

Secció III. Altres disposicions i actes administratius

ADMINISTRACIÓ DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA CONSELLERIA DE MODEL ECONÒMIC, TURISME I TREBALL

10357 *Resolució del conseller de Model Econòmic, Turisme i Treball per la qual es disposen la inscripció i el dipòsit en el Registre de Convenis Col·lectius de les Illes Balears de l'Acta número 16 de la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu del sector de l'hostaleria de les Illes Balears i la seva publicació en el Butlletí Oficial de les Illes Balears (codi de conveni 07000435011982)*

Fets

1. El 13 d'agost de 2019, la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu del sector de l'hostaleria de les Illes Balears es va reunir per tractar la sol·licitud d'informe efectuada pel Jutjat Social núm. 1 d'Eivissa i es va subscriure l'acta de sessió corresponent.
2. El 14 d'agost de 2019, José Carlos Sedano Almiñana, en representació de la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu, va sol·licitar 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 per 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 16 de la Comissió Paritària del Conveni Col·lectiu del Sector de l'Hostaleria 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 la Comissió Paritària i que la versió catalana n'és la traducció.
4. Publicar l'Acta en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*.

Palma, 9 d'octubre de 2019

La directora general de Treball i Salut Laboral

Per delegació del conseller de Model Econòmic, Turisme i Treball (BOIB 97/2019)
Virginia Abraham Orte





ACTA 16
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. Antonio COPETE GONZÁLEZ

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

Sra. Silvia MONTEJANO COFRECES

Per la Federació de Serveis de Comissions Obreres de les Illes Balears (FS-CCOO).

REPRESENTACIÓ EMPRESARIAL:

Sra. Carmen MARÍ CASAÑ

Sr. Juan Carlos GARCÍA OLIVER

Sr. Carlos SEDANO ALMIÑANA (assessor)

Sra. Ángela SALVADOR RUBIO (assessora)

Per la Federació Empresarial Hotelera de Mallorca (FEHM).

Sr. Miquel PLANAS FONT (assessor)

Per l'Associació Mallorquina de Cafeteries, Bars i Restaurants (ASSOCIACIÓ RESTAURACIÓ MALLORCA).

A la ciutat de Palma, Illes Balears, quan són les 12 hores del dia 13 d'agost de 2019, a la sala de juntes del despatx professional de C. SEDANO & ASSOCIATS, situat al c/ de Nuredduna, núm. 10, 2a planta, porta I, (davant la manca de sales disponibles a la seu del Tribunal d'Arbitratge i Mediació de les Illes Balears (TAMIB), es reuneixen les persones al marge esquerre relacionades, que han estat 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'hi esmenten.

Excusa l'absència la senyora Ángeles Sánchez Úbeda, de FS-CCOO, que delega el seu vot en la senyora Silvia Montejano Cofreces.

No compareixen els representants de la Federació Empresarial Hotelera d'Eivissa i Formentera i de l'Associació Hotelera de Menorca, malgrat estar convocats per mitjà de correu electrònic.

Aixeca l'acta de la reunió el senyor Antonio Copete González, de FeSMC-UGT, qui actua com a secretari de la Comissió, en virtut de l'acord de rotació en aquesta funció fixat en l'Acta núm. 8 de la Comissió, de data 11 d'octubre de 2017 (BOIB núm. 140, de 16-novembre-2017).

L'objecte de la reunió és abordar, com a tema únic, la sol·licitud d'emissió d'informe efectuada pel jutjat Social núm. 1 d'Eivissa datada el 24-7-19, tramesa pel TAMIB el dia 5-8-19, en el procediment ordinari núm. 486/2018, relatiu a la interpretació de la norma recollida en l'article 27 *in fine* i article 36 del Conveni col·lectiu d'hostaleria de les Illes Balears vigent, amb relació a la meritació i el càlcul de les gratificacions extraordinàries en situació d'incapacitat temporal. S'adjunta a l'acta l'escrit rebut del jutjat Social. No es faciliten antecedents del procediment i es desconeix la pretensió concreta entaulada pel treballador demandant.

Els articles del Conveni que afecten el conflicte i que han de ser interpretats són el 27 *in fine* i el 36, que diuen respecte d'això (s'assenyalen els apartats de rellevància a aquests efectes):

Article 27. Gratificacions extraordinàries

[...]

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

Article 36. Incapacitat temporal

El treballador afectat per una situació d'incapacitat temporal (en endavant, IT) percebrà les prestacions que legalment se li reconeguin per aquesta 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 aquesta prestació és inferior al salari base, el complement per antiguitat ad personam, si escau, i el plus de nocturnitat per a sales de festa, establerts en aquest Conveni, del mes en curs, l'empresa complementarà a càrrec seu aquesta prestació fins a aconseguir el cent per cent dels conceptes retributius convencionals esmentats, en els casos de contingències sobrevingudes per accident de treball, des del primer dia comptador 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 tres-cents seixanta-cinc dies comptadors des del dia de la baixa.

En tots els casos cessarà l'obligació d'abonar el complement quan el treballador sigui donat d'alta mèdica abans de l'exhauriment dels tres-cents seixanta-cinc dies comptadors des de la data de baixa, per informe proposat per causar una incapacitat permanent.

En els paràgrafs tercer i quart de l'article 36 esmentats abans, es mencionaven dotze mesos en comptes de tres-cents seixanta-cinc dies, la qual cosa va ser objecte d'aclariment per la Comissió Paritària el dia 12 de juny de 2019, Acta núm. 14, publicada en el BOIB núm. 110, de 10 d'agost de 2019, a fi d'adaptar-ho a l'article 169.1.a) de la Llei general de la Seguretat Social.

Es fa constar que per examinar el que sembla ser un cas similar es va reunir la Comissió Paritària en data 26 de març de 2018 i es va aixecar l'Acta núm. 9 a aquest efecte, que va ser publicada en el BOIB núm. 52, de 28 d'abril de 2018.

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

A) La representació de la FEHM es reitera en la seva posició mantinguda en l'esmentada reunió del passat 26 de març de 2018 i assenyala que allò pretès en el Conveni col·lectiu és que el treballador no perdi retribució durant els primers dotze mesos, dins uns límits que es regulen en els articles 27 i 36, d'aquí que ambdós preceptes hagin conviscut en el temps, amb pràcticament idèntica redacció, sense presentar problemes fins avui. No ha de ser interpretat l'article 27 de forma aïllada respecte de l'article 36, atès que 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 el treballador en la seva capacitat adquisitiva durant el període màxim d'incapacitat temporal prevista normativament, que és de tres-cents seixanta-cinc dies (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 conjunta d'ambdós preceptes, l'article 36 regula el complement de la prestació d'incapacitat temporal sobre uns determinats conceptes (salari base, complement per antiguitat ad personam, si escau, i plus de nocturnitat per a sales de festa), sense perdre de vista que l'article 27 agrega a aquests el concepte de gratificació extraordinària, regulada específicament en aquest precepte, sempre amb l'esmentada finalitat de garantir aquests mínims retributius durant el període màxim d'incapacitat temporal, que és de tres-cents seixanta-cinc dies.

Per tant, establir un límit temporal al complement de la prestació d'IT en l'article 36 d'aquests tres-cents seixanta-cinc dies des de l'inici de la baixa mèdica és predicable també a les gratificacions extraordinàries regulades en l'article 27, sota pena de desequilibrar les prestacions i contraprestacions mútues en què el Conveni consisteix, 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, atès que la base reguladora de la prestació d'incapacitat que abonen la Seguretat Social o les mútues col·laboradores de la Seguretat Social, si escau, ja integra la part proporcional de les gratificacions extraordinàries i, per tant, en la prestació hi ha un component que obeeix a aquest concepte concret, que abonat íntegrament per aplicació de l'article 27 i sense cap límit suposaria l'enriquiment indegut esmentat.

Afegeix la representació de la FEHM que aquesta interpretació ja va ser acollida pel Jutjat Social núm. 2 de Palma, en Sentència de data 28-6-2019, recaiguda en el procediment núm. 1137/2016, i que va ser en aquest procediment on es va requerir a la Comissió Paritària el seu parer respecte als mateixos preceptes avui analitzats, la qual cosa va donar lloc a la reunió de la Comissió Paritària, ja esmentada, de data 26 de març de 2018, en la qual es va estendre l'Acta núm. 9 (BOIB núm. 52, de 28 d'abril de 2018).



Interessa a la FEHM que, juntament amb l'acta estesa en la present convocatòria, es trametin al Jutjat Social tant l'Acta núm. 9 de la Comissió Paritària com la Sentència del Jutjat Social núm. 2 de Palma, de data 28-6-2019, fent constar que en la Sentència es deixa constància que és ferma perquè no és possible la interposició de cap recurs en contra.

La representació de l'Associació Mallorquina de Cafeteries, Bars i Restaurants s'adhereix a la posició manifestada per la FEHM.

B) Els representants sindicals discrepen de l'anterior interpretació per tal com la seva és que l'article 27, "gratificacions extraordinàries", estableix que les situacions d'IT no produiran cap deducció en la meritació i el càlcul de les gratificacions extraordinàries establertes en el Conveni, i que l'article 36 no esmenta per res les gratificacions extraordinàries, sinó que el complement afecta el salari base, el complement per antiguitat ad personam, si escau, i el plus de nocturnitat per a sales de festa, per la qual cosa entenen que les gratificacions extraordinàries han d'abonar-se íntegrament.

No havent-hi més assumptes per tractar, s'aprova l'acta i s'acorda facultar el senyor Carlos Sedano Almiñana, assessor de la FEHM, perquè, en nom de la Comissió Paritària, adreci escrit al Jutjat Social núm. 1 d'Eivissa perquè prengui coneixement del que s'ha tractat en la sessió i sol·liciti la inscripció de l'acta en el REGCON de l'Autoritat laboral, com també la seva publicació en el BOIB.

A les 13 hores, es dona per concloua la reunió de la Comissió Paritària i els presents signen l'acta, tot això en el lloc i la data indicats *ut supra*.

