

Secció III. Altres disposicions i actes administratius

ADMINISTRACIÓ DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA CONSELLERIA DE TREBALL, COMERÇ I INDÚSTRIA

4414

Resolució del conseller de Treball, Comerç i Indústria per la qual es disposa la inscripció i dipòsit en el Registre de Convenis Col·lectius de les Illes Balears de l'Acta número 9 de la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu del sector de la hostaleria de les Illes Balears, sobre la possible contradicció existent entre els articles 27 i 36 del Conveni, arran del requeriment que es recull en l'Acta de suspensió decretada pel Jutjat Social núm. 2, de data 14 de febrer de 2018, i la seva publicació en el Butlletí Oficial de les Illes Balears (codi de conveni 07000435011982)

Antecedents

1. El 26 de març de 2018, la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu del sector de la hostaleria de les Illes Balears es reuní per donar el seu parer sobre la possible contradicció existent entre els articles 27 i 36 del Conveni, arran del requeriment que es recull en l'Acta de suspensió decretada pel Jutjat Social núm. 2, de data 14 de febrer de 2018, i subscriuí l'Acta de sessió corresponent.
2. El 28 de març de 2018, José Carlos Sedano Almiñana, en representació de la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu, sol·licità el registre, el dipòsit i la publicació de l'Acta esmentada.

Fonaments de dret

1. L'article 90.3 del Text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors, aprovat pel Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre.
2. El Reial decret 713/2010, de 28 de maig, sobre registre i dipòsit de convenis i acords col·lectius de treball.
3. L'article 45 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Per tot això, dicta la següent

Resolució

1. Inscriure i dipositar l'Acta número 9 de la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu del sector de la hostaleria de les Illes Balears sobre la possible contradicció existent entre els articles 27 y 36 del Conveni, arran del requeriment que es recull a l'Acta de suspensió decretada pel Jutjat Social núm. 2, de data 14 de febrer de 2018, en el Registre de Convenis Col·lectius de les Illes Balears.
2. Notificar aquesta Resolució a la Comissió Paritària.
3. Ordenar la traducció del text a la llengua catalana i fer constar que la versió castellana és l'original signada per els membres de la Comissió Paritària i que la versió catalana n'és una traducció.
4. Publicar l'Acta en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*.

Palma, 5 d'abril de 2018

La directora general de Treball, Economia Social i Salut Laboral,
Per delegació del conseller de Treball, Comerç i Indústria
(BOIB 105/2015)
Isabel Castro Fernández





ACTA 9
COMISSIÓ PARITÀRIA
DEL XV CONVENI COL·LECTIU SECTORIAL D'HOSTALERIA
DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA DE LES ILLES BALEARS
(CODI CONVENI 07000435011982)

ASSISTENTS

REPRESENTACIÓ SINDICAL:

Sr. José GARCÍA RELUCIO

Sr. Antonio COPETE GONZÁLEZ

Per la Federació de Serveis, Mobilitat i Consum (FeSMC-UGT), Unió General de Treballadors.

Sra. Silvia MONTEJANO COFRECES

Sra. Ángeles SÁNCHEZ ÚBEDA

Per la Federació de Serveis CCOO-ILLES (Comissions Obreres).

REPRESENTACIÓ EMPRESARIAL:

Sra. Carmen MARÍ CASAÑ

Sr. Juan Carlos GARCÍA OLIVER

Sr. Antonio RUIZ MARTÍNEZ

Sr. Carlos SEDANO ALMIÑANA (assessor)

Sra. Ángela SALVADOR RUBIO (assessora)

Per la Federació Empresarial Hotelera de Mallorca (FEHM).

A Palma, Illes Balears, a les 10.30 hores del dilluns 26 de març de 2018, en la sala de juntes del despatx professional de "C. SEDANO & ASOCIADOS" situat en el c/ Nuredduna núm. 10, 2a, porta E, d'aquesta ciutat, es reuneixen les persones dalt esmentades (per no haver-hi disponibilitat de sales a la seu del TAMIB) que foren prèviament convocades per a aquesta sessió com a membres designats de la Comissió paritària del Conveni col·lectiu ressenyat en l'encapçalament de l'acta, així com els assessors que s'esmenten, a fi d'abordar, com a tema únic, la petició efectuada per la Federació de Serveis de Comissions Obreres de sotmetre al parer de la Comissió Paritària la possible contradicció existent entre els articles 27è i 36è del Conveni esmentat, arran del requeriment que es recull a l'Acta de suspensió decretada pel Jutjat Social núm. 2 de Palma, de data 14 de febrer de 2018 (procediment ordinari 1137/2016), que s'adjunta a la present Acta. Així mateix s'adjunta la demanda presentada pels serveis jurídics del sindicat esmentat que ha donat origen al procediment plantejat davant del jutjat esmentat.

Aixeca l'Acta de la reunió la Sra. Ángela Salvador Rubio, assessora de la FEHM, que actua com a secretària de la Comissió, en virtut de l'acord de rotació en aquesta funció fixat en l'Acta 8 de la Comissió, de data 11 d'octubre de 2017 (BOIB núm. 140, de 16 de novembre de 2017), secretària que exercirà durant l'exercici present.

La demanda que dona lloc al procediment posa de manifest que un empleat fix discontinu afectat pel Conveni causà baixa per incapacitat temporal des del 27/04/2015 fins al 3/11/2016, i que durant aquest període va estar d'alta en l'empresa de l'1/05/2015 al 31/10/2015 i de l'1/05/2016 al 31/10/2016. Refereix que l'empresa va abonar les gratificacions extraordinàries de juliol i Nadal l'any 2015, però no va fer el mateix el 2016 i reclama l'import esmentat.

Els articles del Conveni que afecten el conflicte i que han de ser interpretats davant el contradictori de la seva lectura, segons refereix l'acta de suspensió del Jutjat Social, són el 27è i 36è, que diuen, en el que aquí respecta (a l'efecte s'extracten els apartats de rellevància):

Article 27è. Gratificacions extraordinàries

(...)

Les situacions d'incapacitat temporal no produiran cap deducció en la meritació i càlcul de les gratificacions extraordinàries establertes en aquest Conveni.

Article 36è. Incapacitat temporal

El treballador afectat per una situació d'incapacitat temporal (en endavant, IT) percebrà les prestacions que legalment se li reconeguin per tal contingència, en la quantia i durant el temps que es determini.

Sempre que la Seguretat Social reconegui al treballador el dret a les prestacions derivades d'IT, si l'esmentada prestació és inferior al salari base, el complement per antiguitat ad personam si escau, i el plus nocturnitat per a sales de festes, establerts en aquest Conveni, del mes en curs, l'empresa complementarà a càrrec seu la prestació esmentada fins a assolir el 100 per cent dels conceptes retributius convencionals esmentats, en els casos de contingències sobrevingudes per accident de treball, des del primer dia a comptar des del de la baixa i en els casos sobrevinguts per accident no laboral i malaltia comuna, des del quart dia de la baixa.

Aquesta millora complementària de l'acció protectora de la Seguretat Social s'aplicarà fins a un màxim de dotze mesos a comptar des del dia de la baixa.

En tot cas cessarà l'obligació d'abonar el complement quan el treballador sigui donat d'alta mèdica abans de l'exhauriment dels dotze mesos a comptar des de la data de baixa, per informe proposta per causar una incapacitat permanent.

S'ha d'assenyalar, com es dedueix de la demanda, que el període reclamat afecta el temps de pròrroga de la incapacitat temporal, ja que els 12 mesos es varen complir el 27 d'abril de 2016.

S'inicia el debat, exposant cadascuna de les parts la seva interpretació dels preceptes esmentats:

A) La FEHM assenyala que el pretès en el Conveni col·lectiu és que el treballador no perdi retribució durant els primers dotze mesos, dins d'uns límits que es regulen en els articles 27è i 36è, per això ambdós preceptes han conviscut en el temps, amb pràcticament idèntica redacció, sense oferir problemes fins ara. No ha de ser interpretat l'article 27è aïlladament respecte de l'article 36è, doncs ambdós constitueixen una millora de les prestacions econòmiques de l'acció protectora de la Seguretat Social, sinó efectuant-ne una interpretació conjunta i integradora que obeeixi a aquesta finalitat de mantenir al treballador la seva capacitat adquisitiva durant el període màxim d'incapacitat temporal prevista normativament, que és de dotze mesos (sense perjudici de les pròrrogues previstes en la normativa de la Seguretat Social per raons de demora en la qualificació d'algun grau d'incapacitat).

Segons aquesta interpretació empastada de sengles preceptes, l'article 36è regula el complement de la prestació d'incapacitat temporal sobre uns conceptes determinats (salari base, complement per antiguitat *ad personam* en el seu cas, i el plus de nocturnitat per a sales de festes), sense perdre de vista que l'article 27è agrega a aquests el concepte de paga extraordinària, regulada específicament en el precepte esmentat, sempre amb la susdita finalitat de garantir aquests mínims retributius durant el període màxim d'incapacitat temporal, que és de dotze mesos.

Per tant, establir un límit temporal al complement de la prestació d'IT en l'article 36è, d'aquells 12 mesos des de l'inici de la baixa mèdica, és predicable també a les gratificacions extraordinàries regulades en l'article 27è, sota pena de desequilibrar les prestacions i contraprestacions mútues en què el Conveni consisteix, i que pretén garantir aquests ingressos mínims durant els dotze mesos d'IT. El contrari podria produir un enriquiment injust per al treballador, que cobraria dues vegades una part de la gratificació extraordinària, ja que la base reguladora de la prestació d'incapacitat que abona la Seguretat Social o la mútua, en el seu cas, ja integra la part proporcional de gratificació extraordinària i, per tant, en la prestació hi ha un component que obeeix a aquest concepte concret, que abonat íntegrament per aplicació de l'article 27è i sense límit algun, suposaria l'enriquiment indegut esmentat.

B) Per part dels representants sindicals es discrepa de l'anterior interpretació. Segons ells, l'article 27è (Gratificacions extraordinàries) estableix que les situacions d'IT no produiran cap deducció en la meritació i càlcul de les gratificacions extraordinàries establertes en el Conveni, i que l'article 36è no esmenta en absolut les gratificacions extraordinàries, sinó que el complement afecta el salari base, complement per antiguitat *ad personam*, en el seu cas, i el plus de nocturnitat per a sales de festes, per la qual cosa entenen que les gratificacions extraordinàries s'han d'abonar en la seva integritat.

No havent més assumptes a tractar, s'aprova l'Acta i s'acorda facultar el Sr. Carlos Sedano Almiñana, assessor de la FEHM, perquè en nom de la Comissió Paritària doni trasllat a les parts litigants perquè, al seu torn, la posin en coneixement del Jutjat Social núm. 2 de Palma, i perquè sol·liciti la seva inscripció en el REGCON de l'Autoritat Laboral i la seva publicació en el BOIB.

A les 11.30 hores es dona per conculsa la reunió de la Comissió Paritària i els presents signen cinc exemplars, en el lloc i la data indicats *ut supra*.

