

Expedient: 4317850006-2022-0000450
Òrgan competent: Alcalde

DECRET

Resolució de sol·licitud d'instància genèrica autorització reingrés

Fets

Atenent el contingut de la seva instància del passat 14 d'agost de 2022, en la qual sol·licitava el seu reingrés a l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs, per la present tinc a bé manifestar-li els següents:

Fonaments de dret

Primer.-

La Sra. [REDACTED] que actualment ocupa el lloc de treball d'administrativa d'urbanisme de l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs, no té l'edat obligatòria de jubilació.

Per tant si la Sra. [REDACTED] té la intenció de jubilar-se i vostè pretén el seu reingrés a la Corporació Local de Vinyols i els Arcs, han de tenir present que:

L'article 49 de la Llei 2/2021, de 29 de desembre, de mesures fiscals, financeres, administratives i del sector públic disposa:

«Efectes del silenci administratiu en determinats procediments en matèria de personal i de funció pública.

A l'efecte del que estableix l'article 24.1 de la Llei de l'Estat 39/2015, de l'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, les persones interessades poden entendre desestimades llurs sol·licituds, un cop transcorregut el termini establert sense que s'hagi dictat i notificat resolució expressa, en els procediments iniciats a instància de les persones interessades en matèria de personal següents:

a) Reingrés al servei actiu del personal procedent de situacions administratives que no comportin reserva de plaça i destinació, o de lloc de treball....

k) Jubilació voluntària...”.

Segon.-

Tal i com vostè assenyala en la seva sol·licitud, la resolució de l'Alcaldia de Vinyols i els Arcs des passat 21 de febrer de 2003, número 4/2003, la va nomenar per ocupar en propietat una plaça d'administratiu d'aquesta Corporació.

El dia 6 d'agost de 2007 el Consell Comarcal del Baix Camp va demanar a l'Alcaldia de Vinyols i els Arcs que aprovés l'adscripció, en règim de comissió de serveis, de la [REDACTED] per ocupar temporalment la vacant d'administratiu de l'àrea econòmica d'aquella Corporació. I la Junta de Govern Local de Vinyols i els Arcs va concedir a l'esmentada [REDACTED] llicència per la comissió de serveis demanada.

El passat 24 de març de 2009 vostè va comunicar a l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs que havia estat proposada per ocupar una plaça a l'Ajuntament de Cornudella de Montsant i per tant que la seva situació passava a ser d'excedència forçosa a l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs, per serveis en altres Administracions Públiques.

Finalment i mitjançant el Decret de l'Alcalde del dia 2 d'abril de 2009, número 14 /09, es va donar per finalitzada la comissió de serveis al Consell Comarcal del Baix Camp; no es va acceptar la demanda d'excedència forçosa pels fonaments de dret que allí s'esmentaven; i es va declarar a la [REDACTED] en situació de serveis en altres administracions, conservant la condició de funcionària de l'Ajuntament, però sense reserva de plaça i destinació.

Tercer.-

A la plantilla orgànica de l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs de 2003 hi constava una plaça vacant d'administratiu.

A la plantilla orgànica de l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs de 2010 hi constava l'existència de 3 places vacants d'Administració general Grup C1.

Ara bé, a la plantilla orgànica de l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs de 2011 ja s'han amortitzat les places d'administratius i no n'hi consta cap, ni de vacant, ni ocupada.

A partir d'aleshores a la Corporació Local de Vinyols i els Arcs no hi ha hagut places d'administratius en la seva plantilla, fins que el Ple de l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs de data 11 d'octubre de 2016, va aprovar definitivament la relació de llocs de treball, en la que es creaven una plaça laboral d'administratiu i una plaça d'administratiu en règim funcional.

Per tant aquella plaça que en el seu moment va ocupar la [REDACTED] fou amortitzada i per tant ara no pot reingressar-hi perquè no existeix.

Quart.-

El marc normatiu aplicable al supòsit present és el que tot seguit s'indica:

L'article 91 del Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, per mitjà del qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic disposa:

“Reglamentàriament es regularan els terminis, procediments i condicions, segons les situacions administratives de procedència, per sol·licitar el reingrés al servei actiu dels funcionaris de carrera, amb respecte al dret a la reserva del lloc de treball en els casos en què sigui procedent conforme al present Estatut”.

Com sigui que l'article preveu un desenvolupament reglamentari que no s'ha donat, s'ha d'acudir al què disposa la disposició final segona de la norma esmentada que prescriu:

“Les previsions d'aquesta llei són aplicables a totes les comunitats autònomes respectant en tot cas les posicions singulars en matèria de sistema institucional i les competències exclusives i compartides en matèria de funció pública i d'autoorganització que els atribueixen els respectius Estatuts d'Autonomia, en el marc de la Constitució”,

i a la disposició final quarta, apartat 2, segon paràgraf que és del següent contingut literal:

“...2. Fins que no es dictin les lleis de funció pública i les normes reglamentàries de desplegament es mantindran en vigor en cada administració pública les normes vigents sobre ordenació, planificació i gestió de recursos humans mentre no s'oposin al que estableix aquest Estatut”.

Aquesta previsió que fa l'EBEP pot semblar senzilla, però no ho és, tal i com recorda la STSJC 10/2014 de 9 de gener que diu:

“Prèviament convé advertir que la tasca d'harmonitzar els preceptes de l'EBEP que han entrat en vigor, amb les normes que resten vigents no és fàcil en bastants supòsits, havent-se d'analitzar casuísticament fins a quin punt s'ha de mantenir l'eficàcia de la normativa anterior o com es veu afectada per l'EBEP...”.

Tanmateix, l'article 29 bis) de la Llei 30/1984, de 2 d'agost, de reforma de la funció pública, en la part no derogada per l'EBEP determina:

“1. El reingrés al servei actiu dels funcionaris que no tinguin reserva de plaça i destinació s'efectuarà mitjançant la seva participació a les convocatòries de concurs o de lliure designació per a la provisió de llocs de treball.

2. Així mateix, el reingrés es pot efectuar per adscripció a un lloc amb caràcter provisional, condicionat a les necessitats del servei i sempre que es reuneixin els requisits per a l'exercici del lloc.

3. El lloc assignat amb caràcter provisional es convocarà per a la seva provisió definitiva en el termini màxim d'un any, i el funcionari reingressat amb

destinació provisional tindrà obligació de participar a la convocatòria. Si no obté destinació definitiva, se li aplicarà el que disposa l'article 21.2 b) d'aquesta Llei...”.

Cinquè.-

La sentència del TSJ de Galícia 88/2015, de 18 de febrer, sosté que:

«... no es pot desconèixer que la regla general en el reingrés al servei actiu dels funcionaris que no tenen reserva de plaça i destí, ho serà mitjançant llur participació en les convocatòries de concursos o de lliure designació per a la provisió de llocs de treball (article 29 bis.1 de la Llei 30/1984 (RCL 1984, 2000 2317 i 2427)), de manera que el reingrés mitjançant adscripció provisional queda condicionat a les necessitats del servei, gaudint l'Administració d'un marge d'apreciació i valoració d'aquestes necessitats.

Com ja raona el Tribunal Superior de Justícia de Madrid en llur sentència de 16 de novembre de 2002, amb cita inclús a alguna d'aquesta Sala, »És lògic que aquesta adscripció provisional haurà de ser interpretada en sentit restringit, doncs segons reiterada jurisprudència dels Tribunals Superiors de Justícia (entre ells el de Canàries en sentències de dates 10 de novembre de 1999 o 17 d'octubre de 1997, o el de Castella-La Manxa en sentència de 9 de juny de 1999, o el de València en sentència de 26 de juny de 2000, o el de Navarra en sentència de 18 de maig de 1998, o el de Galícia en sentència de la Secció 1 a de 12 d'abril de 2000 o 24 de febrer de 1999, o el del País Basc en sentència de 19 de novembre de 1997), no es pot erigir en un procediment normal i ordinari de provisió, ja que significaria la conversió de l'excepció en la regla general i la consegüent generació de grans dosis d'inseguretat e incertesa sobre l'actuació administrativa»».

En el mateix sentit es pronuncia la Sentència del TSJ de Catalunya de 4 de octubre de 2011, recaiguda en el recurs 63/2010, que per llur claredat mereix ser transcrita, malgrat sigui parcialment, quan diu: *“La Llei de Mesures de Reforma de la Funció Pública de 1984 en el seu article 29 bis que el EBEP (RCL 2007, 768) manté en vigor, malgrat sigui amb caràcter no bàsic, un procediment de reingrés normal i un altre d'excepcional. El normal és, lògicament el de la participació del funcionari en les convocatòries de concursos o de lliure designació per a la provisió de llocs de treball. El procediment extraordinari es caracteritza perquè el funcionari no té dret a exigir-lo doncs es tracta d'una facultat discrecional de l'Administració i que consisteix en l'adscripció del funcionari a un lloc de caràcter provisional per temps no superior a un any, que la Llei condiona a que reuneixi els requisits per al desenvolupament del lloc i a que ho permetin les necessitats del servei. Dins aquest termini el lloc assignat amb caire provisional es convocarà per a llur*

provisió definitiva, havent de participar en la convocatòria, el funcionari reingressat amb destí provisional...”.

Per tant, la regla general en el reingrés al servei actiu dels funcionaris que no tenen reserva de plaça i destí serà, en primer lloc, que hi hagi plaça vacant dotada pressupostàriament i, si és així, s'efectuarà el reingrés, amb caràcter general mitjançant la seva participació en les convocatòries de concursos o de lliure designació per a la provisió de llocs de treball. El reingrés mitjançant adscripció provisional queda condicionat a les necessitats del servei, gaudint l'Administració d'un marge d'apreciació i valoració d'aquestes necessitats.

Sisè.-

Si quan es demana el reingrés, la plaça ha estat incorporada a l'oferta pública, com és el cas, no es poden atendre les peticions de reingrés que es facin, doncs l'aprovació de l'oferta pública obliga a la seva convocatòria i s'ha d'entendre que el reingrés per adscripció provisional no genera cap dret subjectiu a favor del funcionari en excedència.

La Sentència del TSJ de Madrid número 450/2015 de 22 de juliol, de la Sala del Contenciós Administratiu, secció 7, va disposar: *“...en contra del sostingut per l'apel·lant, s'ha de compartir el criteri mantingut en la sentència d'instància així com en la resolució administrativa recorreguda, ja que l'excedència voluntària de l'apel·lant no era amb reserva de lloc, pel que la petició de reingrés mai ho podria ser, ... sinó que ho ha de ser amb ocasió de vacant dotada pressupostàriament, sense que, com sosté l'Administració apel·lada, pugui considerar-se vacant la que ha estat incorporada a la respectiva oferta de treball públic”.*

Setè.-

A més a més d'allò esmentat fins ara, s'ha de tenir present que la Corporació Local de Vinyols i els Arcs té ofertada una plaça d'administratiu per quan es produeixi la jubilació de la [REDACTED]

El Ple de l'Ajuntament de Vinyols i els Arcs va acordar el passat 28 d'abril de 2022 [REDACTED] que quan es produeixi la jubilació de la [REDACTED] es procedirà a la cobertura de la dita plaça **emprant el sistema de promoció interna.**

És a dir el Consistori ja ha fet una planificació interna en el sentit de dur a terme una promoció interna, emparant-se en el seu dret d'organització. Aquesta potestat no es pot veure alterada per les peticions de reingrés d'un funcionari. És la potestat d'organització la que va fer servir l'Ajuntament de

Vinyols i els Arcs per tal d'ordenar el seu personal i la va materialitzar mitjançant l'aprovació de l'oferta i al establir que la plaça anava destinada a ser coberta per mitjà de la promoció interna.

En conseqüència, RESOLC:

Desestimem la seva petició de conformitat amb els Fonaments de Dret exposats, sense perjudici que si properament hi ha alguna convocatòria per cobrir alguna plaça d'aquesta Corporació, evidentment vostè podrà optar-hi en les mateixes condicions que qualsevol altre interessat.

Règim de recursos:

Si es vol impugnar la present resolució, que posa fi a la via administrativa, procedeix interposar recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Tarragona, en el termini de dos mesos a comptar de l'endemà de la seva notificació.

Alternativament i de forma potestativa, es pot interposar recurs de reposició davant el mateix òrgan que l'ha dictat, en el termini d'un mes a comptar de l'endemà de la seva notificació

**L'Alcalde,
Arnau Guasch Girona**