



Secció II. Autoritats i personal

Subsecció segona. Oposicions i concursos

ADMINISTRACIÓ DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA

SERVEI DE SALUT DE LES ILLES BALEARS

11096

Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears per la qual s'estima parcialment el recurs de reposició interposat contra la Resolució de la consellera de Salut, de 2 de novembre de 2023, per la qual s'adjudica, pel sistema de lliure designació, el lloc de feina de subdirector/subdirectora de Gestió i Serveis Generals de l'Àrea Económicoadministrativa de la Gerència de l'Àrea de Salut d'Eivissa i Formentera del Servei de Salut de les Illes Balears, amb contracte d'alta direcció regulat pel Reial decret 1382/1985, d'1 d'agost

Fets

1. El 30 de setembre de 2023 es va publicar en el BOIB núm. 134 la Resolució de la consellera de Salut per la qual es convoca, pel sistema de lliure designació, la provisió del lloc de treball de subdirector/subdirectora de Gestió i Serveis Generals de l'Àrea Económicoadministrativa de la Gerència de l'Àrea de Salut d'Eivissa i Formentera amb contracte d'alta direcció regulat pel Reial decret 1382/1985, d'1 d'agost.

2. Dins del termini i en la forma escaient, s'hi van presentar com a candidats el senyor Adrián Aneas Zamudio, la senyora Cristina Boluda Carbonell i la senyora Carmen Antonia Costa Bonet, mentre que la senyora Susana Arriero Bermúdez va presentar la seva sol·licitud de participació dins el termini però no en la forma, ja que hi va identificar el lloc de Subdirecció de Gestió i Serveis Generals, sense identificar-ne l'àrea. Això va justificar que l'Administració sí que la tingués en compte per a una altra àrea com és la d'Infraestructures (convocatòria publicada en el BOIB núm. 134, de 30 de setembre de 2023).

3. El 23 d'octubre de 2023 es va reunir la Comissió d'Avaluació a fi d'examinar les sol·licituds del senyor Adrián Aneas Zamudio, la senyora Cristina Boluda Carbonell i la senyora Carmen Antonia Costa Bonet, i avaluar-los. Una vegada avaluats es va aixecar l'acta corresponent i es va elevar al director general del Servei de Salut de les Illes Balears.

4. Una vegada examinades les candidatures de les persones considerades aptes per ocupar el lloc de treball convocat, el 30 d'octubre de 2023, el director general del Servei de Salut de les Illes Balears, en virtut de la delegació de competències conferida per la consellera de Salut, va dictar la Resolució per la qual es va adjudicar, pel sistema de lliure designació, el lloc de feina de subdirectora de Gestió i Serveis Generals de l'Àrea Económicoadministrativa de la Gerència de l'Àrea de Salut d'Eivissa i Formentera del Servei de Salut de les Illes Balears, amb contracte d'alta direcció regulat pel Reial decret 1382/1985, d'1 d'agost, a la senyora Carmen Antonia Costa Bonet.

5. El 6 de novembre la senyora Susana Arriero Bermúdez va presentar un recurs de reposició contra aquesta Resolució, pel qual en sol·licita la declaració de nul·litat, ja que, pel fet de no haver estat requerida per esmenar la seva sol·licitud, es va lesionar el dret fonamental a l'accés en condicions d'igualtat a càrrecs públics.

Fonaments de dret

Fonaments juridicoformals

a) Naturalesa jurídica de la reclamació

La impugnant ha identificat el seu escrit com un recurs de reposició. Atès que l'esmentada Resolució del director general del Servei de Salut de les Illes Balears —en virtut de la delegació de la consellera de salut, de 22 de setembre de 2012— per la qual es convoca la provisió, pel sistema de lliure designació, del lloc de feina de subdirector/subdirectora de Gestió i Serveis Generals de l'Àrea Económicoadministrativa de la Gerència de l'Àrea de Salut d'Eivissa i Formentera, exhaureix la via administrativa en els termes de ser un acte de tràmit qualificat, efectivament, és susceptible de ser recorreguda en reposició, a l'empara del que s'estableix en l'article 112 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPCAP).

b) Legitimació

La recurrent és titular d'un dret que li confereix legitimació activa, ja que té la condició d'interessada, segons el que es disposa en els articles 4.2 i 112.1 de la LPCAP.

c) Competència

El director general del Servei de Salut de les Illes Balears és competent per dictar aquesta resolució, d'acord amb el que determina la Resolució de delegació de la consellera de Salut, Família i Benestar Social de 12 de setembre de 2012 (BOIB núm. 141, de 27 de setembre de 2012).

d) Temporalitat i forma

El recurs ha estat interposat dins del termini i en la forma escaient. Per això, segons determina l'article 116.d) de la LPAC, és procedent examinar-lo de conformitat amb el que es disposa en els articles 123 i 124 de la mateixa norma.

Fonaments jurídicosubstantius

Sobre el vici comès

En primer lloc, cal destacar que, com s'exposa en el punt 3 dels «Fets» d'aquesta resolució, la senyora Arriero va presentar una sol·licitud de participació en la convocatòria del lloc de la Subdirecció de Gestió i Serveis Generals de la Gerència de l'Àrea de Salut d'Eivissa i Formentera del Servei de Salut de les Illes Balears, sense especificar-ne l'àrea—en aquest cas l'Economicoadministrativa— i que l'Administració va decidir incloure la sol·licitud en la convocatòria de l'Àrea d'Infraestructures, dependent de la mateixa Subdirecció i la convocatòria de la qual havia estat publicada en el BOIB núm 134 de la mateixa data de 30 de setembre de 2023

Segons s'estableix en l'article 68 de la LPACAP, la senyora Arriero hauria d'haver estat requerida per esmenar i no ho va ser. Això va suposar que no la tinguessin en compte per participar en aquest procés.

Cal determinar si es tracta d'un vici de nul·litat o anul·labilitat i per a això no n'hi ha prou a identificar el fet de no haver-li possibilitat participar en un procediment de concurrència competitiva amb la lletra a) de l'article 47 de LPACAP, en relació amb l'article 23.2 de la Constitució espanyola.

Cal tenir en compte que la nul·litat ha de ser objecte d'interpretació restrictiva pel fet de tenir el caràcter d'excepcional, segons es desprèn de nombrosa jurisprudència del Tribunal Suprem. En aquest cas, és necessari que la infracció sigui d'una gravetat que lesioni precisament el contingut essencial d'aquest dret o llibertat —expressió que deriva de la Llei fonamental de la República Federal Alemanya, de 1949—, concepte jurídic que, segons el jurista Fernando Garrido Falla, s'ha de determinar cas per cas.

En aquest sentit, es pot citar la Sentència del Tribunal Constitucional 11/1981, que va establir dos criteris d'aproximació per delimitar el contingut essencial:

1. El criteri de la recognoscibilitat, segons el qual constitueixen el contingut essencial d'un dret subjectiu aquelles facultats o possibilitats d'actuació necessàries perquè el dret sigui recognoscible com a pertinent al tipus descrit.
2. El criteri dels interessos jurídicament protegits; en aquest sentit el Tribunal Constitucional afirma que es desconeix o depassa el contingut essencial quan el dret queda sotmès a límits que el fan impracticable, el dificulten més enllà d'allò raonable o el despullen de la protecció necessària.

Doncs bé, en aquest cas, la sol·licitant i recurrent —en no identificar l'àrea en la qual volia participar— va motivar que l'Administració sanitària també erràs en la seva conducta pel fet de no requerir l'esmena. D'aquesta manera es va vulnerar l'article 68.1 de la LPACAP, per la qual cosa consideram que no es lesiona l'esmentat contingut essencial del dret d'igualtat de participació al càrrec públic que ens ocupa, sinó que ens trobam davant un vici d'anul·labilitat segons l'article 48.1 de la LPACAP.

Amb tot, com veurem, és procedent anul·lar la Resolució d'adjudicació, conservant —segons ho permet l'article 52 de la LPACAP— aquells actes no afectats pel vici, com és el judici d'idoneïtat efectuat per la Comissió d'Avaluació dels altres tres candidats i sense que sigui necessari requerir l'esmena a la senyora Arriero perquè identifiqui l'àrea, doncs ja ho ha fet en el recurs que s'examina en aquesta resolució.

Per tot això, dict la següent

RESOLUCIÓ

1. Estimar parcialment el recurs de reposició interposat per la senyora Susana Arriero Bermúdez contra la Resolució de la consellera de Salut, de 2 de novembre de 2023, per la qual s'adjudica a la senyora Carmen Antonia Costa Bonet, pel sistema de lliure designació, el lloc de feina de subdirectora de Gestió i Serveis Generals de l'Àrea Economicoadministrativa de la Gerència de l'Àrea de Salut d'Eivissa i Formentera del Servei de Salut de les Illes Balears, amb contracte d'alta direcció regulat pel Reial decret 1382/1985, d'1 d'agost, anul·lar-la i retrotraure el procés de selecció al judici previ d'idoneïtat d'aquesta candidata per la Comissió d'Avaluació.

2. Cessar la senyora Carmen Antonia Costa Bonet com a subdirectora de Gestió i Serveis Generals de l'Àrea Economicoadministrativa de la



Gerència de l'Àrea de Salut d'Eivissa i Formentera del Servei de Salut de les Illes Balears, amb efectes del dia de la publicació d'aquesta resolució en el BOIB.

3. Notificar aquesta resolució a la recurrent i a la senyora Carmen Antonia Costa Bonet, d'acord amb els articles 40 a 42 de la LPCAP.
4. Publicar aquesta resolució en el Butlletí Oficial de les Illes Balears, segons el que es disposa en la lletra b) del punt 1r de l'article 45 de la LPACAP.

Interposició de recursos

Contra aquesta resolució, que exhaureix la via administrativa, es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant el Jutjat del Contenciós Administratiu, en el termini de dos mesos comptadors des de l'endemà de la notificació, d'acord amb els articles 8.2 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa; tot això, sens perjudici de qualsevol altre recurs que es consideri procedent interposar.

Palma, *(signat electrònicament: 19 de novembre de 2023)*

El director general del Servei de Salut

Javier Ureña Morales

Per delegació de conseller de Salut, Família i Benestar Social
(BOIB núm. 141, de 27/09/2012)

