

Secció II. Autoritats i personal

Subsecció segona. Oposicions i concursos

CONSELL INSULAR DE MALLORCA

DEPARTAMENT DE MODERNITZACIÓ I FUNCIÓ PÚBLICA

5943

Modificació parcial de les bases que han de regir la convocatòria de les proves selectives per al proveïment, mitjançant el sistema de concurs oposició, de 5 places de bomber –a conductor –a vacants a la plantilla de personal funcionari del Servei de Bombers del Consell de Mallorca, per l'estimació parcial d'un recurs d'alçada interposat contra l'Acord del Consell Executiu de dia 21 de maig de 2015 que les aprovà

La Comissió de Govern del Consell de Mallorca, en data 12 de maig de 2016, acordà:

« ANTECEDENTS

1. En el BOIB núm. 99 de 4 de juliol de 2015, es publica l'Acord del Consell Executiu de dia 21 de maig de 2015, que aprova de les bases que han de regir la convocatòria de les proves selectives per al proveïment, mitjançant el sistema de concurs oposició, de 5 places de bomber –a conductor –a vacants a la plantilla de personal funcionari del Servei de Bombers del Consell de Mallorca.

2. Antoni Company Bonet, en representació de la secció sindical CCOO, mitjançant escrit de data 17 de juliol de 2015 i registre d'entrada al Consell de Mallorca número 20692, del mateix dia, interposà recurs d'alçada contra l'acte administratiu esmentat, fent les al·legacions següents:

- Les bases del procés selectiu es negociaren en la Mesa sectorial de l'àrea operativa del Servei de Bombers de Mallorca i no foren ratificades en cap de les meses generals de negociació. Així mateix, s'ha vulnerat el dret de representació sindical d'un sindicat que no es convoca a la mesa sectorial no obstant estar-hi legitimat.
- Quant al contingut concret de les bases, respecte dels exercicis, no s'especifica el número de preguntes, el temps que tindran el aspirants ni bibliografia, cosa que vulnera la legislació aplicable reguladora del contingut de les proves dels processos selectius
- No es valora com a mèrit la possessió de titulació universitària, cosa que vulnera el principi fonamental de mèrit i capacitat en l'accés a la funció pública.

CONSIDERACIONS

PRIMERA

El recurs d'alçada s'interposa contra un acte administratiu que no exhaurix la via administrativa i s'ha interposat dintre del termini d'un mes establert a l'article 115.1 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i procediment administratiu comú; per tant, s'ha d'admetre a tràmit.

Així mateix, l'article 115.2 de la mateixa Disposició estableix el termini de tres mesos per dictar i notificar la resolució del recurs; un cop transcorregut aquest termini s'ha d'entendre desestimat el recurs. No obstant haver-se excedit aquest termini, l'Administració està obligada a dictar la resolució expressa en tots els procediments i a notificar-la (article 42.1).

Finalment, l'òrgan competent per resoldre els recursos d'alçada interposats contra actes administratius dictats pel Consell Executiu, és la Comissió de Govern (article 8.1, lletra v, de la Llei 8/2000, de 27 d'octubre, de consells insulars, en relació amb l'article 10.2. lletra a).

SEGONA

La primera al·legació del recurrent és, per una banda, que les bases del procés selectiu es negociaren en la Mesa sectorial de l'àrea operativa del Servei de Bombers de Mallorca i no foren ratificades en cap de les meses generals de negociació.

Les meses sectorials es regulen en l'article 34.4 i 5 del RDLeg 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refús de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic, en els termes següents:

4. Depenent de les Meses Generals de Negociació i per acord de les mateixes podran constituir-se Meses Sectorials, en consideració a les condicions específiques de treball de les organitzacions administratives afectades o a les peculiaritats de sectors concrets de funcionaris



públics i al seu número.

5. La competència de les Meses Sectorials s'estendrà als temes comuns als funcionaris del sector que no hagin estat objecte de decisió per part de la Mesa General respectiva o als que aquesta explícitament els reexpedeixi o delegui.

D'acord amb l'anterior, la Llei dota les meses sectorials de competència sobre els temes comuns dels funcionaris del sector concret, sense disposar que aquesta competència l'hagi de ratificar cap altra Mesa; les meses sectorials s'han configurat com a autèntiques meses amb capacitat negociadora per arribar a pactes o acords i no com a simples comissions de treball.

A més a més, en la Mesa General de Negociació del Personal Funcionari del Consell de Mallorca i de l'IMAS, en la reunió mantinguda dia 7 de febrer de 2012, s'acordà la creació dues meses sectorials, una d'elles la de l'àrea operativa del Servei de Bombers de Mallorca, amb els mateixos termes: fixant la seva competència per tractar els temes que afectin únicament i exclusivament al personal funcionari de l'àmbit corresponent, en relació amb els quals la Mesa podrà arribar a acords, que seran sotmesos a aprovació de l'òrgan competent de l'Administració. En el cas que la Mesa tracti algun tema que no afecti únicament i exclusivament al personal funcionari de l'àmbit corresponent, aquest s'haurà de traslladar a la Mesa de Negociació corresponent, sense perjudici de donar-li trasllat, també, dels termes en què ha estat tractat l'esmentat tema en la Mesa Sectorial.

En conclusió, la "Proposta de bases que han de regir la convocatòria de les proves selectives per al proveïment, mitjançant el sistema de concurs oposició, de 5 places de bomber –a conductor –a vacants a la plantilla de personal funcionari del Servei de bombers del Consell de Mallorca corresponents a l'oferta d'ocupació pública per a l'any 2013 i 2015", es negocià en l'àmbit de la Mesa sectorial corresponent, essent l'àmbit legalment correcte per a la negociació, sense que s'exigeixi que la ratificació a cap altra mesa general de negociació.

Per altra banda, el recurrent al·lega també que s'ha vulnerat el dret de representació sindical d'un sindicat que no es convoca a la mesa sectorial no obstant estar-hi legitimat. En aquest cas, seria el sindicat que vés vulnerat el seu dret a la negociació, i no un altre que no el representa, que estaria legitimat per reclamar en defensa dels seus interessos.

TERCERA

La segona al·legació del recurrent fa referència al contingut de les bases, concretament a la base 8, apartat 2, sobre exercicis i puntuacions, que no inclou el número de preguntes del qüestionari ni el temps que tindran els aspirants; tampoc s'especifica la bibliografia. El recurrent invoca l'article 49.1.e de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la Funció Pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, que disposa que les convocatòries han d'incloure els sistemes selectius, el contingut de les proves i dels programes o, si s'escau, la relació de mèrits, així com els criteris o les normes de valoració.

La normativa reguladora de les bases s'indica al segon paràgraf de la base 1. En la determinació del contingut concret de les bases, ni les normes legals ni les reglamentàries determinen incloure les especificacions de número de preguntes, temps per realitzar les proves i bibliografia. Els requisits normatius respecte del contingut de les bases no exigeixen aquest nivell de detall.

No obstant això, als efectes de la bona organització de les proves i de la preparació dels aspirants, pot estimar-se la sol·licitud del recurrent i especificar que pel segon exercici de la fase d'oposició, consistent en un qüestionari de la part general i de la part específica, el número de preguntes i el temps per realitzar aquest exercici, el determina el Tribunal Qualificador; en qualsevol cas, el número de preguntes no podrà ser inferior a setanta-cinc i el temps per realitzar l'exercici no podrà ser inferior a setanta-cinc minuts. Aquest número s'entén proporcionat pel número de temes que conformen l'Annex I (21 temes).

QUARTA

Finalment, la darrera al·legació del recurrent és la vulneració de l'article 103 de la Constitució espanyola, perquè no es valora com a mèrit la possessió de titulació universitària, cosa que vulnera el principi fonamental de mèrit i capacitat en l'accés a la funció pública.

El Tribunal Constitucional ha declarat que la Constitució imposa l'obligació de no exigir per a l'accés a la funció pública requisit o cap condició que no sigui referible als conceptes de mèrit i capacitat. També, que el principi d'igualtat en l'accés a les funcions i càrrecs públics consagrat a l'art. 23.2 de la Constitució, ha de posar-se en necessària connexió amb aquests mateixos principis (sentència Tribunal Constitucional núm. 193/1987, de 9 de desembre). Es tracta de conceptes jurídics indeterminats, la qual cosa concedeix un ampli marge en la regulació de les proves de selecció i en la determinació de quins han de ser els mèrits i capacitats que es prendran en consideració. Aquesta llibertat està limitada per la necessitat de no crear desigualtats que siguin arbitràries quan alienes, no referides o incompatibles amb els principis de mèrit i capacitat (Tribunal Constitucional, Sala Segona, Sentència 67/1989 de 18 abr. 1989) –Sentència núm. 118/2013 de 28 febrer TSJ Illes Canàries–.

En aquest cas, a la base 9.2 s'estableix com a mèrits de formació reglada una sèrie de títols de formació professional sobre matèries que, a priori, semblen adequades per a places de bomber –conductor (emergències i protecció civil, activitats físiques i esportives, edificació i obra civil, etc.). Així mateix, exceptua expressament com a mèrit a valorar en aquest procés, diplomatures, llicenciatures o graus; implícitament



s'exceptua la resta de formació reglada, com pot ser màster o doctorat. El fet de no incloure tota la formació reglada existent no implica vulnerar els principis d'igualtat, mèrit i capacitat en l'accés a la funció pública, sinó que en l'ampli marge en la regulació de les proves de selecció i en la determinació de quins han de ser els mèrits i capacitats que es prendran en consideració, s'ha establert com a mèrit aquella titulació de formació professional adient amb la naturalesa de les funcions de les places convocades.

Vist tot l'anterior, la consellera executiva del departament de Modernització i Funció Pública, en virtut de les atribucions conferides pel vigent Decret d'organització del Consell de Mallorca, eleva a la Comissió de Govern, per a la seva aprovació, el següent:

ACORD

Estimar parcialment el recurs d'alçada que ha interposat Antoni Company Bonet, en representació de la secció sindical CCOO, mitjançant escrit de data 17 de juliol de 2015, contra l'Acord del Consell Executiu de dia 21 de maig de 2015, relatiu a l'aprovació de les bases que han de regir la convocatòria de les proves selectives per al proveïment, mitjançant el sistema de concurs oposició, de 5 places de bomber –a conductor –a vacants a la plantilla de personal funcionari del Servei de Bombers del Consell de Mallorca, de manera que:

- S'estima la petició referent a concretar el contingut de la base 8, apartat 2, quant a número de preguntes del qüestionari i el temps per realitzar l'exercici. Per això, el punt 2 de la Base 8, referent a exercicis i puntuació de la fase d'oposició, allà on diu:

“Segon Exercici: Qüestionari part general i específica

Obligatori i eliminatori: consistirà en respondre un qüestionari de preguntes tipus test relacionades amb el temari enumerat a l'annex I.”

Ha de dir:

“Segon Exercici: Qüestionari part general i específica

Obligatori i eliminatori: consistirà en respondre un qüestionari de preguntes tipus test relacionades amb el temari enumerat a l'annex I. El número de preguntes i el temps per realitzar aquest exercici, el determina el Tribunal Qualificador; en qualsevol cas, el número de preguntes no podrà ser inferior a setanta-cinc i el temps per realitzar l'exercici no podrà ser inferior a setanta-cinc minuts”

Aquesta modificació de les bases, que es publicaren al BOIB 99 de 04-07-2015, s'ha de publicar al mateix Butlletí Oficial.

- Es desestimen la resta de peticions.

Contra aquest acord, que exhaureix la via administrativa, podeu interposar directament el recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma que correspongui, en el termini de dos mesos, comptadors a partir de l'endemà de la notificació del present acord o, si s'escau, de la seva publicació.

Això no obstant, podeu interposar, si escau, qualsevol altre recurs que considereu oportú. Tot això de conformitat amb la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, i la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.»

Palma, 19 de maig de 2016

Per delegació de la presidència, **el secretari general**
(Decret de dia 17-07-2015, BOIB núm. 114 de 28-07-2015)
Jeroni M. Mas Rigo

