



Secció III. Altres disposicions i actes administratius

AJUNTAMENT DE PALMA

10416***Departament de Personal. Acord de la Junta de Govern d'estimació parcial de recurs de reposició i d'anul·lació de l'Acord de la Junta de Govern de 2 de novembre de 2017***

La Junta de Govern de l'Ajuntament de Palma en sessió ordinària de 21 d'octubre de 2020 va acordar:

FETS

1. El 26 de juliol de 2010 el Ple de l'Ajuntament de Palma va aprovar l'acord regulador de les condicions de treball de personal funcionari, eventual i dels òrgans directius de l'Ajuntament de Palma, d'ara endavant Acord regulador.

L'Acord regulador dedica el seu capítol X a la regulació dels aspectes "econòmics". Dit capítol abasta de l'article 74 a l'article 80 i regula, entre d'altres qüestions:

- A l'article 75.1: l'abonament de *la nocturnitat del personal del Cos de la Policia Local*.
- A l'article 75.3: l'abonament de *la renúncia a dies lliures del Cos de Bombers i Bomberes*.
- A l'article 75.6: l'abonament de *la gratificació per treball en cap de setmana*.
- A l'article 78: l'abonament de *la gratificació per festivitats*.

2. El 30 de maig de 2017 es va reunir la Mesa d'interpretació, seguiment i vigilància de l'acord regulador, on la representació sindical va plantejar algunes qüestions en torn a aquests preceptes.

3. El 2 de novembre de 2017 la Junta de Govern va aprovar la modificació dels articles 75 i 78 de l'Acord regulador, a més d'introduir *ex novo* l'article 77.bis.

4. El 25 de novembre de 2017 l'acord de la Junta de Govern fou publicat en el Butlletí Oficial de les Illes Balears.

5. El 22 de desembre de 2017, el Sr. Sergi Morcillo del Río, en nom i representació de la Secció Sindicat de Comissions Obreres a l'Ajuntament de Palma va interposar, en temps i forma, recurs de reposició contra l'esmentat Acord de la Junta de Govern.

A dit recurs l'associació sindical exposa que la Junta de Govern ha acordat la modificació dels articles 75 i 78 de l'Acord regulador, així com la creació d'un nou article, en referència al 77 bis. Entre d'altres al·legacions, la recurrent va adduir que l'acord va ser dictat per òrgan incompetent en la mesura en què qualsevol modificació de l'Acord regulador ha de ser aprovada pel Ple municipal, que és l'òrgan que el va aprovar.

Durant el termini d'un mes de què disposava l'Ajuntament per resoldre el recurs de reposició, l'àrea municipal que tenia encomanada la redacció de l'informe-proposta de resolució era l'Àrea de Seguretat Ciutadana. En concret, des del 29 d'octubre de 2015 fins al 31 de juliol de 2019 les competències relatives a "les propostes derivades del règim retributiu, així com les retribucions no fixes ni periòdiques del personal bomber" eren de l'Àrea de Seguretat Ciutadana i no de Funció Pública, segon es desprèn de l'Acord de la Junta de Govern de 28 d'octubre de 2015 (BOIB núm. 161, de 3 de novembre de 2015) de separació de competències i l'Acord de la Junta de Govern de 31 de juliol de 2019 d'unificació i traspàs de les competències a l'Àrea de Funció Pública.

Si bé es cert que a l'acord recorregut es justifica la competència de la Junta de Govern a l'empara de l'article 127.1.h) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, quant a l'aprovació de les retribucions del personal d'acord amb el pressupost aprovat; s'ha de tenir en compte que en aquest cas no s'alteraven els complements retributius de la relació de llocs de treball, sinó els preceptes de l'Acord regulador.

Tot i que la competència orgànica en la matèria de què es tracta no ha estat una qüestió pacífica a nivell doctrinal, la jurisprudència considera aquest tipus d'acords com a disposicions generals, tant als efectes ara analitzats, com a l'hora de determinar la competència objectiva dels òrgans de la jurisdicció contenciosa-administrativa. Així, la Sala de lo Contenciós-administratiu del Tribunal Suprem, a la sentència de 14 d'abril de 2000 (ROJ: STS 3200/2000), assenyala que: "el "Acuerdo" impugnado, en la medida en que su contenido plasma una regulación de determinados aspectos de la relación que liga al Ayuntamiento con sus funcionarios, tiene una significación normativa, pues su eficacia no se agota en una o varias concretas aplicaciones, sino que tiene una vocación ordenadora de situaciones futuras desde una previsión abstracta y general. Por tanto, a los efectos que de lo que aquí se está analizando, a dicho "Acuerdo" ha de reconocérsele el valor de



disposició de caràcter general.” En aquest sentit la Sala de lo Contenciós-administratiu del Tribunal Superior de Justícia de Madrid, a la seva sentència n.º 326/2017, de 2 de juny, va anul·lar l'acord regulador de l'Ajuntament de Torrejón de Ardoz, municipi de gran població, que havia estat aprovat per la Junta de Govern, atès que la competència és plenària. En qualsevol cas, és un fet incontestable que, a l'Ajuntament de Palma, l'Acord regulador va ser aprovat pel Ple.

Si bé l'entitat recurrent sol·licita únicament l'anul·lació d'alguns dels preceptes modificats per la Junta de Govern, s'ha de tenir en compte que, de conformitat amb l'article 47.1.b) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les Administracions Públiques, són nuls de ple dret els actes dictats per òrgan manifestament incompetents per raó de la matèria i que la declaració de nul·litat desplega els seus efectes *ex tunc*, és a dir, des del moment en què l'acte fou dictat.

D'altra banda, i atès el temps transcorregut des de la interposició del recurs, cal indicar que l'acord de Junta de Govern mai va ser executat i cap representació sindical ha exigint mai el seu compliment, atès que al dispositiu quart es va “*condicionar la validesa i efectivitat d'aquest acord i de la seva execució a la fiscalització prèvia limitada, d'acord amb el que preveu l'acord de Ple de data 26 de gener de 2017*”. En aquest sentit es comprova que a l'expedient no consta ni informe del cost econòmic de l'acord ni l'informe de fiscalització prèvia de l'Intervenció General; així mateix no consta consignació pressupostària que permetés executar l'acord en els termes plantejats, un fet que confirma que la Junta de Govern no podia acordar amb eficàcia immediata un increment retributiu no emparat en el pressupost aprovat pel plenari, tal i como matisa l'article 127.1.h) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de las bases del règim local.

Tot i així, el Sr. José Prats Borrás, funcionari del Cos de Bombers va reclamar a l'Ajuntament, mitjançant la invocació de l'acord de 2017, la incorporació a la base de cotització dels increments retributius allà recollits; una pretensió acollida en seu judicial contenciosa-administrativa, atès que l'acord no ha estat formalment anul·lat i del text publicat no es desprèn si finalment es varen incorporar a l'expedient els informes que condicionaven suspensivament la seva eficàcia. Una vegada dictada la sentència del Sr. Prats, la totalitat dels funcionaris del Cos de Bombers ha sol·licitat en via administrativa i judicial l'extensió de la sentència, entre d'ells el Sr. Morcillo, que així com en nom propi invoca la validesa de l'acord, en representació de l'associació sindical addueix una nul·litat absoluta.

Finalment, tal i com romanen redactats els articles de l'acord modificats per la Junta de Govern s'identifica una duplictat retributiva pel mateix concepte, això és, per excés de jornada; duplictat pretesa pel Sr. Prats en execució de la seva sentència i extensió de la qual interessa la resta del Cos de Bombers.

Per tot això, tenint en compte el Decret de Batllia núm. 13.026 de 28/06/2019, relatiu a l'organització dels serveis administratius de l'Ajuntament de Palma, modificat pel Decret núm. 18746 de 27/09/2019, així com l'Acord de delegació de competències de la Junta de Govern de Palma en els titulars de les Àrees i Àrees delegades acordat en data 31 de juliol de 2018, el regidor de l'Àrea d'Hisenda, Innovació i Funció Pública proposa a la Junta de Govern tingui a bé emetre el següent:

ACORD

Primer. Estimar parcialment el recurs de reposició interposat el 22 de desembre de 2017 per la Secció Sindical de Comissions Obreres a l'Ajuntament de Palma contra l'Acord de la Junta de Govern de 2 de novembre de 2017 (BOIB núm. 144, de 25 de novembre de 2017).

Segon. Anular l'Acord de la Junta de Govern de 2 de novembre de 2017 publicat al BOIB núm. 144, de 25 de novembre de 2017.

Tercer. Notificar el present acord a l'entitat recurrent i publicar-lo en el BOIB.

Palma, 28 d'octubre de 2020

El cap de departament de Personal
(Decret de batllia núm. 3000, de 26 de febrer de 2014,
publicat al BOIB núm. 30, de 4 de març de 2014)
Antoni Pol Coll

