



Ajuntament de Montgat

El Ple d'aquest Ajuntament, en sessió ordinària celebrada el 27 de maig de 2021, va adoptar, l'acord següent:

1.6.- PROPOSTA AL PLE D'APROVACIÓ DE LA SOL·LICITUD DE COMPATIBILITAT DE L'ACTIVITAT PRIVADA PER PART D'UN EMPLEAT PÚBLIC. (EXP. 1482-2781/2021).-

Antecedents:

1. En data 13 d'abril de 2021, el treballador Sr. Israel Xufre Ramos amb DNI XXXXXX, amb categoria d'inspector de Via Pública, ha presentat sol·licitud amb núm. de registre d'entrada E/004241-2021, per mitjà de la qual demana la compatibilitat per a l'exercici d'una segona activitat privada amb una dedicació puntual, (entre 2-4 hores a la setmanals) en horari de tardes fora de de l'horari laboral a l'ajuntament de Montgat, i manifesta que les seves funcions seran entre d'altres "cèdules d'habitabilitat, certificats energètics i ITE. Així mateix manifesta que l'àmbit de treball també serà fora del municipi de Montgat.

2. Que la sol·licitant és personal funcionari interí a l'ajuntament de Montgat des del 27 de setembre de 2018, amb una antiguitat reconeguda de data 29/4/2011.

3. Que l'altre feina que vol realitzar, és com a arquitecte tècnic, fora del seu horari laboral a l'ajuntament, i fora de l'àmbit municipal de Montgat, essent aquestes dues activitats compatibles i no coincidents amb el seu horari de treball a l'ajuntament.

4. Vist l'informe favorable de la tècnica de suport Jurídic i Recursos Humans de data 15 de maig de 2021, que consta dins l'expedient.

Fonaments Jurídics

I.- Legislació aplicable

- Llei 53/1984, d'Incompatibilitat del personal al Servei de les Administracions Públiques (LI)
- L'article 145 del Text Refós de les disposicions vigents en matèria de Règim Local aprovat pel Reial decret Legislatiu 781/1986, de 18 d'abril.
- Els articles 16, 95.2.n) i Disposició Final Tercera del text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat públic aprovat pel Reial decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre
- L'article 50.9 del Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Entitats Locals aprovat pel Reial decret 2568/1986, de 28 de novembre.
- Els articles 22.2.q) i 47.1 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, Reguladora de les Bases del Règim Local.

II.- Fonaments de Dret:

Primera. El personal al servei de les Administracions Públiques no pot exercir altres activitats professionals o lucratives, ja sigui en el sector públic o en el sector privat, més que en els casos i amb les condicions previstes per la LI. Aquestes limitacions, tradicionals en el règim de la funció pública, es coneixen amb el nom d'incompatibilitats.

La impossibilitat de compatibilitzar un lloc de treball en el sector públic amb un altre lloc de treball o amb altres activitats productives constitueix una limitació del dret del treball que proclama l'article 35 de la Constitució Espanyola i, en suma, un límit a la llibertat de l'empleat públic de dedicar el seu temps lliure a les activitats que estimi oportú. Però aquestes limitacions no manquen d'una justificació objectiva i raonable. La justificació es troba en el principi d'imparcialitat i tendeix a evitar la col·lusió d'interessos entre les activitats públiques i privades de l'empleat públic. Aquesta és la finalitat original i més característica de les incompatibilitats, que constitueixen una garantia objectiva de la independència i imparcialitat de l'ocupació pública.

En l'actualitat, el règim de les incompatibilitats del personal al servei de les Administracions Públiques es regula per la Llei 53/1984, de 26 de desembre (LIPSAP), que té caràcter bàsic i ha estat



Ajuntament de Montgat

desenvolupada pel Reial decret 598/1985, de 30 d'abril, sobre incompatibilitats del personal al servei de l'Administració de l'Estat, de la Seguretat Social i dels Ens, Organismes i Empreses dependents.

La compatibilitat, quan sigui possible amb una activitat pública o privada diferent del lloc principal, requereix una resolució de l'òrgan competent (el Ple en el cas de les entitats locals, d'acord amb els articles 9 i 14 de la LI. Aquesta resolució es denomina autorització quan es tracta de la compatibilitat amb altres activitats públiques (article 3.1 LI) i reconeixement quan es tracta d'activitats privades, en concret d'activitats professionals, laborals, mercantils o industrials d'aquesta naturalesa (article 14 LIPSAP).

Per tant, qualsevol empleat públic que desitgi exercir una altra activitat, ja sigui pública o privada, haurà d'obtenir l'autorització o el reconeixement de la compatibilitat, segons correspongui, amb caràcter previ a l'inici d'aquesta.

Segona. Quan la segona activitat que es pretén exercir és privada, com succeeix en el cas plantejat, cal assenyalar que la LI part d'un principi general de compatibilitat per a activitats privades, establert en el seu article 14 que:

«L'exercici d'activitats professionals, laborals, mercantils o industrials fora de les Administracions Públiques requerirà el previ reconeixement de la compatibilitat».

El règim d'incompatibilitat d'activitats públiques amb privades té per finalitat, principalment, la garantia del principi d'imparcialitat. Per això, l'article 11.1 de la LI prohibeix al personal comprès en el seu àmbit d'aplicació:

«Exercir, per si o mitjançant substitució, activitats privades, incloses les de caràcter professional, siguin per compte propi o sota la dependència o al servei d'entitats o particulars que es relacionin directament amb les que desenvolupi el departament, organisme o entitat on estigui destinat».

La relació directa de les activitats privades es predica respecte d'aquelles que desenvolupa el departament, organisme o entitat on estigui destinat l'empleat públic i no respecte de les quals aquest desenvolupa. Aquest criteri ha estat confirmat pel Tribunal Suprem, que té declarat que, a aquest efecte, basta que existeixi incompatibilitat funcional quan l'activitat privada estigui relacionada directament amb les funcions que es desenvolupin en el departament, organisme o entitat on estigui destinat l'empleat, sense necessitat que la incompatibilitat hagi d'exigir-se entre l'activitat privada i el concret lloc de treball que exerceix el funcionari (Sentència del Tribunal Suprem de 24 de març de 1998).

A més d'aquesta prohibició, la LI, en el seu article 12.1, enumera una sèrie d'activitats privades l'exercici de les quals queda prohibit als empleats públics:

- a) L'acompliment d'activitats privades, incloses les de caràcter professional, sigui per compte propi o sota la dependència o al servei d'entitats o particulars, en els assumptes en què estigui intervenint, hagi intervingut en els dos últims anys o hagi d'intervenir per raó del lloc públic.
- b) La pertinença a Consells d'Administració o òrgans rectors d'empreses o entitats privades, sempre que l'activitat de les mateixes estigui directament relacionada amb les quals gestioni el departament, organisme o entitat en què presti els seus serveis el personal afectat.
- c) L'acompliment, per si o per persona interposada, de càrrecs de tot ordre en empreses o societats concessionàries, contractistes d'obres, serveis o subministraments, arrendatàries o administradores de monopolis, o amb participació o aval del sector públic, qualsevol que sigui la configuració jurídica d'aquelles.
- d) La participació superior al 10 per 100 en el capital de les empreses o societats a què es refereix l'apartat anterior.

Altres limitacions i prohibicions que estableix la LI respecte a l'exercici d'activitats privades són les següents:

- a) Per a evitar el menyscament del compliment dels deures de l'empleat públic, no se li pot reconèixer compatibilitat per a activitats privades en llocs de treball que requereixin la seva presència efectiva durant un horari igual o superior a la meitat de la jornada setmanal ordinària de treball en les



Ajuntament de Montgat

Administracions Públiques, excepte si la seva activitat pública es presta a temps parcial (article 12.2 de la LI).

- b) Tampoc es pot reconèixer la compatibilitat per a activitats privades als qui se'ls hagués autoritzat la compatibilitat per a un segon lloc o activitat públics, sempre que la suma de jornades de tots dos sigui igual o superior a la màxima en les Administracions Públiques (article 13 de la LI).
- c) Els reconeixements de compatibilitat no podran modificar la jornada de treball i horari de l'interessat i quedaran automàticament sense efecte en cas de canvi de lloc en el sector públic (article 14 de la LI).
- d) El personal al servei de les Administracions Públiques no podrà invocar o fer ús de la seva condició pública per a l'exercici d'activitat mercantil, industrial o professional (article 15).

De conformitat amb l'article 16.1 de la LI, no podrà reconèixer-se compatibilitat per a l'acompliment d'activitats privades al personal funcionari, al personal eventual i al personal laboral quan el complement específic que tinguin dret a percebre inclogui el factor d'incompatibilitat. Al personal retribuït per aranzel i al personal directiu, inclòs el subjecte a la relació laboral de caràcter especial d'alta direcció, no se'ls podrà reconèixer la compatibilitat per a l'exercici d'activitats privades en cap cas.

No podrà reconèixer-se compatibilitat per a l'exercici d'activitats privades al personal que exerceixi llocs de treball que comportin la percepció de complements específics, o concepte equiparable, la quantia del qual superi el 30 per 100 de la seva retribució bàsica, exclosos els conceptes que tinguin el seu origen en l'antiguitat (article 16.4 de la LI).

L'exercici de l'activitat privada no servirà d'excusa al deure de residència, a l'assistència al lloc de treball que requereixi el lloc o càrrec, ni a l'endarreriment, negligència o descuit en l'acompliment dels mateixos (article 20.2 de la LI).

Com es pot observar, l'única limitació en matèria retributiva per a l'exercici d'una activitat privada és que la quantia del complement específic que tingui assignat el lloc de treball que ocupa el funcionari no superi el 30 per 100 de les seves retribucions bàsiques, exclosos els triennis.

Les limitacions retributives que estableix l'article 7.1 de la LI són aplicable quan es pretenen exercir dos llocs de treball en el sector públic, però no per a compatibilitzar una activitat pública amb una activitat privada, com succeeix en el cas plantejat, i en aquest cas regeix únicament la limitació retributiva que preveu l'article 16.4 de la LI.

En conseqüència, si l'exercici de l'activitat privada per part del funcionari no suposa l'incompliment de cap de les prohibicions i limitacions que estableix la LI, l'Ajuntament haurà de reconèixer-li la compatibilitat.

Tercera. Quant a la retribució que el funcionari pot percebre per l'exercici de l'activitat privada, no existeix en la LI cap limitació sobre aquest tema, per la qual cosa podrà cobrar el salari que lliurement pacti amb l'empresa.

El mateix succeeix amb la jornada. Podrà realitzar la jornada i l'horari que acordi amb l'empresa, amb l'única limitació que això no suposi una modificació de la jornada i horari del lloc de treball públic, tal com disposa l'article 14 de la LI.

Quarta. S'entén per pluriocupació la situació del treballador per compte d'altri que presta els seus serveis professionals a dos o més empresaris diferents i en activitats que donen lloc a la seva alta obligatòria en un mateix règim de la Seguretat Social.

D'acord amb l'Ordre ESS/55/2018, de 26 de gener, per la qual es desenvolupen les normes legals de cotització a la Seguretat Social, desocupació, protecció per cessament d'activitat, Fons de Garantia Salarial i formació professional per a l'exercici 2018, en la situació de pluriocupació el topall màxim de la base de cotització, establert en 3.751,20 euros mensuals, es distribuirà entre les dues empreses en proporció a la remuneració abonada a l'empleat en cadascuna d'elles.



Ajuntament de Montgat

Per tant, en l'exercici de les competències conferides en virtut de la delegació efectuada per l'Alcaldia a la Regidora delegada de Recursos Humans, mitjançant el Decret número, 1743-2019 de data 19 de desembre de 2019, proposo al Ple l'adopció dels següents

ACORDS:

Primer. Estimar la sol·licitud del funcionari interí Sr. Israel Xufré Ramos, i en conseqüència declarar la compatibilitat de l'activitat privada en els termes i paràmetres legals referits en la part expositiva del present acord.

Segon. Establir que aquesta autorització restarà sense efecte en els supòsits següents:

- si l'activitat privada impedis o menyscabés l'estricta compliment dels deures o en comprometés la seva imparcialitat o independència,
- si l'activitat privada tingués alguna relació amb els assumptes que la persona conegui per raó del càrrec,
- si la dedicació horària de l'activitat privada coincidís amb la jornada laboral.

Tercer. Comunicar al Sr. Xufré que està obligat a posar en coneixement d'aquest ajuntament qualsevol modificació que es produeixi en les condicions de la segona activitat declarada.

Quart. Notificar el present acord a l'interessat amb DNI XXXXXXX, amb expressió dels recursos que corresponguin.

Cinquè. Publicar el present acord al portal de transparència de l'Ajuntament de Montgat.