

RELACIÓ D'ACORDS ADOPTATS PEL CONSELL EXECUTIU DEL CONSELL INSULAR DE MALLORCA, REUNIT EN SESSIÓ ORDINÀRIA DE DIA 3 D'ABRIL DE 2024

APROVACIÓ DE LES ACTES ANTERIORS (25-03-2024 extr.i urgent i 27-03-2024).

EXPEDIENT 979789T: PROPOSTA D'ACORD DE DESESTIMACIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PER LA SENYORA MLOJ CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA PRESIDÈNCIA DE L'INSTITUT MALLORQUÍ D'AFERS SOCIALS DE DATA 25 D'ABRIL DE 2023 PER LA QUAL ES DESESTIMA LA SOL·LICITUD DE DATA 24 DE MAIG DE 2022 DE RECOONEIXEMENT DE LA CONDICIÓ DE PERSONAL INDEFINIT NO FIX I VINCULACIÓ DE LA SEVA RELACIÓ DE TREBALL A UN LLOC LABORAL.

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament de Benestar Social i President de l'IMAS:

Proposta d'acord de desestimació del recurs d'alçada interposat per la senyora MLOJ contra la Resolució de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 25 d'abril de 2023 per la qual es desestima la sol·licitud de data 24 de maig de 2022 de reconeixement de la condició de personal indefinit no fix i vinculació de la seva relació de treball a un lloc laboral

Antecedents

1. La senyora MLOJ, amb DNI ***4716**, va ser nomenada personal laboral interí de l'IMAS per ocupar un lloc de feina vacant, com a Treballador/a Social, subgrup A2, a partir de dia 1 de gener de 2011. D'acord amb la segona clàusula d'aquest nomenament, l'objecte del contracte en qüestió és exercir les funcions del lloc de feina F00680022-4 com a Treballadora Social de l'Àrea de Protecció al Menor i Atenció a la Família. Aquest contracte va ser firmat per l'IMAS i per la senyora MLOJ. En aquest punt, cal indicar que, la interessada, contra el contracte no va interposar cap recurs administratiu.

Aquest contracte és conseqüència de la Resolució del president de l'IMAS, de 10 de desembre de 2010, per la qual es ratificava l'Acord de la mesa Sectorial de Negociació de l'IMAS, de data 24 de març de 2010 i es nomenava personal laboral interí a la Sra. MLOJ. Els acords aprovats foren els següents:

- «1. Els contractes en la modalitat d'obra o servei determinats que han esdevingut estructurals i, en conseqüència, s'han creat els llocs de feina corresponents a la Relació de Llocs de Feina de l'IMAS, en les modificacions efectuades l'any 2008 i 2009.*
 - 2. Haguda compte que les funcions que exerceix aquest personal són pròpies de personal funcionari, els llocs de feina s'han creat amb la naturalesa funcional.*
 - 3. El personal afectat pel que disposa el punt anterior s'ha de vincular al lloc de feina de nova creació, com a requisit previ per dur a terme el procés de consolidació.*
 - 4. A aquests efectes, el president de l'IMAS formalitzarà els contractes com a personal laboral interí fins que el lloc de feina sigui adjudicat com a conseqüència del procés de consolidació en l'ocupació que se regula a l'apartat III.*
- Aquest procediment està condicionat a l'entrada en vigor de la modificació de la Relació de Llocs de Feina de l'any 2009 i a la dotació dels llocs de nova creació afectats.»*

Per altra banda, el lloc que ve ocupant la senyora MLOJ, el codi lloc F00680022-4 mai ha estat objecte de modificacions de la relació de llocs de treball.

2. El lloc de feina de Treballador/a Social, amb el codi F00680022-4, ocupat per la senyora MLOJ, correspon a una de les places inclosa a l'oferta d'ocupació pública extraordinària de l'any 2022 de personal funcionari de l'IMAS, aprovada per Resolució de Presidència de l'IMAS de data 16 de maig de 2022 (BOIB núm. 66 de 21 de maig de 2022), en aplicació del que disposa la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública.

3. D'acord amb l'article 2.6 del Decret 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per a reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, es va comunicar a la senyora MLOJ, en data 30 de maig de 2022 (RGS núm. 12891, de 27 de maig de 2022), la inclusió de la plaça que ocupa, amb codi lloc F00680022-4, a l'oferta pública extraordinària de personal funcionari de l'any 2022 que es convocarà pel sistema de concurs excepcional de mèrits.

4. En data 29 d'octubre de 2022, en el BOIB núm. 140, es va publicar Resolució de la Presidència de l'IMAS per la qual s'aproven les convocatòries, bases i els barems de mèrits dels processos selectius d'estabilització pel sistema de concurs excepcional i pel sistema de concurs oposició per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats dels subgrups A1 i A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022.

5. D'acord amb les dades que consten al Departament de Recursos Humans, la senyora MLOJ ha presentat vàries sol·licitud per participar al procés selectiu d'estabilització tant en la modalitat de concurs excepcional com en la modalitat de concurs oposició.

6. En data 24 de maig de 2022 i número de registre d'entrada 13602/2022, la senyora MLOJ presenta sol·licitud a l'IMAS per la qual sol·licita que se consideri la seva situació laboral com a indefinit no fix i que se procedeixi a regularitzar, realitzant les gestions que siguin necessàries, la seva vinculació irregular a una plaça funcional.

7. Per Resolució nº 7448 de la Presidència de l'IMAS de data 25 d'abril de 2023 es va desestimar la sol·licitud descrita a l'antecedent anterior.

8. En data 27 d'abril de 2023, la senyora MLOJ presenta recurs d'alçada contra la Resolució nº 7448 de la Presidència de l'IMAS de 25 d'abril de 2023. En el mateix sol·licita que se dicti resolució per la qual es revoqui i deixi sense efectes la resolució objecte de recurs, procedint a vincular el lloc de feina del recurrent amb una plaça de personal laboral, que no funcional, amb els efectes legals inherents a dita declaració, i a reconèixer que la relació laboral entre les parts és de indefinida no fixa.

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 es va interposar contra la Resolució de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 25 d'abril de 2023, per la qual es resol desestimar la sol·licitud de regularitzar la situació irregular de la recurrent per estar vinculat a una plaça funcional i de reconeixement de la relació laboral com a indefinit no fix.

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 és 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 en data 26 d'abril de 2023 i el termini per interposar recurs es va iniciar a partir de l'endemà de la notificació de la Resolució. Així, la interposició del recurs d'alçada va ser en data 27 d'abril de 2023, en conseqüència, el recurs d'alçada s'ha interposat en el termini i la forma escaient.

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 efectes de la Llei del procediment administratiu comú.

II. Qüestions substantives

1. Mitjançant recurs d'alçada, la recurrent al·lega que el fet de que les places de l'IMAS siguin totes funcionaries no significa que les places del personal laboral hagin d'estar vinculades a les places funcionaries, ja que unes no tenen res a veure amb les altres.

Així mateix, la recurrent, fa referència als articles 9 i 11 del Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut de l'empleat públic i, conclou que res tenen a veure les característiques del personal laboral amb les del funcional.

Finalment, la recurrent disposa que el fet d'ocupar places funcionaries suposa un greuge comparatiu per al personal laboral en el marc del procés d'estabilització posat en marxa per l'IMAS.

Pel que fa al reconeixement de la situació laboral com indefinida no fix, la recurrent al·lega que la seva situació és de frau en la contractació o, dit d'altra forma, d'abús de contractació per part de l'Administració. Per aquest motiu, fa referència a la Directiva 1999/70/CE sobre l'ocupació de duració determinada.

Ateses les al·legacions del recurrent, cal fer les consideracions següents:

1. Pel que fa al reconeixement de la condició de personal indefinit no fix:

En primer lloc, cal esmentar que la figura de indefinit no fix, és una creació jurisprudencial de la Sala Social del Tribunal Suprem, entre altres, la sentència 7 d'octubre de 1996 (recurs 3307/1995) per tal de corregir la irregularitat en la contractació laboral temporal per part de l'Administració Pública.

En la mateixa línia, d'acord amb la sentència del Tribunal Suprem, de 6 de febrer de 2020 (recurs 2726/2018), és descarta convertir els contractes d'interinitat en indefinits no fixos, sense haver superat un procediment selectiu. La sentència recull que «la superació del termini de tres anys per a l'execució de l'oferta pública que preveu l'article 70 del TREBEP, no converteix a la persona que es troba en situació d'interinitat en indefinida», conclusió amb la qual s'avalua que el contracte d'interinitat pugui durar més de tres anys i que en tot cas, són els Tribunals els qui han de valorar si concorren les circumstàncies que justifiquin la conversió en indefinits no fixos dels contractes temporals.

En el mateix sentit, cal esmentar la recent sentència núm. 252/2023 del Jutjat Contenciós Administratiu núm. 2 de Palma, interposat contra l'IMAS, on la sala recull la STST de Castilla y León, de l'11 de febrer de 2022, que, sobre aquest particular, diu que:

«Las sentencias nº 1425 y 1426/2018 del Tribunal Supremo, de 26 de septiembre de 2018, recursos 785/2017 y 1305/2017, a las que se remiten reiteradamente sentencias posteriores del Alto Tribunal,[...]. entre ellas se viene a sostener que la solución jurídica aplicable a las situaciones de abusos de temporalidad (por concatenación de sucesivos nombramientos estatutarios eventuales o como funcionario interino) no es la conversión del personal estatutario temporal de carácter eventual o del personal funcionario interino en personal indefinido no fijo, sino la subsistencia y continuación de la relación de empleo hasta que la Administración cumpla lo que ordena la norma de carácter básico establecida en el art. 9.3. último párrafo de la ley 55/2003, de 16 de diciembre, del Estatuto Marco del Personal Estatutario de los Servicios de Salud o en el art. 10.1 de la ley 7/2007, de 12 de abril, y hoy en el mismo precepto del Texto Refundido de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público, aprobado por Real Decreto Legislativo 5/2015, de 30 de octubre según se trate de personal estatutario o funcional.»

En la mateixa línia es recull a la STS de 9 de desembre de 2020 (recurs 7976/2018), en la que se senyala el següent:

«son reiteradas las sentencias de esa Sala las que han rechazado la aplicabilidad de la figura de personal indefinido no fijo como solución para los supuestos de utilización sucesiva por las Administraciones Públicas de contratos o nombramientos de carácter temporal para atender las necesidades permanente o de carácter estructural.»

Per tant, en virtut de la jurisprudència esmentada, la situació d'abús de temporalitat per la concatenació de successius nomenaments, no és requisit suficient per a conversió de lloc de feina vacant que ocupa la senyora MLOJ temporalment en indefinit no fix, sinó que el que garanteix és l'ocupació del lloc de feina que ocupa fins a la cobertura mitjançant els procediments regulats per la normativa vigent, tot i que haurà de ser l'òrgan jurisdiccional nacional qui declari al personal laboral temporal com a «indefinit no fix» valorant les circumstàncies específiques de cada supòsit i les causes que l'han provocat, sobre les bases i paràmetres que precisin la contractació temporal.

Cal tenir en compte, que com s'ha esmentat anteriorment, la senyora MLOJ, ha participat en la convocatòria del procés selectiu d'estabilització, on es troba inclosa la plaça que ocupa actualment amb caràcter temporal, per tant, a l'empar de la Llei 20/2021, de 28 de desembre de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública i el Decret Llei 6/2022 de 13 juny de noves mesures per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, la senyora MLOJ té la possibilitat de regularitzar la seva situació laboral mitjançant un procés la superació d'un procés selectiu conforme a la legislació vigent.

Per finalitzar, s'ha de tenir en compte que la relació laboral indefinida no fixa té com a finalitat salvaguardar els principis que han d'observar-se a l'accés de l'ocupació pública (no només a la funció pública) a fi d'evitar que el personal laboral temporal contractat irregularment per una entitat del sector públic o una administració adquireixi la condició de treballador fix en el lloc que desenvolupava. Per tant, el treballador declarat indefinit no fix mantindrà el dret a ocupar el lloc fins que es cobreixi pel procediment previst o s'amortitzi, i l'accés al lloc amb caràcter fix i permanent ha de respectar els principis d'igualtat, mèrit i capacitat.

2. Pel que fa a la vinculació del lloc de feina de la recurrent amb una plaça de personal laboral, que no funcional, amb els efectes legals inherents a dita declaració:

La senyora MLOJ és personal laboral interí de l'IMAS ocupant el lloc de feina amb codi F00680022-4 de la categoria professional Treballador/a Social des de l'1 de gener de 2011.

En primer lloc, cal destacar que la Relació de Llocs de Treball (RLT) de l'IMAS sempre ha estat integrada, única i exclusivament, per llocs funcionaris. Per aquest motiu el lloc de feina de la senyora MLOJ es va adscriure a una plaça funcional. En conseqüència, el lloc ocupat per la senyora MLOJ és de naturalesa jurídica funcional, i sempre ho ha estat, perquè es considera que les funcions que s'exerceixen en els llocs de feina han de ser executades per funcionaris. A més d'això, les modificacions de la RLT, tant per a la modificació de llocs de feina com per a la creació de nous, sempre han estat de naturalesa funcional.

La figura que ha de predominar en els llocs de feina de l'Administració Pública és la funcional, mentre que la de personal laboral es reserva per casos excepcionals. En aquest sentit, s'han de tenir en compte els preceptes legals següents:

L'article 14 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, indica que:

«3. Queden reservats al personal funcional de carrera els llocs de feina i les funcions l'acompliment dels quals implica exercici d'autoritat, fe pública o assessorament legal, control i fiscalització interna de la gestió economicofinancera i pressupostària, els de comptabilitat i tresoreria, els de caràcter tècnic i administratiu, els que comporten prefectura orgànica i, en general, els que es reserven a aquest personal per a una major garantia de l'objectivitat, imparcialitat i independència en l'exercici de la funció, així com els que impliquen una participació directa o indirecta en l'exercici de la potestat pública i en la salvaguarda dels interessos generals de la comunitat autònoma.

4. Amb caràcter general, els llocs de feina de l'administració autònoma estan reservats a personal funcional de carrera, sens perjudici dels supòsits a què es refereixen els articles següents.»

El mateix disposa la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local, quan l'article 92.2 estableix que:

«Amb caràcter general, els llocs de treball a l'Administració local i els seus organismes autònoms els ha d'ocupar personal funcionari».

De manera paral·lela, l'article 9.2 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, estableix que:

«En tot cas, l'exercici de les funcions que impliquin la participació directa o indirecta en l'exercici de les potestats públiques o en la salvaguarda dels interessos generals de l'Estat i de les administracions públiques correspon exclusivament als funcionaris públics, en els termes que estableixi la llei de desplegament de cada Administració pública.»

En relació amb els processos d'estabilització, la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública, i el Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, preveuen una regulació específica pel personal laboral interí i indefinit no fixe.

Primerament, l'article 2.1 de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública, regula el procés d'estabilització d'ocupació temporal de la manera següent:

«S'autoritza una taxa addicional per a l'estabilització d'ocupació temporal que inclourà les places de naturalesa estructural que, estiguin o no dins de les relacions de llocs de treball, plantilles o una altra forma d'organització de recursos humans que estiguin contemplades en les diferents Administracions Públiques i estant dotades pressupostàriament, hagin estat ocupades de manera temporal i ininterrompudament almenys en els tres anys anteriors a 31 de desembre de 2020 [...] seran incloses dins del procés d'estabilització descrit en el paràgraf anterior, sempre que haguessin estat incloses en les corresponents ofertes d'ocupació pública d'estabilització i arribada la data d'entrada en vigor de la present Llei, no haguessin estat convocades, o havent estat convocades i resoltes, hagin quedat sense cobrir.»

En segon lloc, la disposició addicional sisena de la mateixa llei regula una convocatòria excepcional d'estabilització d'ocupació temporal de llarga durada que consisteix en convocar, amb caràcter excepcional, pel sistema de concurs de mèrits, aquelles places que hagin estat ocupades amb caràcter temporal i de forma ininterrompuda amb anterioritat a l'1 de gener de 2016.

En últim terme, respecte al personal laboral temporal i indefinit no fix, l'article 2.9 del Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, recull el següent:

«Les places en les quals l'Administració hagi adscrit i estiguin ocupades per personal laboral temporal o indefinit no fix, que impliquin l'exercici de funcions pròpies dels funcionaris, tal com estableix l'article 14 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, podran ser computades com a places que s'han de convocar per personal funcionari del cos o l'escala o l'especialitat corresponent, sempre que no derivi en un increment de la despesa. Aquesta modificació haurà de suposar la modificació de la plantilla o de l'instrument d'ordenació dels recursos humans, prèvia a la presa de possessió dels candidats.»

Recapitulant, l'objectiu d'aquesta regulació és reduir la temporalitat de l'ocupació i establir el personal de llarga durada de les administracions públiques permetent que el personal laboral, amb tasques funcionaries, pugui assolir la permanència al lloc de treball amb caràcter de funcionari de carrera, sempre i quan compleixi els requisits de la convocatòria i superi els processos corresponents. Així doncs, s'ha de tenir en compte que es tracta d'un procés que afavoreix el personal laboral temporal i indefinit no fix que té atribuïdes tasques funcionaries, ja que aquest tipus d'empleat públic pot accedir a la permanència d'ocupació desitjada amb caràcter de funcionari de carrera.

Vist l'exposat, cal resaltar que, per imperatiu legal, totes les administracions públiques estan obligades a la publicació de l'oferta pública i a la corresponent execució, d'acord amb la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública, i el Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears. En conseqüència, pel que fa a les al·legacions que fa la recurrent quan diu que el barem d'experiència professional establert al Decret Llei 6/2022 és una greuge comparatiu per al personal laboral que ocupa places funcionaries ja que aquest personal només pot aportar experiència en la plaça ocupada i en l'administració on ha estat contractat, i en canvi, el personal amb experiència funcional pot optar a aquestes places des d'altres categories o administracions, cal deixar constància que la recurrent hauria d'haver interposat recurs contra el Decret en qüestió.

Dit això, l'IMAS ha iniciat un procés excepcional d'estabilització d'ocupació temporal de llarga durada, tot aplicant el que s'ha exposat anteriorment. Així, com que el lloc de treball amb codi F00680022-4 és una plaça estructural i vacant queda inclosa en el procés d'estabilització pel sistema de concurs excepcional de mèrits.

Pel que fa a la jurisprudència a la qual fa menció la recurrent, cal destacar que son sentències en les quals els demandants han estat cessats del lloc que ocupaven per motius diversos. En aquest sentit, cal tenir en compte que el cas de la recurrent, la senyora MLOJ, és molt diferent. Estem davant d'una empleada pública que té un contracte per cobrir una plaça vacant com a personal laboral interí i que, en el marc del procés d'estabilització nascut a l'empareda de la Llei 20/2021 per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública, ha estat notificada de que la plaça que ocupa ha estat inclosa a l'oferta d'ocupació pública extraordinària de l'any 2022 de personal funcionari de l'IMAS, aprovada per Resolució de Presidència de l'IMAS de data 16 de maig de 2022 (BOIB núm. 66 de 21 de maig de 2022).

En aquest punt, cal deixar constància que, des de que la senyora MLOJ ocupa un lloc vacant fins el proveïment reglamentari de la plaça mitjançant algun dels sistemes prevists en la normativa vigent, tal i com disposa el contracte firmat entre l'IMAS i la senyora MLOJ amb efectes a partir de l'1 de gener de 2011, la recurrent ha estat conscient de la plaça que ocupava amb el seu codi lloc i les seves característiques ja que, se li va notificar el contracte on es disposava el codi lloc que ocuparia. Així mateix, també se li va notificar la Resolució del president de l'IMAS, de 10 de desembre de 2010, per la qual es ratificava l'Acord de la Mesa de Negociació de l'IMAS, de data 24 de març de 2010, el qual deia, entre altres coses, el següent: «Haguda compte que les funcions que exerceix aquest personal són pròpies de personal funcionari, els llocs de feina s'han creat amb la naturalesa funcional». Per tant, la senyora MLOJ hagués pogut interposar recurs contra aquesta resolució o contra el seu nomenament en el seu moment.

Així mateix, a dia d'avui, encara, la jurisprudència exposada per la recurrent, no té en compte els processos d'estabilització, de forma que aquestes no guarden similitud amb el supòsit de la recurrent perquè no contemplen casos de places incloses dins l'oferta pública del pla d'estabilització.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti l'acord següent:

Primer. DESESTIMAR el recurs d'alçada presentat per la senyora MLOJ, en data 27 d'abril de 2023 i registre d'entrada número 63697/2023, contra la Resolució 16450, de data 26 d'abril de 2023, de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials, per la qual es desestima la reclamació prèvia mitjançant la qual sol·licita que se regularitzi la seva vinculació irregular a una plaça funcional i es reconegui que la relació laboral entre les parts és de indefinida no fixa, atès l'exposat a les qüestions substantives dels fonaments de dret.

Segon. Notificar l'Acord del Consell Executiu a la persona interessada.

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

EXPEDIENT 980044Y: PROPOSTA D'ACORD DE DESESTIMACIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PER LA SENYORA JMAIF CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA PRESIDÈNCIA DE L'INSTITUT MALLORQUÍ D'AFERS SOCIALS DE DATA 13 D'ABRIL DE 2023 PER LA QUAL ES DESESTIMA LA SOL·LICITUD DE DATA 4 DE MAIG DE 2022 DE REGULARITZACIÓ DE LA SEVA VINCULACIÓ IRREGULAR A UNA PLAÇA FUNCIONARIAL I RECONeixEMENT DE LA CONDICIÓ DE PERSONAL INDEFINIT NO FIX.

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament de Benestar Social i President de l'IMAS:

Proposta d'acord de desestimació del recurs d'alçada interposat per la senyora JMAiF contra la Resolució de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 13 d'abril de 2023 per la qual es desestima la sol·licitud de data 4 de maig de 2022 de regularització de la seva vinculació irregular a una plaça funcionarial i reconeixement de la condició de personal indefinit no fix

Antecedents

1. La senyora JMFia, amb DNI ***2680**, va ser nomenada personal laboral interí de l'IMAS per ocupar un lloc de feina vacant, com a Psicòleg/psicòlega, subgrup A1, a partir de dia 1 de gener de 2011. D'acord amb la segona clàusula d'aquest nomenament, l'objecte del contracte en qüestió és exercir les funcions del lloc de feina F00670058-3 com a Psicòloga de l'Àrea de Serveis Socials. Aquest contracte va ser firmat per l'IMAS i per la senyora JMFia. En aquest punt, cal indicar que, la interessada, contra el contracte no va interposar cap recurs administratiu.

Aquest contracte és conseqüència de la Resolució del president de l'IMAS, de 10 de desembre de 2010, per la qual es ratificava l'Acord de la mesa Sectorial de Negociació de l'IMAS, de data 24 de març de 2010 i es nomenava personal laboral interí a la Sra. JMFia. Els acords aprovats foren els següents:

- «1. Els contractes en la modalitat d'obra o servei determinats que han esdevingut estructurals i, en conseqüència, s'han creat els llocs de feina corresponents a la Relació de Llocs de Feina de l'IMAS, en les modificacions efectuades l'any 2008 i 2009.*
 - 2. Haguda compte que les funcions que exerceix aquest personal són pròpies de personal funcionari, els llocs de feina s'han creat amb la naturalesa funcionarial.*
 - 3. El personal afectat pel que disposa el punt anterior s'ha de vincular al lloc de feina de nova creació, com a requisit previ per dur a terme el procés de consolidació.*
 - 4. A aquests efectes, el president de l'IMAS formalitzarà els contractes com a personal laboral interí fins que el lloc de feina sigui adjudicat com a conseqüència del procés de consolidació en l'ocupació que se regula a l'apartat III.*
- Aquest procediment està condicionat a l'entrada en vigor de la modificació de la Relació de Llocs de Feina de l'any 2009 i a la dotació dels llocs de nova creació afectats.»*

Per altra banda, el lloc que ve ocupant la senyora JMFia, el codi lloc F00670058-3 mai ha estat objecte de modificacions de la relació de llocs de treball.

2. En data 25 de maig de 2021, el Jutjat Social núm. 2 de Palma va dictar Sentència núm. 227/2021, en la qual estimava parcialment la demanda formulada per la senyora JMFia, declarant la seva condició de treballadora indefinida no fixa.

La sentència declara la relació laboral com indefinida no fixa, i als seus fonaments de dret s'especifica que no podrà assolir la condició de fix fins la cobertura reglamentària per un procés selectiu respectant els principis d'igualtat, mèrit i capacitat.

3. En data 11 d'abril de 2022, el Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears, Sala Social, va dictar sentència núm. 207/2022 desestimant el recurs de suplicació interposat per la senyora JMFIA contra la Sentència de data 25 de maig de 2021 del Jutjat Social núm. 2 de Palma, i va confirmar la sentència recorreguda.

4. El lloc de feina de Psicòleg/Psicòloga, amb el codi F00670058-3, ocupat per la senyora JMFIA, correspon a una de les places inclosa a l'oferta d'ocupació pública extraordinària de l'any 2022 de personal funcionari de l'IMAS, aprovada per Resolució de Presidència de l'IMAS de data 16 de maig de 2022 (BOIB núm. 66 de 21 de maig de 2022), en aplicació del que disposa la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública.

5. D'acord amb l'article 2.6 del Decret 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per a reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, es va comunicar a la senyora JMFIA, en data 1 de juny de 2022 (RGS núm. 12913, de 27 de maig de 2022), la inclusió de la plaça que ocupa, amb codi lloc F00670058-3, a l'oferta pública extraordinària de personal funcionari de l'any 2022 que es convocarà pel sistema de concurs excepcional de mèrits.

6. En data 29 d'octubre de 2022, en el BOIB núm. 140, es va publicar Resolució de la Presidència de l'IMAS per la qual s'aproven les convocatòries, bases i els barems de mèrits dels processos selectius d'estabilització pel sistema de concurs excepcional i pel sistema de concurs oposició per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats dels subgrups A1 i A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022.

7. D'acord amb les dades que consten al Departament de Recursos Humans, la senyora JMFIA ha presentat sol·licitud per participar a les convocatòries següents:

- CONCURS EXCEPCIONAL AE-SUBTÈCNICA-CLASSE TÈCNIC/A SUPERIOR
- CONCURS EXCEPCIONAL AE-SUBESCALA TÈCNICA-CLASSE TÈCNIC/A MITJÀ (TÈCNIC/A DE GRAU MITJÀ)
- CONCURS OPOSICIÓ AE-SUB TÈCNICA- CLASSE TÈCNIC/A SUPERIOR ESPECIALITAT PSICOLOGIA
- CONCURS EXCEPCIONAL AE - SUB TÈCNICA - CLASSE TÈCNIC/A SUPERIOR - ESPECIALITAT PSICOLOGIA

8. En data 4 de maig de 2022 i número de registre d'entrada 11600/2022, la senyora JMFIA presenta sol·licitud a l'IMAS per la qual sol·licita que se consideri la seva situació laboral com a indefinida no fixa i que se procedeixi a regularitzar, realitzant les gestions que siguin necessàries, la seva vinculació irregular a una plaça funcional.

9. Per Resolució nº 6745 de la Presidència de l'IMAS de data 13 de maig de 2023 es va desestimar la sol·licitud descrita a l'antecedent anterior.

10. En data 4 de maig de 2023, la senyora JMFiA presenta recurs d'alçada contra la Resolució n° 6745 de la Presidència de l'IMAS de 13 de maig de 2023. En el mateix sol·licita que se dicti resolució per la qual es revoqui i deixi sense efectes la resolució objecte de recurs, procedint a vincular el lloc de feina del recurrent amb una plaça de personal laboral, que no funcional, amb els efectes legals inherents a dita declaració, i a reconèixer que la relació laboral entre les parts és de indefinida no fixa.

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 es va interposar contra la Resolució de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 13 de maig de 2023, per la qual es resol desestimar la sol·licitud de regularitzar la situació irregular de la recurrent per estar vinculat a una plaça funcional i de reconeixement de la relació laboral com a indefinit no fix.

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 és 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 en data 24 d'abril de 2023 i el termini per interposar recurs es va iniciar a partir de l'endemà de la notificació de la Resolució. Així, la interposició del recurs d'alçada va ser en data 4 de maig de 2023, en conseqüència, el recurs d'alçada s'ha interposat en el termini i la forma escaient.

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

1. Mitjançant recurs d'alçada, la recurrent al·lega que el fet de que les places de l'IMAS siguin totes funcionals no significa que les places del personal laboral hagin d'estar vinculades a les places funcionals, ja que unes no tenen res a veure amb les altres.

Així mateix, la recurrent, fa referència als articles 9 i 11 del Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut de l'empleat públic i, conclou que res tenen a veure les característiques del personal laboral amb les del funcional.

Finalment, la recurrent disposa que el fet d'ocupar places funcionaries suposa un greuge comparatiu per al personal laboral en el marc del procés d'estabilització posat en marxa per l'IMAS.

Pel que fa al reconeixement de la situació laboral com indefinida no fix, la recurrent al·lega que la seva situació és de frau en la contractació o, dit d'altra forma, d'abús de contractació per part de l'Administració. Per aquest motiu, fa referència a la Directiva 1999/70/CE sobre l'ocupació de duració determinada.

Ateses les al·legacions del recurrent, cal fer les consideracions següents:

1. Pel que fa al reconeixement de la condició de personal indefinit no fix:

La senyora JMFIA, va ser declarada personal indefinit no fix per la sentència núm. 227/2021 dictada en data 25 de maig de 2021 pel Jutjat Social núm. 2 de Palma de Mallorca, en la qual estimava parcialment la demanda formulada per la senyora JMFIA.

En data 11 d'abril de 2022 el Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears, Sala Social, va dictar Sentència núm. 207/2022 per la que va desestimar el recurs de suplicació interposat per la senyora JMFIA i va confirmar la sentència recorreguda.

Per tant, tal i com ja se va comunicar a la Resolució objecte d'aquest recurs, actualment la senyora JMFIA és personal indefinida no fixa, i tindrà dret a ocupar el lloc fins que es cobreixi pel procediments prevists respectant els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat, o s'amortitzi la plaça que ocupa.

Cal tenir en compte que la relació laboral indefinida no fixa té com a finalitat salvaguardar els principis que han d'observar-se a l'accés de l'ocupació pública (no només a la funció pública) a fi d'evitar que el personal laboral temporal contractat irregularment per una entitat del sector públic o una administració adquireixi la condició de treballador fix en el lloc que desenvolupava. Per tant, el treballador declarat indefinit no fix mantindrà el dret a ocupar el lloc fins que es cobreixi pel procediment previst o s'amortitzi, i l'accés al lloc amb caràcter fix i permanent ha de respectar els principis d'igualtat, mèrit i capacitat.

2. Pel que fa a la vinculació del lloc de feina de la recurrent amb una plaça de personal laboral, que no funcionaria, amb els efectes legals inherents a dita declaració:

La senyora JMFIA és personal laboral indefinit no fix de l'IMAS ocupant el lloc de feina amb codi F00670058-3 de la categoria professional Psicòloga, d'acord amb la sentència 227/2021 de 25 de maig de 2021.

En primer lloc, cal destacar que la Relació de Llocs de Treball (RLT) de l'IMAS sempre ha estat integrada, única i exclusivament, per llocs funcionaries. Per aquest motiu el lloc de feina de la senyora JMFIA es va adscriure a una plaça funcionaria. En conseqüència, el lloc ocupat per la senyora Fiol és de naturalesa jurídica funcionaria, i sempre ho ha estat, perquè es considera que les funcions que s'exerceixen en els llocs de feina han de ser executades per funcionaris. A més d'això, les modificacions de la RLT, tant per a la modificació de llocs de feina com per a la creació de nous, sempre han estat de naturalesa funcionaria.

La figura que ha de predominar en els llocs de feina de l'Administració Pública és la funcional, mentre que la de personal laboral es reserva per casos excepcionals. En aquest sentit, s'han de tenir en compte els preceptes legals següents:

L'article 14 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, indica que:

«3. Queden reservats al personal funcionari de carrera els llocs de feina i les funcions l'acompliment dels quals implica exercici d'autoritat, fe pública o assessorament legal, control i fiscalització interna de la gestió economicofinancera i pressupostària, els de comptabilitat i tresoreria, els de caràcter tècnic i administratiu, els que comporten prefectura orgànica i, en general, els que es reserven a aquest personal per a una major garantia de l'objectivitat, imparcialitat i independència en l'exercici de la funció, així com els que impliquen una participació directa o indirecta en l'exercici de la potestat pública i en la salvaguarda dels interessos generals de la comunitat autònoma.

4. Amb caràcter general, els llocs de feina de l'administració autònoma estan reservats a personal funcionari de carrera, sens perjudici dels supòsits a què es refereixen els articles següents.»

El mateix disposa la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local, quan l'article 92.2 estableix que:

«Amb caràcter general, els llocs de treball a l'Administració local i els seus organismes autònoms els ha d'ocupar personal funcionari.»

De manera paral·lela, l'article 9.2 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, estableix que:

«En tot cas, l'exercici de les funcions que impliquin la participació directa o indirecta en l'exercici de les potestats públiques o en la salvaguarda dels interessos generals de l'Estat i de les administracions públiques correspon exclusivament als funcionaris públics, en els termes que estableixi la llei de desplegament de cada Administració pública.»

En relació amb els processos d'estabilització, la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública, i el Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, preveuen una regulació específica pel personal laboral interí i indefinit no fixe.

Primerament, l'article 2.1 de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública, regula el procés d'estabilització d'ocupació temporal de la manera següent:

«S'autoritza una taxa addicional per a l'estabilització d'ocupació temporal que inclourà les places de naturalesa estructural que, estiguin o no dins de les relacions de llocs de treball, plantilles o una altra forma d'organització de recursos

humans que estiguin contemplades en les diferents Administracions Públiques i estant dotades pressupostàriament, hagin estat ocupades de manera temporal i ininterrompudament almenys en els tres anys anteriors a 31 de desembre de 2020 [...] seran incloses dins del procés d'estabilització descrit en el paràgraf anterior, sempre que haguessin estat incloses en les corresponents ofertes d'ocupació pública d'estabilització i arribada la data d'entrada en vigor de la present Llei, no haguessin estat convocades, o havent estat convocades i resoltes, hagin quedat sense cobrir.»

En segon lloc, la disposició addicional sisena de la mateixa Llei regula una convocatòria excepcional d'estabilització d'ocupació temporal de llarga durada que consisteix en convocar, amb caràcter excepcional, pel sistema de concurs de mèrits, aquelles places que hagin estat ocupades amb caràcter temporal i de forma ininterrompuda amb anterioritat a l'1 de gener de 2016.

En últim terme, respecte al personal laboral temporal i indefinit no fix, l'article 2.9 del Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, recull el següent:

«Les places en les quals l'Administració hagi adscrit i estiguin ocupades per personal laboral temporal o indefinit no fix, que impliquin l'exercici de funcions pròpies dels funcionaris, tal com estableix l'article 14 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, podran ser computades com a places que s'han de convocar per personal funcionari del cos o l'escala o l'especialitat corresponent, sempre que no derivi en un increment de la despesa. Aquesta modificació haurà de suposar la modificació de la plantilla o de l'instrument d'ordenació dels recursos humans, prèvia a la presa de possessió dels candidats.»

Recapitulant, l'objectiu d'aquesta regulació és reduir la temporalitat de l'ocupació i estabilitzar el personal de llarga durada de les administracions públiques permetent que el personal laboral, amb tasques funcionaries, pugui assolir la permanència al lloc de treball amb caràcter de funcionari de carrera, sempre i quan compleixi els requisits de la convocatòria i superi els processos corresponents. Així doncs, s'ha de tenir en compte que es tracta d'un procés que afavoreix el personal laboral temporal i indefinit no fix que té atribuïdes tasques funcionaries, ja que aquest tipus d'empleat públic pot accedir a la permanència d'ocupació desitjada amb caràcter de funcionari de carrera.

Vist l'exposat, cal ressaltar que, per imperatiu legal, totes les administracions públiques estan obligades a la publicació de l'oferta pública i a la corresponent execució, d'acord amb la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública, i el Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears. En conseqüència, pel que fa a les al·legacions que fa la recurrent quan diu que el barem d'experiència professional establert al Decret Llei 6/2022 és una greuge comparatiu per al personal laboral que ocupa places funcionaries ja que aquest personal només pot aportar experiència en la plaça ocupada i en l'administració on ha estat contractat, i en canvi, el personal amb experiència funcional pot optar a aquestes places des d'altres categories o administracions, cal deixar constància que la recurrent hauria d'haver interposat recurs contra el Decret en qüestió.

Dit això, l'IMAS ha iniciat un procés excepcional d'estabilització d'ocupació temporal de llarga durada, tot aplicant el que s'ha exposat anteriorment. Així, com que el lloc de treball amb codi F00670058-3 és una plaça estructural i vacant queda inclosa en el procés d'estabilització pel sistema de concurs excepcional de mèrits.

Pel que fa a la jurisprudència a la qual fa menció la recurrent, cal destacar que son sentències en les quals els demandants han estat cessats del lloc que ocupaven per motius diversos. En aquest sentit, cal tenir en compte que el cas de la recurrent, la senyora JMFIA, és molt diferent. Estem davant d'una empleada pública que, mitjançant sentència, ha estat declarat indefinida no fixa i que, posteriorment, en el marc del procés d'estabilització nascut a l'empareda de la Llei 20/2021 per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública, ha estat notificada de que la plaça que ocupa ha estat inclosa a l'oferta d'ocupació pública extraordinària de l'any 2022 de personal funcionari de l'IMAS, aprovada per Resolució de Presidència de l'IMAS de data 16 de maig de 2022 (BOIB núm. 66 de 21 de maig de 2022).

En aquest punt, cal deixar constància que, des de que la senyora JMFIA ocupa un lloc vacant fins el proveïment reglamentari de la plaça mitjançant algun dels sistemes prevists en la normativa vigent, tal i com disposa el contracte firmat entre l'IMAS i la senyora JMFIA amb efectes a partir de l'1 de gener de 2011, la recurrent ha estat conscient de la plaça que ocupava amb el seu codi lloc i les seves característiques ja que, se li va notificar el contracte on es disposava el codi lloc que ocuparia. Així mateix, també se li va notificar la Resolució del president de l'IMAS, de 10 de desembre de 2010, per la qual es ratificava l'Acord de la Mesa de Negociació de l'IMAS, de data 24 de març de 2010, el qual deia, entre altres coses, el següent: «Haguda compte que les funcions que exerceix aquest personal són pròpies de personal funcionari, els llocs de feina s'han creat amb la naturalesa funcional». Per tant, la senyora JMFIA hagués pogut interposar recurs contra aquesta resolució o contra el seu nomenament en el seu moment.

Així mateix, a dia d'avui, encara, la jurisprudència exposada per la recurrent, no té en compte els processos d'estabilització, de forma que aquestes no guarden similitud amb el supòsit de la recurrent perquè no contempnen casos de places incloses dins l'oferta pública del pla d'estabilització.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti l'acord següent:

Primer. DESESTIMAR el recurs d'alçada presentat per la senyora JMFIA, en data 4 de maig de 2023 i registre d'entrada número 64627/2023, contra la Resolució 6745, de data 13 d'abril de 2023, de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials, per la qual es desestima la reclamació prèvia mitjançant la qual sol·licita que se regularitzi la seva vinculació irregular a una plaça funcional i es reconegui que la relació laboral entre les parts és de indefinida no fixa, atès l'exposat a les qüestions substantives dels fonaments de dret.

Segon. Notificar l'Acord del Consell Executiu a la persona interessada.

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

EXPEDIENT 1014020M: PROPOSTA D'ACORD DE RESOLUCIÓ DE DESESTIMACIÓ DEL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PER LA SENYORA MDCCG CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA PRESIDÈNCIA DE L'IMAS PER LA QUAL S'EXCLOUEN DEL PROCÉS SELECTIU LES PERSONES ASPIRANTS QUE NO COMPLEIXEN ELS REQUISITS PER A L'INGRÉS COM A PERSONAL FUNCIONARI A LES ESCALES, SUBESCALES, CLASSES I ESPECIALITATS DEL SUBGRUP A2 DE LES PLACES DE L'OFERTA PÚBLICA EXTRAORDINÀRIA PER A L'ANY 2022 DEL PROCÉS SELECTIU D'ESTABILITZACIÓ PEL SISTEMA DE CONCURS EXCEPCIONAL.

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament de Benestar Social i President de l'IMAS:

Proposta de resolució de desestimació del recurs d'alçada interposat per la senyora MdCCG contra la Resolució de la Presidència de l'IMAS per la qual s'exclouen del procés selectiu les persones aspirants que no compleixen els requisits per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats del subgrup A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022 del procés selectiu d'estabilització pel sistema de concurs excepcional

Antecedents

1. Per Resolució de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials (IMAS) de data 26 d'octubre de 2022 (BOIB núm. 140, de 29 d'octubre), es varen aprovar la convocatòria, les bases i el barem de mèrits del procés selectiu d'estabilització pel sistema de concurs excepcional per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats dels subgrups A1 i A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022.

2. En data 1 de desembre de 2022 i número de registre 60032/2022, la senyora MdCCG va presentar sol·licitud, entre d'altres, a la Convocatòria concurs excepcional personal funcionari, escala d'administració general, subescala gestió, classe tècnic-tècnica de grau mitjà.

3. Mitjançant Resolució de data 21 de març de 2023 (BOIB núm. 38, de 25 de març de 2023), es va aprovar la llista definitiva de persones aspirants admeses i excloses del procés selectiu d'estabilització pel sistema de concurs excepcional per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats dels subgrups A1 i A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022, amb expressió de les causes d'exclusió.

La senyora MdCCG consta com a aspirant admesa al llistat del Subgrup A2, escala d'administració general, subescala gestió, classe tècnic-tècnica de grau mitjà, entre d'altres.

El fet de constar en la llista de persones admeses no implica el reconeixement a les persones interessades que compleixin els requisits per participar en aquesta convocatòria, la qual cosa s'hauria d'acreditar i comprovar amb posterioritat.

4. Per Resolució de la Presidència de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials de data 28 d'abril de 2023, es va aprovar la llista informativa de l'ordre de les persones aspirants d'acord amb la puntuació al·legada en la declaració responsable del procés selectiu d'estabilització

pel sistema de concurs excepcional per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats dels subgrups A1 i A2, i es va requerir a un nombre d'aspirants igual al 120% del nombre de places convocades de cada especialitat o categoria per acreditar els requisits i mèrits al·legats en la declaració responsable en el termini de 10 dies hàbils des de la publicació en el Portal de Selecció. Així mateix, es va publicar una llista addicional de les persones aspirants perquè acreditassin els requisits i mèrits en el termini indicat.

La senyora MdCCG, surt a la llista addicional com a aspirant requerida per acreditar requisits i mèrits (Annex III de la Resolució).

5. En data 9 de maig de 2023, la senyora MdCCG va presentar instància per la qual aportava la documentació relativa a l'acreditació dels mèrits i requisits sol·licitats per la participació del procés d'estabilització (convocatòria concurs excepcional personal funcionari, escala d'administració general, subescala gestió, classe tècnic-tècnica de grau mitjà). Pel que fa al certificat que acredita el nivell de coneixements de llengua catalana exigít en la convocatòria, la senyora MdCCG va presentar el certificat corresponent al nivell B2 de coneixements de llengua catalana.

6. Mitjançant ofici de data 6 de juliol de 2023 notificat electrònicament se va requerir a la senyora MdCCG perquè esmenàs l'acreditació del nivell de coneixements de llengua catalana tenint en compte que havia presentat el nivell B2 i, que per accedir a places de treball dels subgrups A1 i A2, adscrits exclusivament a les escales de l'Administració general, s'exigeix el certificat C1 de coneixements de llengua catalana, d'acord amb el punt 5.1.g de les bases de la convocatòria, amb l'avertiment que si no s'esmenava amb la documentació preceptiva es considerava que desistia de la seva petició, d'acord amb l'establert a l'article 68.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i determinava l'exclusió del procediment selectiu.

7. En data 10 de juliol de 2023 la senyora Cano va presentar instància adjuntant una declaració responsable d'exempció del requisit d'acreditació de coneixements de llengua catalana per la qual declarava complir els requisits establerts a la base 5.2 per acollir-se a aquesta exempció.

8. Per Resolució de la Presidència de l'IMAS de data 15 de setembre de 2023 per la qual s'exclouen del procés selectiu les persones aspirants que no compleixen els requisits per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats del subgrup A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022 del procés selectiu d'estabilització pel sistema de concurs excepcional, publicada al tauler d'anuncis i al portal de selecció, es va excloure a la senyora MdCCG del Gup A/Subgrup A2-Escala d'administració General, subescala gestió, classe tècnic-tècnica de grau mitjà per causa de no acreditar el nivell de coneixements de llengua catalana exigít a la convocatòria i no reunir les condicions per acollir-se a l'exempció d'acord amb la base 5.2 de les bases específiques ja que la senyora MdCCG ocupa la plaça amb codi F0029007S, adscrita a l'escala d'administració especial amb el requisit del nivell B2 de coneixements de llengua catalana. Per tant, no es podria acollir a l'exempció establerta a la base 5.2 de les bases específiques ja que el lloc que ocupa no és de la mateixa escala que l'escala de la convocatòria a la qual s'ha presentat la senyora MdCCG.

9. En data 25 de setembre de 2023 amb registre d'entrada nº83774/2023 la senyora MdCCG va presentar recurs d'alçada pel qual sol·licitava ser admesa al procés selectiu corresponent a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats del subgrup A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022.

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. La senyora MdCCG presenta una sol·licitud en data 25 de setembre amb número 83774/2023 de registre d'entrada de l'IMAS. Cal tenir en compte que la Resolució de data 15 de setembre de 2023 per la qual s'exclouen del procés selectiu les persones aspirants que no compleixen els requisits per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats del subgrup A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022 del procés selectiu d'estabilització pel sistema de concurs excepcional no posa fi a la via administrativa i, contra ella, es pot interposar recurs d'alçada d'acord amb l'article 121.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment administratiu comú de les administracions públiques.

D'acord amb l'anterior, tenint en compte l'article 115.2 de la mateixa llei, l'error o absència de la qualificació del recurs per part del recurrent no serà obstacle per la seva tramitació, sempre que se dedueixi el seu vertader caràcter. Per tant, independentment de que la senyora MdCCG hagi presentat una sol·licitud, aquesta se tramitarà com a recurs d'alçada. Així, el recurs d'alçada es va interposar contra la Resolució de data 15 de setembre de 2023 per la qual s'exclouen del procés selectiu les persones aspirants que no compleixen els requisits per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats del subgrup A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022 del procés selectiu d'estabilització pel sistema de concurs excepcional

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 és 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 publicada en data 15 de setembre de 2023 i el termini per interposar recurs es va iniciar a partir de l'endemà de la publicació de la Resolució. Així, la interposició del recurs d'alçada va ser en data 25 de setembre de 2023, en conseqüència, el recurs d'alçada s'ha interposat en el termini i la forma escaient.

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

1. La senyora MdCCG ocupa un lloc de feina de Tècnic/a de grau mitjà, escala d'administració especial, subescala tècnica, classe tècnic/a mitjà. El nivell de coneixement de català requerit per ocupar aquest lloc de feina és el B2.

S'ha de tenir en compte que, tal i com s'ha indicat a l'antecedent número 2, la senyora MdCCG va presentar sol·licitud a la Convocatòria concurs excepcional personal funcionari, escala d'administració general, subescala gestió, classe tècnic-tècnica de grau mitjà.

2. La base 5.1.g de la convocatòria del procés selectiu d'estabilització pel sistema de concurs excepcional per a l'ingrés com a personal funcionari a les escales, subescales, classes i especialitats dels subgrups A1 i A2 de les places de l'oferta pública extraordinària per a l'any 2022 disposa el següent:

g) Per participar a la convocatòria s'ha d'acreditar un nivell de coneixement de llengua catalana d'acord amb els criteris que s'indiquen a continuació, llevat dels supòsits a què es refereix el punt 5.2 següent:

- Per accedir a llocs de treball dels subgrup A1 i A2, adscrits exclusivament a les escales de l'Administració general, s'exigeix el certificat C1 de coneixements de llengua catalana.

- Per accedir a llocs de treball del subgrups A1 i A2, adscrits exclusivament a les escales de l'Administració especial, s'exigeix el certificat B2 de coneixements de llengua catalana.

A les persones aspirants que acreditin, amb els informes previs adients, sordesa prelocutiva profunda, severa o mitjana, se'ls ha d'adaptar l'exigència del requisit de coneixements de llengua catalana, mitjançant una resolució, d'acord amb l'abast de la discapacitat.

3. La Disposició addicional tretzena del Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, en el seu apartat primer estableix el següent:

Excepcionalment, les convocatòries de desenvolupament dels processos d'estabilització de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, hauran de preveure l'exempció del requisit d'acreditació del coneixement de la llengua catalana exigida per a l'ingrés en el cos o escala, especialitat o escala, subescala, classe o categoria, o categoria professional, per aquelles persones aspirants que estiguin en servei actiu, en el moment de finalització del termini de presentació de sol·licitud, en la mateixa administració o ens públic, en el mateix cos, escala o especialitat, o escala, subescala, classe o categoria, o categoria professional objecte de la convocatòria, i no puguin acreditar el requisit exigida per a l'ingrés.

Conforme amb l'anterior, la base 5.2 de la convocatòria en qüestió disposa el següent:

Les persones aspirants que no puguin acreditar el requisit de coneixement de la llengua catalana de referència i que estiguin en servei actiu en el moment de finalització de la presentació de sol·licituds, a l'IMAS, en la mateixa escala, subescala, classe, categoria o especialitat, objecte de la convocatòria, estan exemptes d'acreditar-lo.

(...)

4. La senyora MdCCG al seu recurs d'alçada al·lega que se pot acollir a l'exempció establerta a la base 5.2 ja que en el moment de finalització de la presentació de sol·licituds estava en servei actiu ocupant un lloc de feina de la mateixa escala, subescala, classe, categoria o especialitat, objecte de la convocatòria a la qual es presenta.

D'acord amb les dades que consten al Departament de Recursos Humans i tal i com ja s'ha exposat anteriorment, la senyora MdCCG ocupa el lloc de feina amb codi F0029007S adscrit a l'escala d'administració especial, amb un requisit de nivell de català de B2, per tant, la senyora MdCCG no se pot acollir a l'exempció establerta a la base 5.2 ja que el lloc que ocupa no està adscrit a la mateixa escala, això és, escala d'administració general, objecte de la convocatòria a la qual se va presentar.

En conseqüència amb l'anterior, tenint en compte que, per accedir a les places corresponents a la convocatòria de concurs excepcional personal funcionari, escala d'administració general, subescala gestió, classe tècnic-tècnica de grau mitjà, és necessari tenir el nivell de coneixements llengua catalana C1 i que la senyora MdCCG no va esmenar aquest requisit amb la documentació preceptiva, es considera que desisteix de la seva petició, d'acord amb l'article 68.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i es determina l'exclusió del procediment selectiu.

Proposta d'acord

Que el Consell Executiu adopti els acords següents:

Primer. Desestimar el recurs d'alçada interposat en data 25 de setembre de 2023 i número de registre d'entrada 83774, per la senyora MdCCG, atès que no va presentar la documentació preceptiva d'acreditació del requisit de coneixements de llengua catalana, nivell C1, exigít per accedir a les places corresponents a la convocatòria de concurs excepcional personal funcionari, escala d'administració general, subescala gestió, classe tècnic-tècnica de grau mitjà corresponent al subgrup A2, tal i s'ha exposat a la qüestió substantiva número quatre.

Segon. Notificar aquest acord del Consell Executiu a la persona interessada.

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

EXPEDIENT 1018417T: PROPOSTA D'ACORD D'APROVACIÓ DEL CONVENI DE COL·LABORACIÓ PER A L'IMPULS DE LES POLÍTIQUES D'INFÀNCIA A NIVELL INSULAR AL MARC DE LA INICIATIVA CIUTAT AMIGA DE LA INFÀNCIA ENTRE EL CONSELL INSULAR DE MALLORCA I FUNDACIÓ UNICEF COMITÈ ESPANYOL.

Es dona compte de la següent proposta del conseller executiu del Departament de Benestar Social i President de l'IMAS:

PROPOSTA D'ACORD D'APROVACIÓ DEL CONVENI DE COL·LABORACIÓ PER A L'IMPULS DE LES POLÍTIQUES D'INFÀNCIA A NIVELL INSULAR AL MARC DE LA INICIATIVA CIUTAT AMIGA DE LA INFÀNCIA ENTRE EL CONSELL DE MALLORCA I FUNDACIÓ UNICEF COMITÈ ESPANYOL

Antecedents

1. UNICEF Comitè Espanyol és un dels 37 Comitès Nacionals del Fons de les Nacions Unides per a la Infància (UNICEF) Organisme Multilateral de les Nacions Unides, amb personalitat jurídica pròpia i plena capacitat d'obrar per administrar i disposar dels seus béns per tal de poder dur a terme els seus fins socials. La seva missió principal és la supervivència, la protecció i el desenvolupament de la infància, promovent el que disposa la Convenció sobre els Drets del Nen a través d'activitats que promoguin la solidaritat cap als seus fins de participació social dels ciutadans.
2. La iniciativa Ciutat Amigues de la infància, liderada per UNICEF Espanya, te com a objectiu general promoure l'aplicació de la Convenció sobre els Drets dels Infants (ONU, 1989), ratificada per Espanya a l'any 1990, a l'àmbit dels Governos Locals.
3. El Ple del Consell de Mallorca el 14 de març de 2024 es va adoptar el compromís institucional de mantenir la promoció del Pla d'Atenció i els Drets de la Infància i l'Adolescència de Mallorca (PADIAM) i es va aprovar la candidatura i la sol·licitud a UNICEF Espanya per iniciar els tràmits per a l'obtenció de la condició de candidat al Reconeixement Ciutat Amiga de la Infància i comptar amb el suport i la col·laboració pel desenvolupament, la millora contínua i la innovació de les polítiques d'infància i adolescència a la nostra illa. Amb aquest acord s'expressa la seva voluntat i interès de reforçar-ne el compromís en l'impuls als drets dels nens, nenes i adolescents que viuen a la seva localitat mitjançant l'impuls de polítiques locals amb enfocament de drets d'infància al marc de la iniciativa de Ciutats Amigues de la Infància.
4. UNICEF Comitè Espanyol i el Consell de Mallorca, en un esperit de cooperació amistosa, a través d'aquest acord volen establir compromisos de les dues parts per aconseguir que el Consell de Mallorca compleixi els requisits establerts perquè la Secretaria Permanent de Ciutats Amigues de la Infància, puguin considerar per formar part de la Iniciativa Ciutats Amigues de la Infància.
5. La firma d'aquest conveni de col·laboració no garanteix per si mateix la condició de Candidat o Reconegut com Ciutat Amiga de la Infància, ja que estan subjectes a que l'Entitat Local superi els requisits i criteris de valoració establerts per part de la Secretaria Permanent de Ciutats Amigues de la Infància.
6. Consta a l'expedient informe jurídic favorable a la seva tramitació.

Consideracions jurídiques

1. La Llei 9/2019, de 19 de febrer, de l'atenció i els drets de la infància i adolescència de les Illes Balears, que a l'article 83 apartat primer estableix que : «1. La planificació d'àmbit insular correspon als consells insulars, d'acord amb l'anàlisi de necessitats i recursos i el pla estratègic d'atenció a la infància i l'adolescència de les Illes Balears.»

2. El Consell de Mallorca té competència pròpia en matèria de serveis socials i assistència social, i de política de protecció i atenció a persones dependents, d'acord amb l'article 70 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears, amb l'abast que estableixen la Llei 12/1993, de 20 de desembre, d'atribucions de competències als consells insulars en matèria de serveis socials i assistència social, i la Llei 14/2001, de 29 d'octubre, d'atribució de competències als consells insulars en matèria de serveis socials i seguretat social.

3. L'òrgan competent per aprovar aquest acord és el consell executiu, segons l'article 36. d) de l'acord del ple, de dia 12 d'abril de 2018 pel qual s'aprova el reglament orgànic del Consell de Mallorca.

Segons l'article 21.1.k) de la Llei 4/2022, de 28 de juny, de Consells Insulars, correspon al President del Consell Insular exercir les atribucions d'òrgan de contractació previstes al reglament orgànic i signar els convenis i contractes que es formalitzin en l'àmbit de les competències del ple o del consell executiu.

4. La memòria justificativa detalla el caràcter no contractual de l'activitat que és objecte del Conveni, fet pel qual es considera que compleix els requisits establerts a l'article 6 de de la Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic per a que el conveni estigui exclòs de la seva aplicació. I així mateix, es constata el compliment de l'establert a l'article 49 de la Llei 40/2015 d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP).

Per tot això, propòs al consell executiu del Consell de Mallorca que adopti el següent:

Acord

Primer.- Aprovar el conveni col·laborador amb UNICEF Comitè Espanyol per a l'impuls de les polítiques d'infància a nivell insular al marc de la iniciativa Ciutat Amiga de la Infància, d'acord al el text següent:

“CONVENIO DE COLABORACIÓN PARA EL IMPULSO DE LAS POLÍTICAS DE INFANCIA A NIVEL INSULAR EN EL MARCO DE LA INICIATIVA CIUDAD AMIGA DE LA INFANCIA ENTRE EL CONSELL DE MALLORCA Y FUNDACIÓN UNICEF COMITÉ ESPAÑOL

REUNIDOS

De una parte Llorenç Galmés Verger, presidente del Consejo Insular de Mallorca, elegido por el Pleno en la sesión constitutiva de 8 de julio de 2023, en ejercicio de las facultades que le atribuye la letra q) del artículo 9.2 de la Ley 8/ 2000, de 27 de octubre, de consejos insulares.

*Y de otra, D. JMVV, con NIF ***7475**, en calidad de Director Ejecutivo y apoderado en virtud del acuerdo de apoderamiento adoptado por el Patronato de la Fundación UNICEF Comité Español, en reunión celebrada el 26 de noviembre de 2021 y elevado a público mediante escritura de protocolización de fecha 17 de enero de 2022 con número 259, otorgada ante D. JRC, Notario del Ilustre Colegio de Madrid, en adelante “UNICEF Comité Español”, actúa en representación de FUNDACIÓN UNICEF Comité Español, con NIF G84451087, inscrita en el Registro de Fundaciones de Competencia Estatal, bajo el número 759, con domicilio fiscal en C/ Mauricio Legendre 36 de Madrid, CP 28046, y en su nombre y representación.*

Manifiestan su interés en colaborar estrechamente a fin de impulsar los derechos de la infancia y la adolescencia en el ámbito local.

ANTECEDENTES

1.- Que UNICEF Comité Español es uno de los 37 Comités Nacionales del Fondo de las Naciones Unidas para la Infancia (UNICEF) Organismo Multilateral de las Naciones Unidas, con personalidad jurídica propia y plena capacidad de obrar para administrar y disponer de sus bienes a fin de poder llevar a cabo sus fines sociales. Su misión principal es la supervivencia, la protección y el desarrollo de la Infancia, promoviendo lo dispuesto en la Convención sobre los Derechos del Niño a través de actividades que promuevan la solidaridad hacia sus fines y la participación social de los ciudadanos.

II.- Que desde el 2001, UNICEF Comité Español lidera la iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia en España, con el fin de apoyar a las Entidades Locales en su rol de garante de los derechos de los niños y niñas a nivel local, en el marco de Convención de las Naciones Unidas sobre los Derechos del Niño.

III.- Que el Consell de Mallorca expresa, en este acuerdo, su voluntad e interés de reforzar su compromiso en el impulso a los derechos de los niños, niñas y adolescentes que viven en su localidad mediante el impulso de políticas locales con enfoque de derechos de infancia en el marco de la iniciativa de Ciudades Amigas de la Infancia.

Por lo tanto, el Consell de Mallorca y UNICEF Comité Español, en un espíritu de cooperación amistosa, firman este acuerdo para establecer los compromisos de ambas partes para conseguir que el Consell de Mallorca cumpla con los requisitos establecidos para que la Secretaría Permanente de Ciudades Amigas de la Infancia, le puedan considerar para formar parte de la Iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia.

La firma de este convenio de colaboración no garantiza por sí mismo la consideración de Candidato o Reconocido como Ciudad Amiga de la Infancia. Una Entidad Local Candidata implica que se han puesto en marcha las estrategias necesarias (entre otras, contar con un Plan Local de Infancia -basado en un diagnóstico, con presupuesto y sistema de seguimiento que cuente con indicadores-, un órgano de participación infantil y adolescente y un espacio de coordinación interno) y ha superado satisfactoriamente una evaluación de los requisitos por parte de la Secretaría Técnica de la Iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia. Una Entidad Local Reconocida, es aquella que después de ser Candidata, puede demostrar avances medibles en la realización de los derechos de los niños, niñas y adolescentes de su ciudad/localidad, ha superado satisfactoriamente una evaluación de los requisitos por parte de Secretaría Técnica y la Secretaria Permanente de Ciudades Amigas de la Infancia así lo ha determinado. La condición de Candidato o Reconocido, están sujetos a que la Entidad Local supere los requisitos y criterios de valoración a establecer por parte de la Secretaria Permanente de Ciudades Amigas de la Infancia para cada uno de ellos.

IV.- Que, dada la confluencia de objetivos e intereses entre ambas partes, éstas acuerdan la formalización de este convenio, que se regirá por las siguientes,

CLAUSULAS

PRIMERA – OBJETO.

El presente convenio tiene por objeto definir el marco de colaboración entre el Consell de Mallorca y Fundación UNICEF Comité Español para establecer los compromisos de ambas partes a fin de que el Consell de Mallorca avance en la implementación de las estrategias necesarias que establece el Marco Regulador de los Reconocimientos de Ciudades Amigas de la Infancia.

SEGUNDA – COMPROMISOS DEL CONSELL DE MALLORCA

El Consell de Mallorca se compromete a:

- Mantener una mesa o comisión interna, con representación de diferentes departamentos del Consell de Mallorca, que tenga como finalidad impulsar e implantar de forma transversal el diseño de un plan insular de infancia y adolescencia.
- Tener constituido y en funcionamiento un órgano de participación infantil y adolescente, que contará con recursos suficientes para su funcionamiento regular y estable.
- Mantener la asignación de responsables, dotación de recursos y tener elaborado un diagnóstico con enfoque de derechos de infancia, basado en datos, elaborado de forma participativa (incluyendo a la infancia) sobre la situación de la infancia y adolescencia que vive en la localidad.

- *Continuar con la ejecución del Plan de la Atención y los Derechos de la Infancia y la Adolescencia de Mallorca (PADIAM) contando con un sistema de seguimiento a través de indicadores. Un grupo de estos indicadores serán aquellos que ha establecido Ciudades Amigas de la Infancia. El PADIAM tiene una duración 5 años, y estará vigente en el momento de solicitar su consideración como candidato o reconocido al reconocimiento como Ciudad Amiga de la Infancia.*
- *Dotará al plan anterior del presupuesto requerido para la puesta en marcha de las medidas y acciones que el mismo contemple.*
- *Contar con un amplio respaldo político previo a la solicitud de su candidatura al reconocimiento como Ciudad Amiga de la Infancia. Para ello se aprobará en pleno una moción al respecto, en el plazo que indique la convocatoria.*
- *Contando con un diagnóstico, un plan insular de infancia, un mecanismo de coordinación interna y el órgano de participación infantil y adolescente, el Consell de Mallorca solicitará a UNICEF España su consideración de candidato. Aportará para ello la información y documentación requerida por parte de la Secretaría Permanente de Ciudades Amigas de la Infancia.*
- *Si se le ha concedido la categoría de candidato, su plan de infancia y adolescencia, estará dotado del presupuesto necesario para su implementación, mantendrá su órgano de participación infantil, entre otras con la implementación de reuniones frecuentes de sus integrantes, y recogerá, a través de indicadores, evidencia de los logros conseguidos con las acciones anteriores.*
- *Realizar acciones encaminadas a informar y sensibilizar a la ciudadanía de su localidad, y dentro de ella especialmente a la infancia, sobre la Convención sobre los Derechos del Niño. Para ello realizará acciones divulgativas, formativas, campañas, y entre otros incentivará la celebración del Día Mundial de la Infancia (20 de noviembre) y dará visibilidad a esta fecha en su agenda local.*
- *Promover dentro de su personal el conocimiento y formación en derechos de infancia.*
- *Promover dentro de los centros educativos de su ámbito geográfico el programa de educación en derechos y ciudadanía global de UNICEF Comité Español (<https://www.unicef.es/educa/centros-educativos>). Este programa pone a disposición de la comunidad educativa, de forma gratuita, materiales, recursos, servicios y propuestas educativas sobre derechos de infancia.*
- *Tener en cuenta en el diseño e implementación de todas las acciones que realice dirigidas a la infancia, un enfoque de no discriminación.*
- *Realizar todos los esfuerzos posibles para promover los programas de acción para y con la infancia y las familias, prestando especial atención a los colectivos más vulnerables y en situación de riesgo de exclusión social, es decir implementará sus acciones con un enfoque de equidad.*
- *Solicitará su condición de entidad local reconocida como Ciudad Amiga de la Infancia a la Secretaria Permanente, en el momento en que cuente como mínimo con un año de implementación su plan local de infancia. Para ello deberá presentar evidencia de los logros obtenidos mediante indicadores y proporcionar la información requerida por parte de UNICEF España. Dicha solicitud tendrá que hacerse en los tres años subsiguientes a la recepción de la condición de candidata. En caso de no realizar esta solicitud en dicho periodo, perderá la condición de candidata.*
- *Hará uso de la marca y logos, de UNICEF España y de la Iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia de acuerdo a lo establecido en la cláusula sexta de este convenio.*
- *Informar con la mayor rapidez y diligencia de situaciones que involucren al Consell de Mallorca, colaboradores y/o personal del Consell y que puedan ser contrarias a los valores de UNICEF Comité Español y/o implicar un riesgo para el buen nombre de UNICEF, UNICEF Comité Español y/o la Iniciativa Ciudades Amiga de la Infancia. Ambas partes se compromete a colaborar en la búsqueda de acciones inmediatas para evitar y abordar la situación de una forma rápida y eficaz.*

En casos extremos, cuando se identifique de manera objetiva incumplimientos reiterados y continuados de este acuerdo, o cuando la Entidad Local, o sus máximos representantes, realice acciones contrarias a la Convención sobre los Derechos del Niño, UNICEF Comité Español podrá resolver de forma unilateral este convenio sin necesidad de preaviso.

TERCERA - COMPROMISOS DE UNICEF COMITÉ ESPAÑOL.

UNICEF Comité Español se compromete a:

- *Hacer difusión a través de los canales de la iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia (www.ciudadesamigas.org) de la condición del Consell de Mallorca como Candidato o Reconocido por parte de la iniciativa. ☎ Brindar información, documentación y resolver dudas sobre el proceso de Candidatura o de Reconocimiento como Ciudad Amiga de la Infancia.*
- *Incorporar al Consell de Mallorca a sus bases de datos a fin de que reciba información periódica sobre nuevos documentos, sesiones formativas, eventos u otros que tengan como destinatarios a Entidades Locales del territorio español.*
- *Brindar acceso a la herramienta de gestión de información de la iniciativa para la realización del diagnóstico de situación, su Plan de Infancia y Adolescencia, así como para los informes periódicos que sean preceptivos.*

CUARTA. – DESARROLLO DE LA INICIATIVA.

Sin perjuicio de lo anterior, las partes podrán acordar la puesta en marcha de acciones adicionales como parte de esta colaboración, debiendo quedar recogidas por escrito.

QUINTA. – COMISIÓN MIXTA DE SEGUIMIENTO.

Las partes acuerdan designar un punto focal por cada entidad para la coordinación de este acuerdo. Por parte del Consell Insular, el personal técnico designado a través del Instituto Mallorquín de Asuntos Sociales y por parte de UNICEF Comité Español el personal técnico designado a través de UNICEF Comité Baleares. Si alguna de las partes, cambia la persona de punto focal, deberá informar el nuevo contacto, por escrito, tan pronto como sea posible.

SEXTA. - COMUNICACIÓN Y USO DE LOGOS

La firma de este convenio no tiene asociado el uso de los logotipos de la entidad y de la iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia. Solamente en casos excepcionales y para alguna actividad acordada previamente, UNICEF Comité Español, podría autorizar su uso. En dicho caso excepcional el uso de los logotipos de la entidad y la iniciativa está sujetos a autorización previa y expresa por parte de UNICEF España. En dichos casos deberá aplicarse el Manual de Marca de Ciudades Amigas de la Infancia y el Libro de Marca de UNICEF España.

En el caso que la Secretaría Permanente de Ciudades Amigas de la Infancia concede a la entidad local la condición de candidato, el Consell de Mallorca podrá hacer uso público su condición de Candidata al Reconocimiento Ciudad Amiga de la Infancia a los efectos de informar, sensibilizar y dinamizar a la ciudadanía, promover la participación infantil, actuar a favor de la infancia conforme a sus competencias, de acuerdo con el marco fijado por la Convención sobre los Derechos del niño, y con ello dar a conocer a la ciudadanía las actividades relacionadas con la implementación de su plan local de infancia y adolescencia.

A estos efectos el Consell de Mallorca seguirá las siguientes de uso de marca y logo dadas por UNICEF Comité Español:

El Consell de Mallorca exclusivamente podrá reproducir el logotipo de Candidato en aquellas actividades que hayan sido acordadas previamente y para las que tenga una autorización expresa. En concreto:

Podrá hacer el uso del logotipo de Candidato, en la forma en la que se establece en el manual de marca de Ciudades Amigas de la Infancia, para actividades contempladas en su plan local de infancia y adolescencia, y que en ningún caso contravengan lo estipulado en la Convención sobre los Derechos del Niño, sus protocolos facultativos, las Observaciones Generales del Comité de los Derechos del Niño o los informes que este mismo estamento envía periódicamente, en el marco del examen periódico universal, al Estado Español.

En esos casos,

UNICEF Comité Español pondrá a disposición del Consell de Mallorca el manual de aplicación para la elaboración de materiales. El Consell de Mallorca únicamente podrá hacer uso del nombre de la organización y del logotipo de Candidato en la versión facilitada sin que se puedan alterar colores, formas, símbolos o gráficos. Cualquier alteración sustancial e intencionada, sin previo consentimiento supondrá una infracción de los derechos del titular de la marca.

Cualquier material de comunicación y promoción como parte de esta colaboración cumplirá con las políticas y estándares de UNICEF Comité Español y estará sujeto a sus respectivos requisitos de aprobación interna.

En ningún momento el Consell podrá transferir a terceros los derechos de utilización del nombre de la organización y del logotipo de Candidato concedido a él exclusivamente. UNICEF Comité Español garantiza que todos los derechos de propiedad intelectual sobre toda la información, material, marcas y demás contenidos que entregue al Consell de Mallorca no infringen derechos de terceros y garantiza a el ejercicio pacífico de los derechos cedidos, exonerando al Consell de Mallorca de cualquier responsabilidad que pudiera derivarse de su ejercicio.

El Consell de Mallorca no podrá transferir a terceros los derechos de utilización del nombre y el logotipo de la organización y de la iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia concedido a él exclusivamente.

El incumplimiento de las obligaciones en materia de utilización del nombre de la organización y del logotipo de Candidato, legitimarán a UNICEF Comité Español para resolver el convenio de forma automática, y para exigir la correspondiente indemnización por los daños y perjuicios que dicho incumplimiento hubiera podido ocasionar.

El incumplimiento de las obligaciones en materia de utilización del nombre y/o el logotipo de la organización y de la iniciativa Ciudades Amigas de la Infancia, legitimarán a UNICEF Comité Español para resolver el convenio de forma automática, y para exigir la correspondiente indemnización por los daños y perjuicios que dicho incumplimiento hubiera podido ocasionar.

SÉPTIMA - CONFIDENCIALIDAD DE LA INFORMACIÓN.

Durante la vigencia de este acuerdo, las partes podrán compartir datos estadísticos, investigaciones u otra información. Las partes podrán utilizar toda la información intercambiada en virtud de este acuerdo, excepto en aquellos casos en que la parte que lo suministró haya establecido restricciones o reservas de uso o difusión. La parte que recibe tal información cumplirá con las condiciones que se le notifiquen.

Salvo lo establecido en el párrafo anterior o acordado de otra manera de forma escrita, ninguno de los documentos o información (en ningún formato) compartida entre las partes, y ninguna información o material desarrollado como resultado de esta colaboración se considerará "confidencial".

OCTAVA – DURACIÓN.

El presente acuerdo entrará en vigor el día de su firma y tendrá una vigencia inicial de 2 años, plazo en el que la entidad local solicitará la condición de Candidato. Si la Secretaria Permanente le concede esta categoría de Candidato, se firmará un anexo a este convenio, estableciendo el plazo para presentar su solicitud como Reconocido. La condición de Reconocido, llevará acarreado igualmente la firma de un anexo a este convenio, donde se recojan los compromisos que conlleva ese reconocimiento.

NOVENA – FINANCIACIÓN.

La ejecución de este convenio no generará obligaciones económicas directas entre las partes.

DÉCIMA- RESOLUCIÓN DEL CONVENIO MARCO.

Cualquiera de las partes podrá resolver el presente acuerdo de forma unilateral con un preaviso a la otra parte de 30 días. En ese caso, ambas partes se comprometen a finalizar, de 7 manera ordenada, todas las actividades en proceso de realización. La colaboración terminará después del período de treinta días. En el momento de la expiración o finalización del acuerdo de colaboración, todos los derechos y permisos que cada una de las partes le ha otorgado a la otra terminarán; esto incluye derechos y permisos relacionados con la propiedad intelectual de la marca y logo.

UNICEF Comité Español podrá resolver de forma unilateral el presente acuerdo en cualquier momento sin necesidad de preaviso, si existe evidencia de que, la entidad local está incumpliendo cualquiera de las obligaciones incluidas o no da cumplida respuesta ante la violación de alguno de los derechos de la infancia recogidos en la Convención sobre los Derechos del Niño. En tales casos, el Consell de Mallorca deberá cesar de manera inmediata en el uso de los logos de UNICEF y de la Iniciativa ciudad Amiga de la Infancia y suspenderá todas las actividades de promoción de esta colaboración.

UNDÉCIMA – RÉGIMEN JURÍDICO.

El presente convenio marco tiene naturaleza administrativa, quedando excluido de la aplicación de la Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014, sometiéndose a los principios de dicha ley para resolver las dudas y lagunas que pudieran presentarse, así como a las normas generales de derecho administrativo, a lo dispuesto en el Capítulo Sexto del Título Preliminar de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, a los principios de buena fe y administración, así como al ordenamiento jurídico en general.

DUODÉCIMA - CONTROVERSIAS.

Dada la naturaleza administrativa del convenio, las partes acuerdan someter las discrepancias que no hayan podido resolverse en el seno de la comisión de seguimiento del presente Convenio, a los tribunales de la jurisdicción contencioso -administrativa de Palma de Mallorca.

Y para que conste y en prueba de conformidad de las partes, se firma el presente convenio marco, en fecha de firma electrónica.

D. José María Vera Villacián Director Ejecutivo UNICEF Comité Español

D. Llorenç Galmés Presidente del Consell de Mallorca”

Segon.- Habilitar a tots els efectes al President del Consell de Mallorca per a la signatura del conveni de referència, i al consell executiu de benestar social a realitzar les gestions que es trobin pertinents.

Tercer.- Notificar aquesta resolució a UNICEF Comitè Espanyol per a que es pugui procedir la signatura del Conveni.

Quart.- Comunicar aquesta resolució a la Direcció Insular de Centres i Programes d'Atenció Integral a la Infància.

Cinquè.- Donar compte al Ple del Consell de Mallorca del Conveni aprovat una vegada subscript.

Palma, a la signatura electrònica del document