

RESOLUCIÓ DELS ESCRITS D'AL·LEGACIONS I L'OBERTURA DEL TRÀMIT D'AUDIÈNCIA DEL PROCEDIMENT DE REVISIÓ D'OFICI EN RELACIÓ AMB L'ACTE TÀCIT D'ABONAMENT DE TRIENNIS DEL PERSONAL MUNICIPAL DEL CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA A RAÓ DEL DARRER SUBGRUP O GRUP I RESPECTE A LES AUTORITZACIONS I ORDRES DE PAGAMENT

1.- Antecedents

Per resolució de 21 de setembre de 2023 de la gerència del Consorci d'Educació de Barcelona es va incoar el procediment de revisió d'ofici de l'acte tàcit pel qual es fixa el criteri d'abonament dels triennis a raó del darrer grup o subgrup del personal funcionari municipal del Consorci d'Educació de Barcelona, així com de les autoritzacions i ordres de pagament en allò referent als triennis abonats conforme l'esmentat criteri, emparat en l'article 106 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant LPAC), i l'article 71 i següents de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i procediments de les administracions públiques de Catalunya.

La resolució va acordar la suspensió provisional de l'aplicació de dit acte tàcit fins a la resolució de l'expedient de revisió i conseqüentment, va acordar abonar els triennis d'acord amb el valor del subgrup o grup pel qual s'han meritat a partir de la nòmina de setembre de 2023. També va ordenar que s'iniciessin els treballs per determinar les quantitats susceptibles, si escaigués, de ser reintegrades en finalitzar l'expedient de revisió d'ofici i es notifiqués a les persones afectades, i informar a les persones interessades als efectes de l'article 21.4 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les Administracions Públiques (LPAC), del termini de sis mesos de resolució del procediment comptadors des de la data l'aprovació d'incoació.

Aquesta resolució es publicà a la Gasetta Municipal de 29 de setembre de 2023 i al BOPB de 5 d'octubre de 2023. A partir del dia 26 de setembre de 2023, la resolució es va notificar electrònicament a les persones treballadores afectades en servei actiu al Consorci d'Educació de Barcelona informant-les de les variacions del grup o subgrup al qual se li abonaran els triennis a partir d'aquell moment i se'ls concedí un termini de 10 dies hàbils per formular les al·legacions.

2.- Al·legacions presentades per les persones treballadores afectades per la mesura cautelar de suspensió i la seva resolució.

En el termini de presentació d'al·legacions establert en la citada resolució de 21 de setembre, s'han presentat 5 al·legacions d'acord amb el que consta a l'Àrea de Recursos Humans i Organització del Consorci d'Educació de Barcelona.

L'informe del director de l'Àrea de Recursos Humans i Organització del Consorci d'Educació de Barcelona de data 26 de gener de 2024, analitza les al·legacions presentades per les persones afectades respecte a les modificacions en l'abonament dels seus triennis a partir de la nòmina de setembre i amb motiu de la suspensió de l'acte tàcit objecte de revisió d'ofici i s'exposen els motius per la seva estimació o desestimació.

Vistes i valorades les al·legacions i els motius exposats, les al·legacions es resolen motivadament en el sentit d'estimar o desestimar d'acord amb el què consta en l'annex d'aquesta resolució.

Pel que fa a les persones a qui se'ls estima les al·legacions, els correspon regularitzar les nòmines amb les quanties correctes a partir del mes de febrer de 2024 i abonar amb efecte retroactiu les quantitats deixades de percebre en les nòmines de setembre, octubre i novembre.

4.- Sobre els límits de la revisió d'ofici

La resolució d'incoació de l'expedient de revisió d'ofici, de data 21 de setembre de 2023, ordenava que s'iniciessin els treballs per determinar les quantitats susceptibles, si escaigués, de ser reintegrades en finalitzar l'expedient de revisió d'ofici.

A aquests efecte, s'ha de tenir en compte l'informe de 13 de novembre de 2023 del Departament de Serveis Jurídics i Coordinació Estratègica de la Gerència de Persones, Organització i Administració Electrònica relatiu als límits de la revisió d'ofici de l'acte tàcit d'abonament de triennis del personal municipal a raó del darrer subgrup o grup de classificació professional i dels actes d'autoritzacions i ordres de pagament.

Aquest informe conclou el següent:

"Primer.- Són nuls de ple dret l'acte tàcit pel qual es fixa el criteri d'abonament de la totalitat dels triennis a raó del darrer subgrup o grup de classificació professional al qual es pertany i els actes d'autoritzacions i ordres de pagament en allò referent als triennis abonats conforme aquest criteri perquè incorren en la causa de nul·litat de l'apartat f) de l'article 47 de l'LPAC per ser actes contraris a l'ordenament jurídic pels quals s'adquireixen facultats o drets pels quals no és té els requisits essencials per adquirir-los.

Segon.- És procedent aplicar els límits a la facultat de revisió d'ofici previstos a l'article 110 de l'LPAC respecte als actes administratius de les autoritzacions i ordres de pagament dels triennis abonats d'acord amb el criteri fixat per l'acte tàcit, perquè les circumstàncies dels temps transcorregut des que s'aplica i que la il·legalitat és imputable a l'Ajuntament de Barcelona i no als empleats municipals que han actuat amb la confiança legítima de percebre els triennis correctament comporten que la revisió seria contrària a la bona fe. En conseqüència, és procedent no exercir la potestat de revisió

d'ofici respecte d'aquests actes, de conformitat amb la recent doctrina jurisprudencial del Tribunal Suprem, emesa mitjançant les sentències núm. 658/2019, de 22 de maig i núm. 1026/2019, de 10 de juliol, així com d'un important seguit de dictàmens dels alts òrgans consultius, tant l'estatal com els autonòmics.

Tercer.- No correspon, en canvi, aplicar els límits de l'art. 110 LPAC a l'acte tàcit pel qual fixa el criteri d'abonament dels triennis, per quan no és aplicable l'esmentada doctrina jurisprudencial i consultiva, ja que no es pot consolidar una situació administrativa que doni un dret als empleats municipals contrari a la legislació aplicable. Per tant, respecte aquest acte, es creu procedent l'exercici de la declaració de nul·litat de ple dret conforme a l'article 106.1 de la LPAC".

Atesos els arguments i les conclusions exposades en informe no correspon duu a terme la quantificació de les quanties susceptibles de retorn per part dels empleats municipals.

5.- Obertura del tràmit d'audiència

Malgrat que l'article 106 LPAC no inclou expressament l'obertura d'un tràmit d'audiència en la regulació de la tramitació de l'expedient de revisió d'ofici, l'article 82 de la mateixa norma disposa que *"l'audiència als interessats ha de ser anterior a la sol·licitud de l'informe de l'òrgan competent per a l'assessorament jurídic o a la sol·licitud del dictamen del Consell d'Estat o òrgan consultiu equivalent de la comunitat autònoma, en el cas que aquests formin part del procediment"*.

Els alts òrgans consultius sostenen que el procediment de revisió d'ofici ha de seguir les regles generals del procediment administratiu comú i en aquest sentit, ho ha declarat la Comissió Jurídica Assessora en diverses ocasions (dictàmens 96/2016, 245/2016 i 246/2016, entre d'altres) *"en el marc del procediment de revisió d'ofici, seguint les regles generals del procediment administratiu comú, és obligatori donar audiència als interessats o, si escau, als seus representants (article 82.1 de l'LRJPAC i, en el mateix sentit, article 51.1 de la Llei 26/2010)"*.

Així doncs, a la vista que en l'expedient de revisió d'ofici es requereix de l'esmentat informe de l'alt òrgan consultiu, és necessària també l'obertura del tràmit d'audiència, a fi que les persones interessades tinguin la possibilitat d'al·legar i aportar els documents que estimin pertinents.

6.- Òrgan competent

Tenint en compte que l'òrgan competent per incoar i posteriorment resoldre el present procediment de revisió d'ofici és la gerència del Consorci d'Educació de Barcelona, en els termes

que preveu l'article 71.1 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, aquest també serà l'òrgan competent per dictar tots els actes de tràmit que es produeixin al llarg del procediment com és, en el present cas, la resolució d'al·legacions, l'obertura de tràmit d'audiència i l'inadmissió dels recursos de reposició.

Per tot l'exposat, atesa la proposta del Director de Recursos Corporatius i de la Cap dels Serveis Jurídics, i d'acord amb les competències que m'atribueix l'article 14 del Decret 84/2002, de 5 de febrer, de constitució del Consorci d'Educació de Barcelona, RESOLC,

Primer. RESOLDRE les al·legacions presentades per les persones afectades en relació amb la resolució de data 21 de setembre de 2023 en el sentit i motius que consten en l'annex d'aquesta resolució, així com **REGULARITZAR** les nòmines de les persones treballadores a les quals se'ls estima les al·legacions a partir del mes de febrer de 2024 i **ABONAR** amb efectes retroactius les quantitats deixades de percebre a les nòmines de setembre, octubre, novembre, desembre de 2023 i gener de 2024.

Segon. OBRIR un tràmit d'audiència de deu dies hàbils, a comptar des de la darrera publicació d'aquesta resolució, per tal que les persones interessades formulin les al·legacions i aportin els documents i justificacions que considerin.

L'expedient restarà exposat al públic per a la seva consulta, a la següent adreça electrònica: https://www.edubcn.cat/ca/el_consorci/transparencia/ambit_juridic/revisio_actes_administratius

Tercer. NOTIFICAR aquesta resolució a les persones a qui se'ls ha resolt les al·legacions i els recursos, així com als representants dels treballadors i **PUBLICAR-LA** a la Gasetta Municipal i al Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i a la intranet del Consorci d'Educació de Barcelona.

Contra l'anterior resolució, per la seva naturalesa d'acte tràmit que no determina la finalització del procediment, ni produeix indefensió o perjudici irreparable a drets o interessos legítims, no pot interposar cap recurs en via administrativa ni contenciosa, sense perjudici del dret que l'assisteix a formular al·legacions de contrari per a la seva consideració en la resolució que recaigui finalment, conforme allò establert a l'art. 112.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú.

Barcelona, 31 de gener de 2024
Mercè Massa Rincón
Gerenta