

"Todos los seres humanos nacen libres e iguales en dignidad y derechos (...)" Art. 1 de la Declaración Universal de los DD HH
"Tots els éssers humans naixen lliures i iguals en dignitat i drets (...)" Art. 1 de la Declaració Universal dels DD HH

Queixa 2402636

Matèria Ocupació.

Assumpte Ocupació pública temporal. Desacord amb la desactivació de la borsa.

RESOLUCIÓ DE CONSIDERACIONS A L'ADMINISTRACIÓ

1 Tramitació de la queixa

- La persona manifesta, en resum, que és càrrec públic (regidora de l'Ajuntament de Picassent) i no està d'acord amb la gestió, per part de la Conselleria d'Hisenda, Economia i Administració Pública, de la borsa de treball temporal en què està inclosa.

Així, el 05/02/2024 va presentar (mitjançant registre d'entrada electrònic) la seua renúncia als llocs de treball oferits i el dia 01/03/2024 va rebre com a resposta un correu electrònic en què es declarava la seua penalització per no justificar-ne el motiu (condició de càrrec públic). El 05/03/2024 va presentar reclamació, atés que sí que l'havia justificat i, després de ser-li retirada esta penalització, el 25/03/2024 va presentar (també per registre d'entrada electrònic) nou escrit perquè continuava desactivada sense que la Conselleria tinguera present que podria compatibilitzar la seua condició de dedicació a temps parcial amb l'adjudicació d'una plaça, de conformitat amb la Llei 53/1984, de 26 de desembre, d'incompatibilitats del personal al servei de les administracions públiques. Afirmava que no ha rebut resposta a este escrit de 25/03/2024.

Sol·licita al Síndic (en essència): que la Conselleria revise d'ofici la seua actuació, atés que el procediment que ha seguit és defectuós i la seua resposta contundent i aparentment discrecional, i que s'estudie la seua situació.

- Admesa la queixa a tràmit, vam requerir a la Conselleria justificació de la seua actuació i, en concret, compliment de l'obligació de resoldre els escrits de 05/02 i 25/03/2024 o concreta previsió temporal per a fer-ho.

L'informe de la Conselleria exposa:

La interessada va presentar en data 5 de març de 2024 un escrit que va qualificar com "recurs per via de fet" que va ser tramitat, segon el principi antiformalista (...) com una reclamació en matèria de borses i contestada com a tal, tenint en compte l'absència d'un acte administratiu susceptible de "recurs", d'acord amb (...) l'article 112.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre (...).

Atés que no es tractava de la resolució d'un recurs (...) es va elaborar la corresponent resposta motivada per part del Servei de Provisió de Llocs, i no per l'òrgan amb competència per a dictar resolucions (...), raó per la qual davant eixa resposta motivada, que no contenia l'oferiment de recursos -que sí que s'imposa en les resolucions administratives pròpiament dites-, no pot parlar-se d'indefensió; podent la interessada

interposar, com de fet va fer, el recurs que considerara apropiat per a la defensa dels seus interessos. (...).

Respecte al denominat recurs, de data 25 de març de 2024, es va produir en efecte un error en el circuit d'entrada habitual dels escrits en el Servei de Provisió de Llocs, sense que constara registrat en la base de dades de recursos administratius d'eixe Servei, raó per la qual no es va tramitar. No obstant això i com ja s'ha indicat (...) ens trobem davant una nova reclamació (...) que pot considerar-se ja contestada com a tal, tenint en compte l'absència d'un acte administratiu susceptible de "recurs" (...).

Per l'anteriorment exposat, cal entendre que L'ADMINISTRACIÓ JA VA COMPLIR AMB LA SEUA OBLIGACIÓ DE CONTESTAR a la interessada, per dos vegades, MITJANÇANT ESCRIT DE 15 DE MARÇ DE 2024 I RETIRANT de la base de dades DE LA BORSA LA "PENALITZACIÓ" i activant-la en l'estat de "desactivada", ja que la interessada només va acreditar (a través d'un tràmit Z, i no pels mitjans establits en GVBorses) ocupar un càrrec públic, però no va presentar acord municipal, certificat o acta en la qual conste que és a temps parcial o el nombre d'hores que destina a exercir este càrrec, per això la seua situació en la borsa, atés que va justificar la renúncia a una crida (...), només pot ser la de "desactivat, per exercir un càrrec públic" en les borses en les quals es troba inscrita.

(...) indicar que de conformitat amb (...) els punts 2 i 3 de l'article 17 de l'Ordre de borses 18/2018, de 19 de juliol, de la Conselleria de Justícia, Administració Pública, Reformes Democràtiques i Llibertats Públiques, sobre regulació de borses d'ocupació temporal per a proveir provisionalment llocs de treball de l'Administració de la Generalitat, la interessada haurà d'acreditar, l'extinció o modificació del motiu de renúncia justificada en un termini màxim de 10 dies hàbils comptats des de l'extinció. Aquesta situació apareixerà reflectida en totes les borses en les quals es trobe inscrita. Comunicada la fi de la causa justificada, passarà a la situació de disponible al mes següent de la comunicació. (...).

La presentació de documentació relacionada amb la gestió de borses a través de la plataforma prevista específicament per a la realitzar aquesta gestió (GVBorses) es troba prevista en els manuals tècnics de presentació de sol·licituds i de funcionament dels AUT (actes únics telemàtics) i ADC (anuncis de difícil cobertura) publicats en la web (...): <https://hisenda.gva.es/es/web/recursos-humanos/instruccions-aplicacio-gvborses-funcio-publica> (...).

Els interessats poden reclamar enfront d'eventuals penalitzacions o desactivacions en les borses, rebent una contestació motivada del Servei de Provisió de Llocs a les seues reclamacions, tal com va esdevenir en el supòsit que motiva aquesta queixa. A més, d'acord amb el que es preveu en l'ORDRE 18/2018, de 19 de juliol "(...) quan es produïsquen situacions relatives a la situació en una borsa, i a partir de la publicació mensual d'eixa borsa en la web, les persones interessades disposen de deu dies hàbils per a presentar al·legacions en defensa dels seus interessos."

- La persona al·lega a l'informe de la Conselleria (en resum):

- Que un correu electrònic (...) no hauria de ser la forma habitual en què les administracions públiques es comuniquen amb els (...) aspirants a funcionaris interins (...) i més quan es va comunicar una penalització. (...) Si no hi ha un procediment obert, no es pot sancionar ni penalitzar.

- Que la Conselleria d'Hisenda, Economia i Administració Pública, en cap moment va obrir audiència prèvia abans de ser (...) penalitzada en la borsa, tal i com preveu la normativa sancionadora. (...)
- Que independentment de la dedicació de la interessada siga mitja jornada o no, l'administració en cap cas demana la certificació oportuna abans de penalitzar per avaluar si es pot o no penalitzar o compatibilitzar i què fer en cada cas.
- Que el funcionament de GVA Borses no estava publicat al web i per tant, al passar dos mesos des de la publicació de la citada ordre, ja no té validesa i el procediment podria esdevindre nul.
- Que continué sense saber si per tornar a estar activada en les borses de gva (...) he de deixar de ser regidora. En cap cas s'indica tampoc ni horaris, ni circumstàncies en els AUT i que en cap cas s'indica com contactar per obtenir més informació al respecte.
- Que la citada Ordre 18/2018, de 19 de Juliol (...) no indica com resoldre en el cas que hi haja penalització i desactivació per incompatibilitat a mitja jornada. (...) Que no sé ben bé com resoldre esta qüestió, i l'única cosa que demane és continuar estant a les borses perquè la crida siga ràpida. (...)

2 Conclusions de la investigació

Després de la investigació que hem dut a terme, concloem que s'han vulnerat els drets següents de la persona titular:

- A una bona administració de l'article 41 de la Carta dels Drets Fonamentals de la Unió Europea, segons el qual «Tota persona té dret que les institucions i òrgans de la Unió Europea tracten els seus assumptes de manera imparcial i equitativa i dins d'un termini».

Este dret inclou el de rebre resposta expressa dictada dins de termini, comprensible, lògica, ajustada al que s'ha sol·licitat, justificada i amb indicació de com recórrer-la en garantia del dret de defensa en els termes de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques i la resta de normativa aplicable.

Els motius per a realitzar esta declaració són els següents:

Si bé les borses d'ocupació temporal han de gestionar-se sota el principi de celeritat (article 10.2 de l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic) la referida Orde 18/2018, de 19 de juliol, sobre regulació de borses d'ocupació temporal, està subjecta a la normativa reguladora del procediment administratiu comú.

En este sentit, el règim especial de presentació de documents establert per la Conselleria per a la gestió de la citada orde (veure articles 16.8 de la referida Llei 39/2015 i 37.4 del Reial decret 203/2021, de 30 de març, pel qual s'aprova el Reglament d'actuació i funcionament del sector públic per mitjans electrònics) s'ha acompanyat d'informació a la persona sobre els requisits per a

presentar les seues peticions, cosa que no afecta de manera rellevant la seua posició, sense perjudici del que exposarem tot seguit.

Així, estimem que en esta queixa els nostres objectius han de ser la millora de la gestió de les borses d'ocupació temporal per a garantir finalment el compliment de l'obligació de resoldre de l'article 21 de la citada Llei 39/2015, d'1 d'octubre, en els termes exposats.

Per això, compartim amb les parts les reflexions següents:

- D'una banda, l'Administració ha d'actuar de manera prudent quan cita el principi antiformalista i l'aplica a situacions de crisi, com són les derivades de reclamacions contra la seua actuació en les quals estan en joc els drets referits.

Així, l'escrit de la persona de 05/03/2024 sí que està precedit d'un acte administratiu; la declaració de penalització de data 01/03/2024, realitzada mitjançant la inadequada via del correu electrònic, que exposa (el subratllat és nostre): «Al no haber documentación acreditativa se le ha penalizado. Una vez finalice el periodo de penalización, pasará de nuevo a Disponible».

Davant d'esta declaració limitadora del dret fonamental d'accés a l'ocupació pública, la persona presenta el 05/03/2024 el que estima que ha de ser considerat com a recurs, que la Conselleria respon amb un escrit el 15/03/2024, en què declara que esta penalització ha sigut retirada. Encara que no ho aclaria en el seu informe, sembla que el qualifica d'escrit d'al·legacions i, després de referir-se a este, exposa: «podent la interessada interposar, com de fet va fer, el recurs que considerara apropiat per a la defensa dels seus interessos».

Doncs això és precisament el que estimem que fa la persona el 25/03/2024, ja que, amb independència del que es dirà sobre el fons de l'assumpte, recorre contra l'acte de 15/03/2024 que -estima- continua limitant els seus drets, perquè la manté en la bossa en situació de “no disponible”.

De fet, la Conselleria afirma respecte a l'escrit de 25/03/2024 que, per error, no el va registrar «en la base de dades de recursos administratius d'eixe Servei, raó per la qual no es va tramitar», i per això, coherentment amb esta afirmació, sí que s'havia d'haver considerat com a tal i donar-li resposta.

Així i tot, a continuació informa: «ens trobem davant una nova reclamació, en matèria de borses, que pot considerar-se ja contestada com a tal, tenint en compte l'absència d'un acte administratiu susceptible de “recurs”». És a dir, malgrat el que s'ha exposat, torna a afirmar que no ho considera com a recurs i que no necessitava donar-li resposta.

Veiem com la posició de la Conselleria consistix a negar de manera sistemàtica que ha emés en cap moment cap acte administratiu susceptible de recurs i, per tant, negar la seua obligació de resoldre.

En canvi, estimem que, encara que s'haja retirat la penalització en la borsa, atès que manté la persona en situació de “desactivat, per exercir un càrrec públic”, esta tenia dret a interposar recurs,

que no pot considerar-se contestat. Ha de donar-se resposta, en el sentit que la Conselleria estime legítim.

- D'altra banda, la persona, en la seua renúncia a les places oferides, únicament justifica a la Conselleria la seua condició de càrrec públic (veure acta plenària, que reproduïx la Resolució municipal de 26/06/2023 que la nomena regidora delegada), però no el seu règim de dedicació a temps parcial, fonament de la seua reclamació per a evitar la desactivació de la borsa i optar a nous llocs. Va tindre a més oportunitat de justificar-ho en el seu recurs de 25/03/2024, però no ho va fer.

En conclusió:

A/ Estimem que l'ús del correu electrònic ha de limitar-se a finalitats informatives; no per a declarar la penalització en el dret d'accés a l'ocupació pública, sinó per a informar de situacions que poden afectar els drets de les persones aspirants, obrir un període d'al·legacions (per exemple, el previst en l'article 16 de la citada orde; veure paràgraf final de l'informe de la Conselleria) i després publicar un anunci que permeta a aquelles accedir a un acte exprés, justificat i congruent, que declare (ara sí) la seua situació i incloga informació sobre com recórrer-lo per a garantir el seu dret de defensa en via administrativa, prèvia a la judicial (article 24 de la Constitució).

B/ Queda pendent de resposta expressa el recurs de 25/03/2024, en el sentit que l'Administració estime legítim.

C/ Finalment, si la persona pretén compatibilitzar l'exercici del seu càrrec de regidora a temps parcial amb les funcions públiques derivades de la borsa d'ocupació en els termes de la normativa d'incompatibilitats, haurà de justificar la seua condició a la Conselleria, per exemple, mitjançant Resolució de nomenament com a regidora a temps parcial, certificat, etc.

3 Consideracions a l'Administració

Per tot això, formulem les consideracions següents a la Conselleria d'Hisenda, Economia i Administració Pública:

1. **RECORDEM L'OBLIGACIÓ LEGAL** de resoldre, de conformitat amb la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.
2. **RECOMANEM** que pose a la disposició de la persona interessada resposta expressa al recurs de 25/03/2024, justificada, congruent i amb indicació dels mitjans per a exercir el seu dret de defensa.
3. **RECOMANEM** que limite l'ús del correu electrònic a tràmits informatius en els termes referits en el present acte.

Segons la llei que regula esta institució, les administracions a les quals van dirigides les nostres consideracions estan obligades a enviar-nos, **en el termini màxim d'un mes**, un informe on manifestaran si accepten estes consideracions. Si les accepten, hauran d'indicar les mesures que adoptaran per a complir-les. Si no les accepten, hauran de justificar la seua resposta.

Finalment, esta Resolució es notificarà a totes les parts i es publicarà en www.elsindic.com/va/actuacions.

Ángel Luna González
Síndic de Greuges de la Comunitat Valenciana