

Referència:	<b>2023/1054R</b>
Sol·licitud:	<b>SELECCIÓ DE PERSONAL FUNCIONARI DE CARRERA</b>
Assumpte:	<b>7 places administratiu/iva promoció interna</b>
<b>RRHH I PERSONAL (JAG)</b>	

## EDICTE

**Resolució de recurs de reposició contra l'acord de la Junta de Govern de dia 8 de febrer de 2023 mitjançant el qual s'aprova, entre d'altres, la convocatòria i bases del concurs-oposició per cobrir, amb caràcter de personal funcionari de carrera, 7 places corresponents a l'escala d'administració general i especial incloses a les ofertes públiques d'ocupació dels anys 2021 i 2022 de l'Ajuntament de Lluçmajor, publicat en el BOIB núm. 42 de dia 4 d'abril de 2023.**

### Antecedents

**Primer.-** Que en data 4 d'abril de 2023 es va publicar al BOIB núm. 42 l'Acord de la Junta de Govern, de dia 8 de febrer de 2023, mitjançant el qual s'aprova, entre d'altres, la convocatòria i bases del concurs-oposició per cobrir, amb caràcter de personal funcionari de carrera, 7 places corresponents a l'escala d'administració general i especial incloses a les ofertes públiques d'ocupació dels anys 2021 i 2022 de l'Ajuntament de Lluçmajor.

**Segon.-** Que contra l'esmentat acord de la Junta de Govern, s'ha interposat recurs potestatiu de reposició, el dia 4 d'abril de 2023, per la Sra. Natalia Jurado Robiquet en nom i representació de la Sra. Sebastiana Matamalas Rincón.

Dit recurs va tenir entrada al Registre de l'Ajuntament de Lluçmajor el dia 5 de maig de 2023, amb número d'anotació 2023008675.

**Tercer.-** Per resolució de la Regidora delegada de Recursos Humans es va donar audiència a totes les persones interessades en el recurs potestatiu de reposició presentat contra l'Acord de la Junta de Govern de dia 8 de febrer de 2023.

**Quart.-** No s'han presentat al·legacions.

**Cinquè.-** El Tècnic de Recursos Humans ha emès informe tècnic.

### Fonaments de Dret

**Primer.-** Normativa aplicable



- Llei 20/2021 de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat.
- Decret Llei 4/2022, de 30 de març, pel qual s'adopten mesures extraordinàries i urgents per pal·liar la crisi econòmica i social produïda pels efectes de la guerra a Ucraïna.
- Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears, modificat pel Decret Llei 7/2022, d'11 de juliol de prestacions socials de caràcter econòmic de les Illes Balears.
- Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic -TREBEP-.
- Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears.
- Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local -LRBRL-.
- Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques -LPACAP-.
- Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del Sector Públic -LRJSP-.
- Reial Decret Legislatiu 781/1986, de 18 d'abril, pel qual s'aprova el Text Refós de les Disposicions Legals vigents en matèria de règim local -TRRL-.
- Reial Decret 896/1991, de 7 de juny, pel qual s'estableixen les regles bàsiques i els programes mínims al fet que s'ha d'ajustar el procediment de selecció dels funcionaris d'Administració Local.
- Reial Decret 364/1995, de 10 de març, pel qual s'aprova el Reglament General d'Ingrés del Personal al Servei de l'Administració General de l'Estat i de Provisió de Llocs de Treball i Promoció Professional dels Funcionaris Civils de l'Administració General de l'Estat.
- Entre d'altres.

### **Segon.-** Primer motiu al·legat en el recurs de reposició

La recurrent al·lega en el motiu primer del recurs el següent:

*"[...]En su punto 11.1 referente al calendario del ejercicio, se establece que será desarrollado el ejercicio en todo caso, después de que se adjudiquen las plazas por el sistema de estabilización tanto de méritos como concurso oposición, y se establece que esta publicación de las fechas de realización del ejercicio se publicase con una antelación mínima de 72 horas. Dicho plazo, considera esta parte es un plazo muy reducido, puesto que con dicha antelación es posible, que incluso, haya gente que no pueda presentarse por ser el lapso de preaviso tan corto, e incluso, gente que podría estar de vacaciones fuera de la isla, y no percatarse de dicha publicación, con lo que, considera esta parte que dicha publicación debería hacerse con una antelación mínima de 7 días."*

Le bases publicades al BOIB núm. 42 de 4 d'abril de 2023 en el punt 11.1 estableixen el següent:

*"L'exercici es desenvoluparà entre l'1 de juny i el 31 d'octubre de 2023. Aquest termini podrà ser objecte de pròrroga per causes justificades i després de la prèvia resolució motivada. En*

*tot cas, l'exercici no es podrà desenvolupar abans de que s'adjudiquin les places del procés selectiu d'estabilització pel sistema extraordinari de concurs de mèrits de conformitat amb el que preveu l'article 16.11 del Decret Llei 6/2020, de 13 de juny.*

*Un cop finalitzada l'adjudicació de places de personal funcionari de carrera de l'Ajuntament de Llucmajor del procés d'estabilització pel sistema de concurs es publicarà segons la base 4.1 l'anunci amb la data, l'hora i el lloc de realització de l'exercici. Aquesta publicació es farà amb una antelació mínima de setanta-dues hores a la realització de l'exercici."*

En primer lloc, l'afirmació de la recurrent de que l'exercici serà realitzat després de l'adjudicació de les places pel sistema d'estabilització tant de mèrits com de concurs-oposició resulta ser errònia, ja que les bases estableixen que "[...]/l'exercici no es podrà desenvolupar abans de que s'adjudiquin les places del procés selectiu d'estabilització pel sistema extraordinari de concurs de mèrits[...]" fora fer cap referència als processos pel sistema de concurs-oposició dels processos d'estabilització.

En segon lloc, respecte a l'antelació mínima de publicació de la data i lloc de la realització de l'exercici, la recurrent considera que es tracte d'un termini molt reduït i que hauria de fer-se amb una antelació mínima de 7 dies. Sobre aquesta al·legació pareix que la recurrent confon el recurs de reposició, amb un període d'informació pública. D'acord amb l'article 112.1 de la Llei 39/2015 de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques (en endavant LPACAP) els recursos es fonamentaran amb motius de nul·litat o anul·labilitat prevists en els arts. 47 i 48 de la LPACAP. Per tant, l'al·legació al no basar-se en cap causa de nul·litat ni anul·labilitat ha de ser desestimada.

**Tercer.-** Segon motiu al·legat en el recurs de reposició

La recurrent al·lega en el motiu segon del recurs el següent:

*"En dicha resolución en el art. 15 "PERMANENCIA EN LA DESTINACIÓN".*

*Se establece que el personal funcionario que obtenga una destinación definitiva no podrá participar en procesos de puestos de trabajo durante un mínimo de 3 años..., de conformidad con la disposición transitoria séptima de la ley 3/2007 de 27 de marzo, de función pública de la comunidad autónoma de las Islas Baleares.*

*Pues bien, dicha disposición transitoria establece lo siguiente: Disposición transitoria séptima [sic]. Permanencia en el puesto de trabajo de las personas que logran la condición de personal funcionario de carrera por sistema de estabilización. No obstante, lo dispuesto en el artículo 53.2 de esta ley, las personas que logren la condición de personal funcionario de carrera por un sistema de estabilización deben permanecer al menos tres años en el puesto de trabajo, antes de poder participar en futuras convocatorias de provisión, ya sea en la misma o en diferentes consejerías.*

*Aquí dicho con todos los respetos, el Ayuntamiento mezcla huevos con merinas, puesto que dicha disposición está redactada para las personas que ADQUIERA LA CONDICION DE PERSONAL FUNCIONARIO DE CARRERA por sistema de estabilización..., para personas que adquieran la condición de funcionario, y dicho hito en un proceso de promoción interna*

*no es viable, puesto que quien puede acceder a la promoción interna son los funcionarios de carrera , LOS QUE YA SON FUNCIONARIOS DE CARRERA.*

*En cualquier caso, podrían ser de aplicación el art. 77 del Real Decreto 364/1995, de 10 de marzo, por el que se aprueba el Reglamento General de Ingreso del Personal al servicio de la Administración general del Estado y de Provisión de Puestos de Trabajo y Promoción Profesional de los Funcionarios Civiles de la Administración general del Estado que dice:*

*Artículo 76. Requisitos de participación. Para participar en pruebas de promoción interna los funcionarios deberán tener una antigüedad de, al menos, dos años en el Cuerpo o Escala a que pertenezcan el día de la finalización del plazo de presentación de solicitudes de participación y poseer la titulación y el resto de los requisitos establecidos con carácter general para el acceso al Cuerpo o Escala en el que aspiran a ingresar.*

*Sentado lo anterior, no puede una norma de rango inferior, perjudicar la superior, pero es que en el presente caso perjudica durante un año más que la norma de rango superior.”*

Cal recalcar que la **promoció interna** publicada al BOIB núm. 42 de 4 d'abril de 2023, tal i com estableix el punt primer de les bases, es fonamenta en Disposició transitòria tercera del Decret Llei 6/2022, de 13 de juny. La qual estableix com a procediment selectiu el de concurs oposició amb **les mateixes condicions** i **pel sistema de selecció establert per als processos d'estabilització** del ocupació temporal previstes a l'article 2 de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de l'ocupació temporal mitjançant el sistema selectiu del concurs oposició, si bé, i amb les adaptacions que són necessàries i que figuren en les bases.

Per tant, sobre la aplicació de la Disposició transitòria sèptima de la Llei 3/2007 de 27 de marc, deriva de que la promoció interna es basa en un sistema dels prevists pels processos estabilització, per tal motiu resulta d'aplicació aquesta condició.

Cal recordar a la recurrent que els aspirants al procediment selectiu han de complir, entre d'altres, els següent requisit:

- Per ser nomenats funcionari/a de carrera de l'Escala d'Administració General, Subescala administrativa, del Grup C, Subgrup C1; han de complir amb el requisit de ser funcionari/a de carrera de l'Escala d'Administració General, Subescala auxiliar administrativa, del Grup C, Subgrup C2 i comptar amb dos anys de Serveis en la subescala esmentada.
- Per ser nomenats funcioni/a de carrera de l'Escala d'Administració Especial, subescala auxiliar de gestió cultural, del Grup C, Subgrup C1; han de complir amb el requisit de ser funcionari/a de carrera del grup C, subgrup C2 de qualsevol subescales de l'Escala d'Administració Especial i comptar amb dos anys de Serveis en la subescala esmentada.

Per tant, tal i com es pot apreciar, els aspirants són funcionaris de carrera d'una subescala i subgrup diferent al que aspiren accedir. Per tal motiu ha de ser desestimada l'al·legació de la recurrent, ja que els aspirants adquiriran la condició de funcionaris de carrera en una

subescala i subgrup diferent de la qual han de ser funcionaris/es de carrera amb anterioritat per poder participar en el procediment de promoció interna.

**Quart.-** Tercer motiu al·legat en el recurs de reposició

La recurrent al·lega en el motiu tercer del recurs el següent:

**“– en cuanto al artículo 16 y 17. Funcionamiento de bolsas**

*En primer lugar, se establece que para poder “aprobar” debe haberse obtenido un mínimo de 5 puntos en la fase de oposición, cuando, en anteriores convocatorias siempre ha sido un 3,5, dificultando el acceso, y posicionando en una situación de discriminación a las personas que accederán HOY y las que accedieron anteriormente, puesto que se exigía un 3,5. Esas personas han tenido mas oportunidad de acceso, y no ha entrado bajo los principios de igualdad, capacidad y mérito.*

*Además, se establece la posibilidad de crear una bolsa con interinos, en su artículo 17, especificando su funcionamiento. Dicho otra vez con todos los respetos, dicha creación DEVIENE IMPOSIBLE, puesto que sólo acceden a la promoción interna los funcionarios de carrera y por ende, por mucho que no adquieran plaza nunca serán interinos, sino funcionarios de carrera.*

*Dicha creación de bolsa, esta parte entendería que es correcta si en primer lugar, el título no se refiriera a personal interino y no fuera un calco de la bolsa de personal del proceso de estabilización. Evidentemente las personas, funcionarios de carrera, que no obtengan la plaza y hayan llegado a la nota de corte, debe crearse una bolsa para el caso de que por necesidades, debiera crearse otra plaza y en el itinere del tiempo en que se convocara el proceso publico para dicha plaza, la misma fuera cubierta por personal funcionario de carrera que está en la bolsa de promoción interna, y, evidentemente ésta debe prevalecer sobre las otras bolsas del municipio.”*

En primer lloc, la recurrent cita entre cometes la paraula “aprobar”, paraula que no apareix ni en el punt 16 ni 17 de les bases publicades en el BOIB núm. 42 de 4 d’abril de 2023.

En segon lloc, la recurrent afirma que en anteriors convocatòries, sense citar cap convocatòria, la puntuació mínima ha estat un 3,5 envers d’un 5. Cal recordar a la recurrent que en Dret regeix el principi de que qui al·lega té l’obligació de provar (*Ei incumbit probatio qui dicit, non qui negat*), per aquest motiu corresponia a la recurrent demostrar aquest fet, sense poder traslladar a l’Administració la prova respecte d’un fet negatiu, al ser considerada un carga probatòria diabòlica.

En tercer lloc, la recurrent considera impossible la creació d’una borsa de feina de personal interí amb les persones que no hagin superat el procés selectiu, pel fet de que els aspirants ja són funcionaris de carrera. Novament s’ha de recordar a la recurrent que els aspirants són funcionaris de carrera d’una subescala i subgrup concret. En el cas de no superar el procés selectiu i no ser nomenats funcionaris de carrera de l’escala, subescala, classe i categoria a la que es varen presentar, es mantindran en la seva corresponen subescala i subgrup en la que són funcionaris de carrera i que era requisit necessari per participar en el procés



selectiu. Aquestes persones passaran a formar part d'una bossa de feina per oferir-los en un futur ser nomenats funcionaris interins en la l'Escala d'Administració General, Subescala administrativa, del Grup C, Subgrup C1 o en l'Escala d'Administració Especial, subescala auxiliar de gestió cultural, del Grup C, Subgrup C1, segons el cas, si es dona alguna de les circumstàncies de l'article 10.1 del Reial Decret Legislatiu 5/2015.

La recurrent en aquest punt, novament, fonamenta els seus motius en consideracions subjectives pròpies, faltes de tota fonamentació jurídica i fora de les causes de nul·litat o anul·labilitat, per tant els motius exposats han de ser desestimats.

#### **Cinquè.- Quart motiu al·legat en el recurs de reposició**

La recurrent al·lega en el motiu quart del recurs el següent:

*“En cuanto a la valoración de los méritos profesionales se establece, tanto en administración general como especial 4 supuestos, pero provoca una discriminación con las personas que han sido personal laboral del Ayuntamiento, por ejemplo, pero estando en otra categoría a la cual optan. Esto no se valora de ninguna manera, en cambio, si se valora siendo personal laboral en la misma categoría a la cual se opta, con lo cual, discrimina al que fuera personal laboral en una categoría inferior a la cual opta, pero que debería constarse como méritos por cuanto también son méritos.*

*Además, si se valora cuando el tiempo trabajado en otra categoría inferior a la cual se opta, siempre que se haya sido personal funcionario, provocando otra discriminación con el personal laboral que debería meritarse también.*

*Es decir, se ha dejado a un determinado grupo sin posibilidad e que se valoren sus méritos provocando una discriminación palpable y una disminución de posibilidades, vulnerando lo establecido en nuestra Carta Magna.”*

La recurrent posa de manifest, segons el seu criteri, que les bases aprovades deixa un determinat grup sense possibilitat de que es valorin els seus mèrits, vulnerant així l'establir en la Carta Magna.

Degut a que la recurrent fonamenta aquest motiu en una possible vulneració normativa, concretament una vulneració de la Carta Magna, encara que de forma totalment superficial, al no citar cap precepte en concret, cal analitzar el contingut de la Carta Magna.

A falta d'una citació concreta del preceptes vulnerats de la Constitució (en endavant CE), s'ha d'entendre suposadament vulnerat l'article 23.2, això és concretament el dret a la igualtat en l'accés a la funció pública.

**L'article 23.2 CE garanteix a tots els ciutadans el dret a accedir en condicions de igualtat a les funcions i càrrecs públics, amb els requisits que senyalen les lleis.** Per tant, es clarament un dret de configuració legal, que només neix de les normes legals o reglamentàries que disciplinen, en cada cas, l'accés al càrrec o funció pública en concret.



Per tant, la remissió de l'article 23.2 CE cap a les lleis obliga a entendre, en consonància, que la igualtat se predica exclusivament de les condicions establides per a l'accés a cada càrrec o funció, i per tant, poden ser diferents els requisits o condicions que els ciutadans han de reunir per aspirar als diferents càrrecs o funcions, sense que les diferències puguin ser considerades lesives de la igualtat. Per tal motiu, l'exigència d'igualtat així considerada en els seus propis termes derivada de l'article 23.2 CE, és la que neix de les regles procedimentals per a l'accés a càrrecs públics i funcions públiques i, entre tals regles, les convocatòries de concursos i oposicions s'hauran d'establir en termes generals i abstractes i no per referències individuals i concretes.

A més a més, cal afegir que el Legislador no es troba en una situació anàloga a la que l'Administració es troba. Menters que el Legislador troba els seus límits en els preceptes constitucionals, l'Administració es regeix i es troba vinculada per tot l'Ordenament Jurídic, per tant, a les lleis dictades pel poder legislatiu (art. 9.1 CE).

En base a l'exposat, al tenir les bases reguladores dels procediments selectius natura d'acte administratiu, es pressuposa per d'una banda la seva validesa i eficàcia (art. 39 Llei 39/2015) i, per d'altre banda, l'obligació d'aplicar l'Ordenament Jurídic al cas concret. Per aquest motiu, l'Ajuntament de Lluçmajor ve obligat a l'aplicació de les normes vigents en l'Ordenament Jurídic, en el present cas suposa aplicar la Disposició transitòria tercera del Decret Llei 6/2022, de 13 de juny. La qual estableix com a procediment selectiu el de concurs oposició amb les mateixes condicions i pel sistema de selecció establert per als processos d'estabilització del ocupació temporal previstes a l'article 2 de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de l'ocupació temporal mitjançant el sistema selectiu del concurs oposició, si bé, i amb les adaptacions que són necessàries i que figuren en les bases. Els procediments selectius de concurs oposició dels processos d'estabilització han estat desenvolupats en el mateix Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, per tant tots els mèrits del procediment de promoció interna al haver de ser baix les mateixes condicions que els dels procediments d'estabilització són els prevists en el Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, per als procediments d'estabilització corresponents.

Per tal motiu, el dret que ha de garantir l'Ajuntament als aspirants és garantir la igualtat d'oportunitats en l'accés a la funció pública d'acord amb les bases que va acordar en el seu dia i al procediment de selecció establert, garantint l'aplicació de les bases per igual a tots els participants e impedint, per inobservança o per interpretació indeguda del disposat en la normativa vigent, diferències no preestablertes entre els diferents aspirants.

Tot l'exposat es basa en les Sentències del Tribunal Constitucional nº 50/1986, de 23 d'abril; nº 60/1994, de 28 de febrer; nº 115/1996, de 25 de juny i Sentència del Tribunal Suprem nº 3141/2015, de 2 de juliol, entre d'altres.

S'ha de concloure que la suposada vulneració discriminatòria amb el personal laboral no s'ha produït, ja que els mèrits són ajustats a Dret al procedir del Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, i resulten d'obligada aplicació d'acord amb la Disposició Transitòria tercera del Decret Llei 6/2022, de 13 de juny, per tant, s'ha de desestimar el motiu quart del recurs de reposició.

**Sisè.-** Conclusió

El recurs de reposició presentat per la Sra. Natalia Jurado Robiquet en nom i representació de la Sra. Sebastiana Matamalas Rincón ha de ser desestimat en la seva totalitat.

**Setè.-** Òrgan competent

En base a l'article 21.1.g) de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, i en l'article 115.c) del Reial Decret 2568/1986, de 28 de novembre, l'òrgan competent per resoldre és el Sr. Batle de la Corporació.

En conseqüència, **RESOLC**

**Primer.-** Desestimar el recurs de reposició presentat per la Sra. Natalia Jurado Robiquet en nom i representació de la Sra. Sebastiana Matamalas Rincón contra l'Acord de la Junta de Govern de dia 8 de febrer de 2023 publicat en el BOIB núm. 42 de dia 4 d'abril de 2023 mitjançant el qual s'aprova, entre d'altres, la convocatòria i bases del concurs-oposició per cobrir, amb caràcter de personal funcionari de carrera, 7 places corresponents a l'escala d'administració general i especial incloses a les ofertes públiques d'ocupació dels anys 2021 i 2022 de l'Ajuntament de Lluçmajor.

**Segon.-** Notificar la present resolució a la interessada.

**Tercer.-** Publicar aquesta resolució a la pàgina web de l'Ajuntament de Lluçmajor.

Contra aquesta resolució es podrà interposar recurs contenciós-administratiu davant el Jutjat Contenciós-Administratiu de Palma, dins el termini de dos mesos a comptar des de l'endemà de la recepció de la present notificació, de conformitat amb el que estableixen els articles 124.3 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i 8, 10 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

Tot això sense perjudici de qualsevol altre recurs o acció que s'estimi procedent.