLLE D'APEL·LACIÓ NÚM. 74/2016 CONFIRMANT LA SENTÈNCIA NÚM. 416/2015, DE 4 DE NOVEMBRE.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera ejecutiva de Territori i Infraestructures:

PROPOSTA D'ACORD

Antecedents

1.- En data 8 de novembre de 2016, el Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears va dictar la Sentència número 572/2016, dictada en el rotlle d'apel·lació núm. 74/2016 de 4 de novembre, confirmant la sentència núm. 416/2015 de 4 de novembre amb relació al PO 42/2009 del Jutjat Contencios Administratiu número 2 de Palma, instada per la societat Proyectos Bekor, S.L. contra el Consell Insular de Mallorca que estima parcialment el recurs contencios administratiu interposat condemnant al Consell Insular de Mallorca i reconeixent el dret de Proyectos Bekor, S.L. a la indemnització patrimonial per l'import de 420.709,58 € (quatre-cents vint mil set-cents nou euros amb cinquanta-vuit cèntims) i 559.519,00 marcs alemanys (cinc-cents cinquanta-nou mil cinc-cents dinou marcs alemanys) d'acord amb el tipus de canvi a pessetes en la data d'emissió de les factures i posterior canvi a euros, més els interessos legals meritats des de la reclamació administrativa prèvia.

2.- En data 30 de maig de 2017, el cap del Servei jurídic d'Urbanisme emet informe on determina, sobre l'execució de la sentència número 572/2016 del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears condemnant al Consell de Mallorca a la responsabilitat patrimonial pels perjudicis soferts com a conseqüència de les actuacions d'aquest Consell Insular en relació al sector urbanitzable núm. 12 "Es Pujol" del terme municipal de Santanyi, que l'import principal a abonar a PROYECTOS BEKOR, S.L. és de **704.248,41 € (set-cents quatre mil dos-cents quaranta-vuit euros amb quaranta-un cèntims)** tenint en compte el tipus de canvi a pessetes en el moment d'emissió i conversió a euros de la part corresponent als marcs alemanys i que l'import dels interessos legals és de 131.289,26 € (cent trenta-un mil dos-cents vuitanta-nou euros amb vint-i-sis cèntims).

3.- En data 14 de juliol de 2017 i 26 d'octubre de 2017, el cap del Servi jurídic d'Urbanisme emet informes actualitzant el càlcul dels interessos legals atenent les actuals previsions de pagament fixant l'import de **139.508,71 € (cent trenta-nou mil cinc-cents vuit euros amb setanta-un cèntims)**.

Consideracions jurídiques

L'article 28.j) de l'acord del Ple, de 2 de juliol de 2001, pel qual s'aprova el Reglament Orgànic del Consell de Mallorca (BOIB núm. 102, de 25 d'agost de 2001) assenyala que correspon al Consell Executiu del Consell de Mallorca la competència per autoritzar i disposar despeses en la quantia que es determini en les bases d'execució del pressupost que, d'acord amb la Base 23.4 del pressupost del Consell Insular de Mallorca per a l'any 2017, correspon al Consell Executiu quan l'import és superior a dos-cents cinquanta mil euros (250.000,00 euros).

Per tant, ACORD:

1. Aprovar la indemnització patrimonial a PROYECTOS BEKOR, S.L. amb CIF B07785579 derivada de la sentència número 572/2016 de 8 de novembre, dictada en el rotlle d'apel·lació núm. 74/2016 de 4 de novembre, confirmant la sentència núm. 416/2015 de 4 de novembre amb relació al PO 42/2009 del Jutjat Contenciós Administratiu número 2 de Palma per les conseqüències de les actuacions del Consell Insular de Mallorca en relació al sector urbanitzable núm. 12 "Es Pujol", del terme municipal de Santanyi per import de **set-cents quatre mil dos-cents quaranta-vuit euros amb quaranta-un cèntims (704.248,41 €)** a més dels interessos legals meritats des de la reclamació prèvia per un import de **cent trenta-nou mil cinc-cents vuit euros amb setanta-un cèntims (139.508,71 €)** que sumen un total de **vuit-cents quaranta-tres mil set-cents cinquanta-set euros amb dotze cèntims (843.757,12 €)**.

2. Autoritzar i disposar la despesa per import de **vuit-cents quaranta-tres mil set-cents cinquanta-set euros amb dotze cèntims (843.757,12 €)** a favor de PROYECTOS BEKOR, S.L. amb CIF B07785579, amb càrrec a l'aplicació pressupostària núm. 55.15110.22620 i RC núm. 220170027815 per un import de set-cents quatre mil dos-cents quaranta-vuit euros amb quaranta-un cèntims (704.248,41 €) i amb càrrec a l'aplicació pressupostària núm. 55.15140.35200 i RC núm. 220170027815 per un import de cent trenta-nou mil cinc-cents vuit euros amb setanta-un cèntims (139.508,71 €).

3. Notificar aquesta resolució a Intervenció delegada, Assessoria Jurídica del Consell de Mallorca i a PROYECTOS BEKOR, S.L.

DEPARTAMENT DE BENESTAR I DRETS SOCIALS

APROVACIÓ DE LA PROPOSTA DE RESOLUCIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PEL SRA. JABC CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA PRESIDENTA DE L'IMAS DE 14 DE JUNY DE 2017 PER LA QUAL

S'APROVA LA LLISTA DEFINITIVA DEL PERSONAL DE L'INSTITUT MALLORQUÍ D'AFERS SOCIALS INCLÒS DINS L'ÀMBIT D'APLICACIÓ DE L'ACORD EN MATÈRIA DE CARRERA PROFESSIONAL.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera ejecutiva de Benestar i Drets Socials:

Antecedents de fet

1. En data 19 de gener de 2017, la Mesa General de Negociació Conjunta de personal funcionari i laboral del Consell de Mallorca i de l'IMAS va aprovar, per unanimitat, un acord en matèria de carrera professional del personal, de conformitat amb les prescripcions del Reial decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, que aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic (TRLEBEP), el text del qual ha estat signat en data 26 de gener de 2017 per la representació de l'Administració i les organitzacions sindicals que formen part de la Mesa.

2. En data 9 de març de 2017, el Ple del Consell de Mallorca va aprovar l'Acord de la Mesa General de Negociació Conjunta de personal funcionari i laboral del Consell de Mallorca i de l'IMAS en matèria de carrera professional, signat dia 26 de gener de 2017 per la representació de l'Administració i les organitzacions sindicals que formen part de la Mesa, el qual es va publicar en el BOIB núm. 33 de 18 de març de 2017.

3. En la mateixa disposició es preveu que en el termini d'un mes a partir de l'endemà que l'Acord sigui aprovat pel Ple del Consell Insular de Mallorca, s'ha de publicar en el Butlletí Oficial de les Illes Balears una llista on constin totes les persones incloses dins del seu àmbit d'aplicació, en la qual figuri el nom i llinatges; el número del DNI; el subgrup, el cos o l'escala o el grup i la categoria professional; el nivell reconegut i el període de serveis previs sobrats, una vegada computats els que resultin necessaris per accedir al nivell corresponent de la carrera professional.

4. En aplicació de l'anterior, en data de 4 d'abril de 2017 (BOIB núm. 42 de 8 d'abril de 2017), la presidenta de l'IMAS va dictar resolució per la qual s'aprova la llista provisional del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord de 9 de març de 2017 del Ple del Consell de Mallorca en matèria de carrera professional, i s'atorga un termini de deu dies hàbils des de l'endemà de la seva publicació per presentar reclamacions, o bé, atès el caràcter voluntari de la carrera professional horitzontal, per renunciar a la seva participació en el sistema de carrera professional horitzontal. Aquest termini va acabar el 26 d'abril de 2017.

5. El 26 d'abril de 2017, amb núm. de registre d'entrada 12510, la senyora JABC, va presentar al·legacions a la resolució de la presidenta de l'IMAS, de data 4 d'abril de 2017, per la qual s'aprova la llista provisional del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional esmentat al punt dos, sol·licitant la revisió del seu enquadrament inicial en el grup/subgrup C1 i la substitució d'aquest pel grup/subgrup A2. Els requisits i mèrits a considerar als efectes de la carrera professional del personal de l'IMAS, tal i com indica la disposició transitòria primera de l'Acord de 9 de març de 2017, s'han d'entendre referits a 31 de desembre de 2016.

6. En data 13 de juny de 2017, la presidenta de l'IMAS va resoldre desestimar les al·legacions presentades per la Sra. BC a la llista provisional del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional atès que, una vegada revisat el seu expedient personal, es va comprovar que estava nomenada en el grup/subgrup C1.

La senyora BC no va presentar recurs d'alçada contra la resolució desestimatòria esmentada.

7. En data 14 de juny de 2017 (BOIB núm. 74 de 17 de juny de 2017), la presidenta de l'IMAS va dictar resolució per la qual s'aprovà la llista definitiva del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional, i s'atorgà un termini d'un mes des de l'endemà de la seva publicació per presentar recurs d'alçada.

A la llista definitiva constava la senyora JABC, amb DNI XXX, en el grup/subgrup C1, Nivell II, dies sobrants 1206.

8. El 17 de juliol de 2017, amb núm. de registre d'entrada 22513, la senyora Joana JABC, amb DNI XXX, va presentar recurs d'alçada sol·licitant ser inclosa en el grup/subgrup A2 a la llista definitiva del personal de l'IMAS inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional, i la modificació de la llista definitiva esmentada en aquest sentit.

Fonaments de dret

1. El recurs d'alçada es va interposar contra la Resolució de la presidenta de l'IMAS, de 14 de juny de 2017 (BOIB 74 de 17 de juny de 2017), per la qual s'aprovà la llista definitiva del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional i s'atorgà un termini d'un mes des de l'endemà de la seva publicació per interposar recurs d'alçada.

D'acord amb el que es disposa a l'article 27.1 del Text consolidat dels Estatuts de l'IMAS (BOIB núm. 140 de 5 de novembre de 2016), 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 prevists a la Llei del procediment administratiu comú.

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

Atesos els articles de referència, el recurs d'alçada interposat en data 17 de juliol de 2017 contra la resolució de la presidenta de l'IMAS de 14 de juny de 2017 (BOIB 74 de 17 de juny de 2017) es va presentar dins del termini i en la forma escaient.

3. Segons preveu l'article 122.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, el termini màxim per dictar i notificar la resolució d'un recurs d'alçada és de tres mesos i, si un cop transcorregut aquest termini no s'ha dictat aquesta resolució, es pot entendre desestimat el recurs. No obstant això, d'acord amb l'article 24.3 del mateix text legal en els casos de desestimació per silenci administratiu la resolució expressa posterior al venciment del termini s'adoptarà per l'Administració sense vinculació al sentit del silenci.

4. Mitjançant aquest recurs d'alçada, la recurrent, la senyora BC, exposa que, una vegada publicada la llista definitiva del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional, ella continua enquadrada en el grup/subgrup C1, i no en el grup/subgrup A2; que ocupa un lloc de feina d'Educadora Social amb codi F00700393, de la Relació de Llocs de Treball vigent, i sol·licita el seu enquadrament inicial en el grup/subgrup A2 de la llista definitiva del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional, així com la modificació de la llista definitiva esmentada en aquest sentit.

5. Una vegada examinat l'expedient personal de la recurrent, es comprova que, d'acord amb la Resolució de la presidenta de l'IMAS, de 30 de desembre de 2011, de contractació laboral temporal, la senyora JABC és personal laboral temporal, amb la categoria d'Educadora Social, del grup/subgrup C1, adscrit a la Secció de Recursos Sociolaborals, Servei de Persones amb Discapacitat, de la Direcció Insular de Persones amb Discapacitat de l'IMAS, per desenvolupar el Programa Experimental d'Ocupació del Servei d'Ocupació de les Illes Balears, SOIB.

A més a més, d'acord amb el Sistema Integrat del Departament de Recursos Humans de l'IMAS, la recurrent no ocupa un lloc de la Relació de Llocs de Treball de l'IMAS, i el lloc d'Educadora Social de l'esmentat Programa Experimental d'Ocupació del SOIB al qual es refereix, es troba adscrit als grups/subgrups de classificació professional A2 i C1.

6. De conformitat amb la disposició transitòria primera de l'Acord del Ple del Consell de Mallorca, de dia 9 de març de 2017, d'aprovació de l'Acord de la Mesa General de Negociació Conjunta del Consell de Mallorca, en matèria de carrera professional, que regula el procediment extraordinari d'enquadrament inicial de nivell, en relació amb el punt 5 del mateix Acord, el personal serà enquadrat en el nivell que li correspongui d'acord amb els requisits i mèrits reconeguts a data 31 de desembre de 2016.

En la data esmentada, i d'acord amb la Resolució de la presidenta de l'IMAS, de data 30 de desembre de 2011, de contractació laboral temporal, la recurrent es troba adscrita al grup/subgrup C1 amb la categoria professional d'Educadora Social.

7. Per tot l'anterior no procedeix estimar el recurs d'alçada de la senyora JABC, ni modificar la Resolució de la presidenta de l'IMAS, de data 14 de juny de 2017 (BOIB núm. 74 de 17 de juny de 2017), per la qual s'aprova la llista definitiva del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional

8. Vist allò que disposa l'article 27.1 del Text consolidat dels Estatut de l'IMAS (BOIB núm. 140 de 5 de novembre de 2016), l'òrgan competent per resoldre el recurs d'alçada és el Consell Executiu del Consell de Mallorca.

Atès tot el que s'ha exposat, i vist l'informe de 3 d'octubre de 2017 del cap del Servei de Selecció, Provisió i Formació de l'IMAS, propòs que el Consell Executiu del Consell de Mallorca adopti els següents

ACORDS

Primer. DESESTIMAR el recurs d'alçada interposat per la senyora JABC, amb DNI XXX, el 17 de juliol de 2017, contra la resolució de la presidenta de l'IMAS, de 14 de juny de 2017, per la qual s'aprova la llista definitiva del personal de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials inclòs a l'àmbit d'aplicació de l'Acord en matèria de carrera professional.

Segon. NOTIFICAR l'acord de desestimació a la persona interessada.

APROVACIÓ DE LA PROPOSTA DE RESOLUCIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PEL SRA. CGG CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA PRESIDENTA DE L'INSTITUT MALLORQUÍ D'AFERS SOCIALS DE 20 DE JUNY DE 2017 PER LA QUAL S'APROVEN LES LLISTES DEFINITIVES DE PERSONES ASPIRANTS ADMESES I EXCLOSES DEL CONCURS PER FORMAR PART D'UNA BORSA DE TREBALL DE L'ESCALA D'ADMINISTRACIÓ ESPECIAL, SUBESCALA SERVEIS ESPECIALS, CLASSE PERSONAL D'OFICIS, ESPECIALITAT AUXILIAR EDUCATIU.

Es dona compte de la següent proposta de la consellera ejecutiva de Benestar i Drets Socials:

Antecedents de fet

1. En data de 4 de febrer de 2017 es va publicar al Butlletí Oficial de les Illes Balears, BOIB número 15, la Resolució de la presidenta de l'IMAS de 19 de gener de 2017, per la qual es convoca un concurs per formar part d'una borsa de treball de l'Escala d'Administració Especial, Subescala Serveis Especials, Classe Personal d'Oficis/Ajudant, Especialitat Auxiliar Educatiu.
2. En data de 3 de maig de 2017, la presidenta de l'IMAS va dictar resolució per la qual s'aproven les llistes provisionals de persones aspirants admeses i excloses del concurs per formar part de la borsa esmentada, s'atorga un termini de 10 dies hàbils, comptadors des de l'endemà de la publicació de la resolució, per esmenar el defecte o adjuntar el document preceptiu i es disposa que si la persona interessada no compleix el requisit, la sol·licitud es tindrà per no presentada.

En la resolució esmentada, la senyora CGG, amb DNI XXX, figurava en la llista de persones excloses pel següent motiu:

«Manquen els requisits: Certificat del Registre Central de Delinqüents Sexuals, de no haver estat condemnat per delictes contra la llibertat i indemnitat sexual, tràfic d'éssers humans o explotació de menors.

Observació: manca codi segur de verificació del certificat Registre Central Delinqüents Sexuals».

3. En data de 16 de maig de 2016, amb núm. RGE 14321, la senyora Galmés Galmés va aportar Certificat del Registre Central de Delinqüents Sexuals, de no haver estat condemnada per delictes contra la llibertat i indemnitat sexual, tràfic d'éssers humans o explotació de menors.

4. En data de 20 de juny de 2017, la presidenta de l'IMAS va dictar resolució per la qual s'aproven les llistes definitives de persones aspirants admeses i excloses per formar part de la borsa de treball de l'Escala d'Administració Especial, Subescala Serveis Especials, Classe Personal d'Oficis, Especialitat Auxiliar Educatiu.

En la llista definitiva de persones aspirants excloses figurava la senyora CGG, amb DNI XXX, pel següent motiu:

«Manquen els requisits: Certificat del Registre Central de Delinqüents Sexuals, de no haver estat condemnat per delictes contra la llibertat i indemnitat sexual, tràfic d'éssers humans o explotació de menors.

Observació: manca codi segur de verificació del certificat Registre Central Delinqüents Sexuals».

5. En data de 3 de juliol de 2017, amb núm. RGE 20400, la senyora CGG va interposar recurs d'alçada contra la Resolució de la presidenta de l'IMAS de data 20 de juny de 2017, on exposava que en data 16 de maig de 2017, i núm. RGE 14321, havia aportat el Certificat original del Registre Central de Delinqüents Sexuals, de no haver estat condemnada per delictes contra la llibertat i indemnitat sexual, tràfic d'éssers humans o explotació de menors, i havia sol·licitat que es tingués en compte als efectes de la seva admissió a la borsa esmentada; i al·legava que, tot i que havia aportat la documentació i els requisits exigits a la convocatòria, a la llista definitiva havia quedat exclosa pels mateixos motius, per la qual cosa sol·licitava la revisió de la seva documentació i la comprovació dels exemplars aportats.

Fonaments de dret

1. El recurs d'alçada es va interposar contra la Resolució de la presidenta de l'IMAS de data 20 de juny de 2017 per la qual s'aproven les llistes definitives de persones aspirants admeses i excloses del concurs per formar part d'una borsa de treball de l'Escala d'Administració Especial, Subescala Serveis Especials, Classe Personal d'Oficis/Ajudant, Especialitat Auxiliar Educatiu.

D'acord amb el que es disposa a l'article 27.1 del Text consolidat dels Estatut de l'IMAS (BOIB núm. 140 de 5 de novembre de 2016), 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.

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

Atesos els articles de referència el recurs d'alçada interposat en data 3 de juliol de 2017, contra la resolució de la presidenta de l'IMAS de data 20 de juny de 2017, es va presentar dins del termini i en la forma escaients.

3. Segons preveu l'article 122.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, el termini màxim per dictar i notificar la resolució d'un recurs d'alçada és de tres mesos i, si un cop transcorregut aquest termini no s'ha dictat aquesta resolució, es pot entendre desestimat el recurs. No obstant això, d'acord amb l'article 24.3 del mateix text legal en els casos de desestimació per silenci administratiu la resolució expressa posterior al venciment del termini s'adoptarà per l'Administració sense vinculació al sentit del silenci.

4. Mitjançant el recurs d'alçada, la recurrent, la senyora CGG al·lega que, tal i com s'ha exposat en punt 3 dels Antecedents de fet, va aportar dins termini el document necessari per tal d'esmenar la causa de la seva exclusió de la llista provisional de persones aspirants admeses a la borsa de referència, i adjunta l'al·legació realitzada en data 16 de maig de 2017, amb núm. RGE 14321; i sol·licita que es revisi la documentació aportada i, en conseqüència, ser inclosa a la llista definitiva de persones admeses de la borsa de treball de l'Escala d'Administració Especial, Subescala Serveis Especials, Classe Personal d'Oficis/Ajudant, Especialitat Auxiliar Educatiu.

Una vegada revisat l'expedient de la recurrent, s'observa que en l'esmena de 16 de maig de 2017 va aportar un certificat que té tots els elements del Certificat del Registre Central de Delinqüents Sexuals, de no haver estat condemnada per delictes contra la llibertat i indemnitat sexual, tràfic d'éssers humans o explotació de menors, excepte el referit codi segur de verificació, però que aquest fet podria ser degut a un error d'impressió, o del sistema informàtic.

5. Respecte a l'esmena de documents en els processos selectius i concursos de la funció pública, la Sentència del Tribunal Suprem de data 14 de setembre de 2004, assenyala que: "*(...) convé subratllar que certament els participants en processos selectius estan obligats a complir amb les bases de la convocatòria i recau sobre ells la càrrega d'aportar la documentació en els termes que estableixin les bases, ja que així resulta perquè el funcionament de aquests processos sigui igual per a tots els participants i es desenvolupi amb la normal regularitat que exigeix el principi constitucional d'eficàcia administrativa (article 103 CE). Però cal destacar també que aquests criteris de racionalitat i proporcionalitat (...) no permeten valorar com a incompliment de les bases aquells comportaments dels aspirants que no responguin a una resistència a observar-les, sinó a un dubte raonable del seu significat o abast. Quan això últim*

succeeixi el procedent serà permetre esmenar l'error inicial en què es pugui haver incorregut".

No existeix el dubte raonable respecte al significat o abast de les bases, però tampoc n'existeix dubte respecte al comportament de la interessada tendent a observar-les i respectar-les, tenint en compte que va intentar esmenar un error en el format del document, dins del termini establert fixat en les esmentades bases.

6. Per tot l'anterior, procedeix permetre a la senyora GG esmenar l'error del certificat i concedir-li un termini de 10 dies hàbils per aportar novament un Certificat del Registre Central de Delinqüents Sexuals, de no haver estat condemnada per delictes contra la llibertat i indemnitat sexual, tràfic d'éssers humans o explotació de menors, amb l'avertiment que aquest ha de contenir un codi segur de verificació.

7. Vist allò que disposa l'article 27.1 del Text consolidat dels Estatuts de l'IMAS (BOIB núm. 140 de 5 de novembre de 2016), l'òrgan competent per resoldre el recurs d'alçada és el Consell Executiu del Consell de Mallorca.

Atès tot el que s'ha exposat, i vist l'informe de 10 d'octubre de 2017 del cap del Servei de Selecció, Provisió i Formació de l'IMAS, propòs que el Consell Executiu del Consell de Mallorca adopti els següents

ACORDS

Primer. ESTIMAR el recurs d'alçada interposat per la senyora CGG, amb DNI XXX, contra la Resolució de la presidenta de l'IMAS de data 20 de juny de 2017 per la qual s'aproven les llistes definitives de persones aspirants admeses i excloses del concurs per formar part d'una borsa de treball de l'Escala d'Administració Especial, Subescala Serveis Especials, Classe Personal d'Oficis/Ajudant, Especialitat Auxiliar Educatiu.

Segon. REQUERIR a la la senyora CGG, amb DNI XXX, perquè porti, en el termini de 10 dies hàbils, un Certificat del Registre Central de Delinqüents Sexuals, de no haver estat condemnada per delictes contra la llibertat i indemnitat sexual, tràfic d'éssers humans o explotació de menors que contingui el codi segur de verificació esmentat, amb l'avertiment que de no fer-ho se li tendrà per desistida de la seva petició de formar part de la borsa de treball de l'Escala d'Administració Especial, Subescala Serveis Especials, Classe Personal d'Oficis/Ajudant, Especialitat Auxiliar Educatiu, convocada per Resolució de la presidenta de l'IMAS de 19 de gener de 2017 (BOIB núm. 15 de 4 de febrer de 2017).

Tercer. NOTIFICAR l'acord d'estimació del recurs a la persona interessada.