



Secció V. Anuncis
Subsecció segona. Altres anuncis oficials
AJUNTAMENT DE PALMA

2443 *Departament de Personal. Declaració de lesivitat per a l'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma*

La Junta de Govern de l'Ajuntament de Palma en sessió de 4 de març de 2020 va acordar:

Primer. Desestimar les al·legacions contra l'Acord de la Junta de Govern de 18 de desembre de 2019 que va aprovar l'inici del procediment de declaració de lesivitat per a l'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma interposades per Teresa Sirera Selles, policia local jubilada de l'Ajuntament de Palma, i per Oscar Rojas Miguel, en nom i representació de SPPME de l'Ajuntament de Palma.

La desestimació es fonamenta en:

1. Es concorda que la Sentència del Tribunal Suprem de 20 de desembre de 2013 va declarar la legalitat de les ajudes d'acció social i dels premis de jubilació i que eren considerades mesures d'acció social que no tenien la consideració de retribució.

Efectivament i de conformitat amb les al·legacions dels interessats, la Sentència del Tribunal Suprem de 20 de desembre de 2013 va preveure, es cita textualment:

"Toda medida de acción social... tiene un coste económico, pero ello no conlleva la necesidad de considerarlas retribuciones porque su razón de ser y su régimen de devengo es muy diferente. Las retribuciones son la contraprestación directa del trabajo profesional desarrollado y se devengan por la totalidad de los empleados públicos con regularidad periódica en un mismo importe; mientras que las medidas de acción social no son compensación del trabajo realizado sino protección o ayuda de carácter asistencial que se generan o devengan cuando se producen contingencias que colocan al beneficiario en una singular o desigual situación de necesidad...."

A n'aquest mateix sentit, l'informe dels Serveis Jurídics Municipals de 21 de febrer de 2017 que obra a l'expedient administratiu estableix, es cita textualment

"La regulació concreta de la prestació en el Pla d'Acció Social tampoc permet interpretar que es tracti d'una retribució: no és periòdica; no està relacionada amb el treball concret realitzat pel funcionari, ni pel lloc ocupat; no té relació amb el nivell o l'antiguitat, ni amb la productivitat. S'abona en la mateixa quantia a qualsevol funcionari que ho sol·liciti, sigui quin sigui el seu grup de titulació. I s'han d'abonar amb càrrec a les partides de fons socials i fins al seu límit màxim."

No obstant això, és el mateix Tribunal Suprem que en Sentències posteriors ha establert un nou criteri jurisprudencial pel que fa a les ajudes per jubilació anticipada i les considera com a retribucions i no com a mesures d'acció social.

A n'aquest sentit, cal esmentar que l'informe dels Serveis Jurídics Municipals de 12 de desembre de 2019 ha informat, es cita textualment;

"... en els darrers dos anys, el Tribunal Suprem ha tingut ocasió de pronunciar-se novament al respecte de determinades ajudes als empleats públics... i en sentències de 20 de març de 2018 i 14 de març de 2019, ha catalogat els incentius o premis de jubilació de les entitats locals, no com a acció social, si no com a retribucions no contemplades en la legislació bàsica de l'Estat..."

Es conclou, per tant, que aquests premis suposen una alteració del règim retributiu de les Administracions Locals que manca de cobertura legal i justificació.

....

En definitiva, un Pacte d'Acció Social que en el moment de la seva aprovació s'ajustava a dret ha esdevingut contrari a les polítiques actuals i a la pròpia interpretació que de les ajudes al foment de la jubilació anticipada ha fet recentment el Tribunal Suprem.

<http://www.caib.es/eboibfront/pdf/ca/2020/29/1055693>



L'Ajuntament ha de procedir de forma immediata a denunciar el Pacte d'Acció Social per a la seva revisió, i a suspendre l'aplicació de l'article 7è relatiu al foment de la jubilació anticipada i voluntària."

2. Quant a la suspensió de l'execució de l'article 7è del Pla d'Acció Social, cal esmentar, per una banda, l'informe del Serveis Jurídics abans esmentat que indica de forma taxativa que l'Ajuntament ha de suspendre l'execució i, per l'altra, es considera que la suspensió de l'execució del precepte esmentat és ajustada a dret tota vegada que la seva execució podria causar perjudicis de impossible o de difícil reparació i que van molt més enllà dels aspectes merament econòmics. En concret, es consideren els següents:

En primer lloc, es considera de difícil o impossible reparació el fet de que aquesta administració executi actes administratius dels quals dubte la seva legalitat. A n'aquest sentit, aquesta administració municipal no pot dilatar fins a la fermesa d'una resolució judicial la suspensió de l'article esmentat, tot això, tenint en compte la contundència de l'informe dels Serveis Jurídics que conclou que aquest premis **suposen una alteració del règim retributiu dels funcionari de les Administracions Locals que manca de cobertura de legal i justificació** i que *L'Ajuntament ha de procedir de forma immediata a suspendre l'aplicació de l'article 7è relatiu al foment de la jubilació anticipada.*

En segon lloc, l'execució de l'article 7è podria causar greus perjudicis econòmics als propis empleats públics municipals tota vegada que una hipotètica resolució judicial les podria obligar a restituir unes retribucions ja percebudes més els corresponents interessos.

En tercer lloc, es considera d'impossible o difícil reparació que aquesta administració generi expectatives als treballadors municipals els quals d'acord amb el principis generals del dret de confiança legítima i de bona fe podrien accedir a la jubilació anticipada incentivats pel "premi de jubilació" el qual es trobaria en situació judicial de litis pendència, essent possible que una resolució judicial els declarés no ajustats a dret havent de restituir les quantitats percebudes.

Segon. Desestimar les al·legacions de 28 de gener de 2020 interposades pel Sr. Pedro J. Castro Oliver, en nom i representació de la Secció Sindical CCOO, contra l'Acord de la Junta de Govern de 18 de desembre de 2019 que va aprovar l'inici del procediment de declaració de lesivitat per a l'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma.

Aquesta desestimació es fonamenta en:

1. Quant a les al·legacions relatives a que l'Acord de la Junta de Govern de 18 de desembre de 2019 incompleix els requisits que preveu l'article 107 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, cal esmentar:

En primer lloc, pel que fa a les al·legacions relatives a la impossibilitat de declarar la lesivitat per a d'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social atès el seu caràcter normatiu, cal referir-se a la naturalesa jurídica dels Acords reguladors per a la determinació de les condicions de treball.

El Pla d'Acció Social és un acord pres entre els representants de les administracions públiques i els representants de les organitzacions sindicals que regula les prestacions que en concepte d'acció social preveu el mateix Pla i el seu origen es troba en el propi Acord Regulador de les condicions de treball del personal funcionari de l'Ajuntament de palma que al seu article 54 preveu que el *"el personal de l'àmbit d'aplicació d'aquest acord que presta els seus serveis a l'Ajuntament de Palma pot sol·licitar les prestacions que constitueixen el Pla d'acció social, sempre que es acompleixin les condicions que en cada cas s'estableixin"*.

Per tant el Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma és un acord que regula les condicions de treball però no es tracta d'una disposició de caràcter general, per contra, està sotmès a elles.

En segon lloc i pel que fa a la seva anul·labilitat, es considera que l'article esmentat incorre en infracció de l'ordenament jurídic ja que, tal i com conclou l'informe dels Serveis Jurídics de 12 de desembre de 2019, **aquest premis suposen una alteració del règim retributiu dels funcionari de les Administracions Locals que manca de cobertura de legal i justificació**. Dit informe dels Serveis Jurídics obra a l'expedient administratiu i ha estat tramès a les organitzacions sindicals.

Quant a la preceptiva i prèvia informació a les organitzacions sindicals, consta que a les Meses de Negociació de 10 d'octubre de 2019, de 14 de novembre de 2019 i de 12 de desembre de 2019 que els representants de l'Administració varen informar als representants de les organitzacions sindicals sobre la situació de la gratificació dels premis de jubilació. Consta que el Departament de Personal va trametre a totes les organitzacions sindicals l'informe dels Serveis Jurídics Municipals de 12 de desembre de 2019.

2. Quant a l'extemporalitat de l'inici del procediment de declaració de lesivitat per a l'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social tota vegada que el mateix fou aprovat per la Junta de Govern el 2 de juny de 2010 i que han transcorregut més dels 4 anys que preveu l'article 107.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, cal tenir en compte les següents consideracions:





En primer lloc, preveu l'article 15è del Pla que *el mateix vigeix fins el 31 de desembre de 2013 i té efectes a partir de l'1 de gener de 2010 i que una vegada finalitzat el període de vigència general de l'Acord es considera prorrogat any rere any, llevat que el denunciï qualsevol de les parts signants.*

A n'aquest mateix sentit, preveu l'article 38.11 del Real decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel que s'aprova el Text refós de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic que llevat que hi hagi un acord en contra, els pactes i acords es prorroguen any rere any si no hi ha denúncia expressa d'una de les parts.

Per la qual cosa, i tenint en compte que no hi ha hagut denúncia expressa de cap de les parts signants, es considera que la data a tenir en compte als efectes de l'inici del procediment de declaració de lesivitat per a l'interès públic no és la data de l'aprovació inicial de l'Acord, sinó la data en la qual opera la pròrroga automàtica del mateix que, segons el literal de l'article esmentat, és la de l'1 de gener de cada any. Així doncs, a n'aquest cas, la data a tenir en compte és la de l'1 de gener de 2020.

En segon lloc, atès l'informe dels Serveis Jurídics Municipals de 12 de desembre de 2019 que preveu, es cita textualment: "*Atès que el Pacte, en el seu article 15è preveu que la denúncia s'ha de produir durant el mes de setembre de qualsevol possible pròrroga i sempre mitjançant comunicació escrita i no és possible continuar aplicant l'article 7è en els termes acordats, és precís que s'iniciï la seva revisió d'ofici en el termini més breu possible...*".

Per tot això, no es poden estimar les al·legacions relatives a l'extemporalitat.

3. Respecte a la suspensió de l'execució de l'article 7è del Pla d'Acció social, cal esmentar, per una banda, l'informe del Serveis Jurídics abans esmentat que indica de forma taxativa que l'Ajuntament ha de suspendre l'execució i, per l'altra, es considera que la suspensió de l'execució del precepte esmentat és ajustada a dret tota vegada que la seva execució podria causar perjudicis de impossible o de difícil reparació i que van molt més enllà dels aspectes merament econòmics. En concret, es consideren els següents:

En primer lloc, es considera de difícil o impossible reparació el fet de que aquesta administració executi actes administratius dels quals dubte la seva legalitat. A n'aquest sentit, no es pot dilatar fins a la fermesa d'una resolució judicial la suspensió de l'article esmentat, tot això, tenint en compte la contundència de l'informe dels Serveis Jurídics que conclou que aquests premis **suposen una alteració del règim retributiu dels funcionari de les Administracions Locals que manca de cobertura de legal i justificació i que l'Ajuntament ha de procedir de forma immediata a suspendre l'aplicació de l'article 7è relatiu al foment de la jubilació anticipada.**

En segon lloc, l'execució de l'article 7è podria causar greus perjudicis econòmics als propis treballadors municipals tota vegada que una hipotètica resolució judicial les podria obligar a restituir unes retribucions ja percebudes amb el corresponents interessos legals.

En tercer lloc, es considera d'impossible o difícil reparació que aquesta administració municipal generi expectatives als empleats públics municipals els quals d'acord amb el principis generals del dret de confiança legítima i de bona fe podrien accedir a la jubilació anticipada incentivats pel "premi de jubilació" el qual es trobaria en situació judicial de litis pendència, essent possible que una resolució judicial els obligues a retornar una quantitat rebuda anys enrere.

Tercer. Desestimar les al·legacions de 28 de gener de 2020 interposades per Aurelio Martinez Guerrero de Peñon, en nom i representació de la entitats sindical FeSP-UGT, contra l'Acord de la Junta de Govern de 18 de desembre de 2019 que va aprovar l'inici del procediment de declaració de lesivitat per a l'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma.

Aquesta desestimació es fonamenta en:

1. Quant a l'extemporalitat de l'inici del procediment de declaració de lesivitat per a l'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social tota vegada que el mateix fou aprovat per la Junta de Govern el 2 de juny de 2010 i que han transcorregut més dels 4 anys que preveu l'article 107.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, cal tenir en compte les següents consideracions:

En primer lloc, preveu l'article 15è del Pla que *el mateix vigeix fins el 31 de desembre de 2013 i té efectes a partir de l'1 de gener de 2010 i que una vegada finalitzat el període de vigència general de l'Acord es considera prorrogat any rere any, llevat que el denunciï qualsevol de les parts signants.*

A n'aquest mateix sentit, preveu l'article 38.11 del Real decret legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel que s'aprova el Text refós de la Llei de l'estatut bàsic de l'empleat públic que llevat que hi hagi un acord en contra, els pactes i acords es prorroguen any rere any si no hi ha denúncia expressa d'una de les parts.

Per la qual cosa, i tenint en compte que no hi ha hagut denúncia expressa de cap de les parts signants, es considera que la data a tenir en compte als efectes de l'inici del procediment de declaració de lesivitat per a l'interès públic no és la data de l'aprovació inicial de l'Acord,



sinó la data en la qual opera la pròrroga automàtica del mateix que, segons el literal de l'article esmentat, és la de l'1 de gener de cada any. Així doncs, a n'aquest cas, la data a tenir en compte és la de l'1 de gener de 2020.

En segon lloc, atès l'informe dels Serveis Jurídics Municipals de 12 de desembre de 2019 que preveu, es cita textualment: "*Atès que el Pacte , en el seu article 15è preveu que la denúncia s'ha de produir durant el mes de setembre de qualsevol possible pròrroga i sempre mitjançant comunicació escrita i no és possible continuar aplicant l'article 7è en els termes acordats, és precís que s'iniciï la seva revisió d'ofici en el termini més breu possible...*".

2. Quant a la justificació que empara la declaració de lesivitat, és el Tribunal Suprem que en Sentències de 2018 i 2019 ha establert un nou criteri jurisprudencial pel que fa a les gratificacions per jubilació anticipada i les considera com a retribucions i no com a mesures d'acció social.

A n'aquest sentit, cal esmentar que l'informe dels Serveis Jurídics Municipals de 12 de desembre de 2019 que obra a l'expedient administració i que ha estat tramès a les organitzacions sindicals, preveu, es cita textualment;

"... en els darrers dos anys, el Tribunal Suprem ha tingut ocasió de pronunciar-se novament al respecte de determinades ajudes als empleats públics... i en sentències de 20 de març de 2018 i 14 de març de 2019, ha catalogat els incentius o premis de jubilació de les entitats locals, no com a acció social, si no com a retribucions no contemplades en la legislació bàsica de l'Estat..."

Es conclou, per tant, que aquests premis suposen una alteració del règim retributiu de les Administracions Locals que manca de cobertura legal i justificació.

....

En definitiva, un Pacte d'Acció Social que en el moment de la seva aprovació s'ajustava a dret ha esdevingut contrari a les polítiques actuals i a la pròpia interpretació que de les ajudes al foment de la jubilació anticipada ha fet recentment el Tribunal Suprem.

.....

L'Ajuntament ha de procedir de forma immediata a denunciar el Pacte d'Acció Social per a la seva revisió, i a suspendre l'aplicació de l'article 7è relatiu al foment de la jubilació anticipada i voluntària."

Per tot això, no es poden estimar les al·legacions de la organització sindical interessada malgrat es refereixin a un recent Sentència de l'any 2019 atès que no es tracta del mateix supòsit de fet, ni tampoc es tracta d'una Sentència dictada pel Tribunal Suprem.

3. Quant a la suspensió de l'execució de l'article 7è del Pla d'Acció social, cal esmentar, per una banda, l'informe del Serveis Jurídics abans esmentat que indica de forma taxativa que l'Ajuntament ha de suspendre l'execució i, per l'altra, es considera que la suspensió de l'execució del precepte esmentat és ajustada a dret tota vegada que precisament la seva execució podria causar perjudicis de impossible o de difícil reparació i que van molt més enllà dels aspectes merament econòmics. En concret, es consideren els següents:

En primer lloc, es considera de difícil o impossible reparació el fet de que aquesta administració executi actes administratius dels quals dubte la seva legalitat. A n'aquest sentit, aquesta no es pot dilatar fins a la fermesa d'una resolució judicial la suspensió de l'article esmentat, tot això, tenint en compte la contundència de l'informe dels Serveis Jurídics que conclou que aquest premis **suposen una alteració del règim retributiu dels funcionari de les Administracions Locals que manca de cobertura de legal i justificació** i que l'Ajuntament ha de procedir de forma immediata a suspendre l'aplicació de l'article 7è relatiu al foment de la jubilació anticipada.

En segon lloc, l'execució de l'article 7è podria causar greus perjudicis econòmics als propis empleats públics municipals tota vegada que una hipotètica resolució judicial les podria obligar a restituir unes retribucions ja percebudes amb el corresponents interessos.

En tercer lloc, es considera d'impossible o difícil reparació que aquesta administració municipal generi expectatives als treballadors municipals els quals d'acord amb el principis generals del dret de confiança legítima i de bona fe podrien accedir a la jubilació anticipada incentivats pel "premi de jubilació" el qual es trobaria en situació judicial de litis pendència, essent possible que una resolució judicial les obligues a retornar una quantitat rebuda anys enrere.

Quart. Declarar la lesivitat per a l'interès públic de l'article 7è del Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma atès que es considera anul·lable de conformitat amb l'article 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques, això de conformitat amb l'informe dels Serveis Jurídics de 12 de desembre de 2019 el qual conclou: "*... no és possible continuar aplicant l'article 7è en els termes acordats, és precís que s'iniciï la seva revisió d'ofici en el termini més breu possible, i que cautelarment, en l'acord corresponent, es suspenguï la seva aplicació, en evitació de que l'aplicació del principi de confiança al que abans hem referit suposi un perjudici per l'administració*".





Cinquè. Ratificar la suspensió de l'execució de l'aplicació de l'art. 7è del Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma acordada per la Junta de Govern en sessió de 18 de desembre de 2019. Aquesta suspensió operarà des de 18 de desembre de 2019, amb efectes del dia 31 de desembre de 2019, fins que recaigui la corresponent resolució judicial.

Això atès el que preveu l'article 108 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les Administracions Públiques i de conformitat amb l'informe dels Serveis Jurídics Municipals de 12 de desembre de 2019, tenint en compte que es considera que l'execució i aplicació de l'acte impugnat podria causar perjudicis de difícil o impossible reparació.

Sisè. Trasladar copia de l'expedient administratiu als Serveis Jurídics Municipals per tal de que procedeixin a la impugnació de l'article 7è del Pla d'Acció Social de l'Ajuntament de Palma davant la Jurisdicció Contenciosa Administrativa.

Setè. Notificar aquest Acord a les persones interessades i publicar-ho al Butlletí Oficial per a general coneixement.

Palma, 5 de març 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

