

CERTIFICAT

EXPEDIENT NÚM.	ÒRGAN COL·LEGIAT	DATA DE LA SESSIÓ
364/2022	El ple	

EN QUALITAT DE SECRETARI/A D'AQUEST ÒRGAN, CERTIFICO:

Que en la sessió celebrada en la data a dalt indicada es va adoptar el següent acord:

SOL·LICITUD DE COMPATIBILITAT AMB ACTIVITAT PRIVADA (AODD).

Favorable Tipus de votació: Unanimitat/Assentiment

FETS I FONAMENTS DE DRET

ANTECEDENTS

1. Mitjançant instància amb número de registre 2022-E-RC-1553, presentada en data 14 de juny, la Sra. Ana Osuna de Domingo sol·licita la compatibilitat amb l'activitat privada per compte propi, en els següents termes:

"[...] és el meu desig compatibilitzar el meu lloc de treball com a funcionària, amb l'activitat a desenvolupar per compte propi com a professional lliberal, relativa a encàrrec de projectes de rehabilitació, obra nova i altres, amb horari de tarda, d'un total de màxim de 8 hores setmanals pel lloc de treball, sent compatible amb el màxim d'hores permès de 14,25 hores setmanals com a personal de la funció pública.

La direcció per a l'exercici com a professional lliberal és el carrer del Camí Reial 109 del municipi de Palau-Solità i Plegamans. L'àmbit de desenvolupament habitual és la comarca del Barcelonès, Vallès Oriental i Vallès Occidental.

Declaro que no desenvolupo cap altre activitat diferent a la consignada en l'escrit, i sol·licito la concessió de la compatibilitat."

2. La Sra. Osuna és Arquitecta tècnica del Consell Comarcal en règim funcional d'interinitat per programa, nomenada mitjançant Decret de Presidència núm. 2022-0189, d'1 de juny, amb efectes del mateix dia 1 de juny, amb una jornada de treball del 76% (28,5 hores setmanals).

3. En data 19 de juliol de 2022, la Tècnica de Recursos Humans emet informe al respecte, les conclusions del qual es transcriuen a continuació:



*“Per tot l'exposat, i tenint en compte les consideracions efectuades, **INFORMO favorablement** l'autorització de compatibilitat sol·licitada per la Sra. Osuna per a desenvolupar l'activitat privada per compte propi relativa a encàrrec de projectes de rehabilitació, obra nova i altres, respectant en tot cas les condicions establertes a la normativa reguladora reproduïda a l'apartat de fonaments de dret.”*

Als anteriors antecedents resulten d'aplicació els següents,

FONAMENTS DE DRET

1. Llei 53/1984, de 26 de desembre, d'Incompatibilitats del Personal al Servei de les Administracions Públiques:

“Artículo primero

[...]

3. En cualquier caso, el desempeño de un puesto de trabajo por el personal incluido en el ámbito de aplicación de esta Ley será incompatible con el ejercicio de cualquier cargo, profesión o actividad, público o privado, que pueda impedir o menoscabar el estricto cumplimiento de sus deberes o comprometer su imparcialidad o independencia.

Artículo once

1. De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 1º,3, de la presente Ley, el personal comprendido en su ámbito de aplicación no podrá ejercer, por sí o mediante sustitución, actividades privadas, incluidas las de carácter profesional, sean por cuenta propia o bajo la dependencia o al servicio de Entidades o particulares que se relacionen directamente con las que desarrolle el Departamento, Organismo o Entidad donde estuviera destinado.

Se exceptúan de dicha prohibición las actividades particulares que, en ejercicio de un derecho legalmente reconocido, realicen para sí los directamente interesados.

[...]

Artículo doce

1. En todo caso, el personal comprendido en el ámbito de aplicación de esta Ley no podrá ejercer las actividades siguientes:

a) El desempeño de actividades privadas, incluidas las de carácter profesional, sea por cuenta propia o bajo la dependencia o al servicio de Entidades o particulares, o en los asuntos en los que esté interviniendo, haya intervenido en los dos últimos años o tenga que intervenir por razón del puesto público.

Se incluyen en especial en esta incompatibilidad las actividades profesionales prestadas a personas a quienes se esté obligado a atender en el desempeño del puesto público.



[...]

Artículo catorce

El ejercicio de actividades profesionales, laborales, mercantiles o industriales fuera de las Administraciones Públicas requerirá el previo reconocimiento de compatibilidad.

La resolución motivada reconociendo la compatibilidad o declarando la incompatibilidad, que se dictará en el plazo de dos meses, corresponde al Ministerio de la Presidencia, a propuesta del Subsecretario del Departamento correspondiente; al órgano competente de la Comunidad Autónoma o al Pleno de la Corporación Local, previo informe, en su caso, de los Directores de los Organismos, Entes y Empresas públicas.

Los reconocimientos de compatibilidad no podrán modificar la jornada de trabajo y horario del interesado y quedarán automáticamente sin efecto en caso de cambio de puesto en el sector público.

[...]

Artículo quince

El personal a que se refiere esta Ley no podrá invocar o hacer uso de su condición pública para el ejercicio de actividad mercantil, industrial o profesional.

Artículo dieciséis

1. No podrá autorizarse o reconocerse compatibilidad al personal funcionario, al personal eventual y al personal laboral cuando las retribuciones complementarias que tengan derecho a percibir del apartado b) del artículo 24 del presente Estatuto incluyan el factor de incompatibilidad al retribuido por arancel y al personal directivo, incluido el sujeto a la relación laboral de carácter especial de alta dirección.

[...]

4. Asimismo, por excepción y sin perjuicio de las limitaciones establecidas en los artículos 1º.3, 11, 12 y 13 de la presente Ley, podrá reconocerse compatibilidad para el ejercicio de actividades privadas al personal que desempeñe puestos de trabajo que comporten la percepción de complementos específicos, o concepto equiparable, cuya cuantía no supere el 30 por 100 de su retribución básica, excluidos los conceptos que tengan su origen en la antigüedad”

2. Llei 21/1987, de 26 de novembre, d'Incompatibilitats del personal al servei de l'Administració de la Generalitat:

“Article 11



Hom pot autoritzar el personal inclòs en l'àmbit d'aquesta Llei per a l'exercici d'activitats privades en els termes establerts per l'article 12, llevat dels casos següents:

a) El desenvolupament d'activitats privades, per si o mitjançant substitució, incloses les de caràcter professional, siguin per compte propi o sota la dependència o al servei d'entitats o de particulars, que es relacionin directament amb les que desenvolupa el departament, l'organisme, l'entitat o l'empresa pública en què presta serveis. S'exceptuen d'aquesta prohibició les activitats particulars que s'exerceixen en virtut d'un dret legalment reconegut i que realitzen per a si els directament interessats. No poden ésser objecte de compatibilitat les activitats professionals que s'han de prestar a persones a què hom està obligat a atendre en el desenvolupament del càrrec públic.

b) La pertinença a consells d'administració o a òrgans rectors d'empreses o entitats privades, si l'activitat d'aquestes està directament relacionada amb les que desenvolupi el departament, l'organisme, l'entitat o l'empresa pública en què presta serveis el personal afectat i sens perjudici del que estableix l'article 7.

c) El desenvolupament d'activitats privades, incloses les de caràcter professional, ja sigui per compte propi o sota la dependència o al servei d'entitats o de particulars, en els assumptes en què intervingui o hagi intervingut en els dos darrers anys o en els que hagi d'intervenir per raó del lloc públic.

d) El desenvolupament, per si o per persones interposades, de càrrecs de tot ordre en empreses o en societats concessionàries, contractistes d'obres, serveis o subministraments, arrendatàries o administradores de monopolis o amb participació o aval del sector públic, sigui quina sigui la configuració jurídica d'aquestes.

e) La participació superior al 10% del capital de les empreses o societats a què es refereix la lletra d).

Article 12

-1 Es pot reconèixer la compatibilitat per al desenvolupament d'activitats privades en els casos següents:

a) Si hom ocupa un sol lloc de treball en el sector públic en règim de jornada ordinària i no se supera el límit establert per l'apartat 2.

b) Si el càrrec ocupat en el sector públic requereix la presència efectiva de l'interessat en l'administració pública corresponent durant un horari igual o superior a la meitat de la jornada ordinària, només quan aquest càrrec té la consideració de prestació a temps parcial.

c) Si hom té autoritzada la compatibilitat d'un segon lloc o activitat públics i no superessin entre tots dos la jornada màxima de l'Administració.



-2 Sens perjudici del que estableix el número 1 d'aquest article, en cap cas la suma de jornades de l'activitat pública principal i l'activitat privada no pot superar la jornada ordinària de l'Administració incrementada d'un 50%.

Article 13

El personal a qui es refereix aquesta Llei no pot invocar o fer ús de la seva condició pública per a l'exercici de cap activitat mercantil, professional o industrial.

Article 14

No es pot autoritzar ni reconèixer compatibilitat al personal que ocupi els llocs de treball que comporten la percepció d'un complement específic pel factor d'incompatibilitat o per un concepte equiparable.

Article 21

-1 Els reconeixements de compatibilitat no poden modificar la jornada de treball ni l'horari de l'interessat, i resten automàticament sense efecte en cas de canvi de lloc en el sector públic o de modificació de les condicions del lloc de treball.

-2 Així mateix, l'autorització de compatibilitat està condicionada a l'estricta compliment de la jornada i l'horari en els llocs de caràcter públic."

3. D'acord amb el FD11 de la STS 1684/2019 (recurs núm. 2454/2017), de resposta a la qüestió cassacional:

"A la vista de lo establecido en la Ley 53/1984 la percepción por parte de los empleados públicos de complementos específicos, o concepto equiparable, que incluyan expresamente entre los componentes que remuneran, el factor de incompatibilidad impide, en todo caso y con independencia de la cuantía de aquellas retribuciones complementarias, reconocerles la compatibilidad para el ejercicio de actividades privadas.

Puede otorgarse el derecho a la compatibilidad cuando la cuantía de las retribuciones complementarias no supere el 30 por 100 de las retribuciones básicas, excluidos los conceptos que tengan su origen en la antigüedad y de superarse debe estarse a lo establecido en el Real Decreto Ley 20/2012 de 13 de julio y el Acuerdo del Consejo de Ministros de 16 de diciembre de 2011 en el ámbito de la Administración General del Estado y lo que puedan establecer leyes de función pública autonómica."

Si bé l'import anual de les retribucions bàsiques de la Sra. Osuna és de 17.014,36 €, el 30% d'aquest import són 5.104,31 €, i el complement específic (CE) anual és d'11.109,42 € (superant aquest 30%), l'art. 14 L21/1987 (normativa autonòmica) impedeix autoritzar la compatibilitat al personal que ocupi els llocs de treball que comporten la percepció d'un complement específic pel factor d'incompatibilitat o per un concepte equiparable, factor que no està inclòs en el CE de la Sra. Osuna, pel que en aplicació de la normativa autonòmica es donaria compliment a les limitacions de caire retributiu.



4. 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:

“Artículo 95. Faltas disciplinarias

[...]

2. Son faltas muy graves:

[...]

e) La publicación o utilización indebida de la documentación o información a que tengan o hayan tenido acceso por razón de su cargo o función.

[...]

j) La prevalencia de la condición de empleado público para obtener un beneficio indebido para sí o para otro.

[...]

n) El incumplimiento de las normas sobre incompatibilidades cuando ello dé lugar a una situación de incompatibilidad.

[...]”

5. Decret 214/1990, de 30 de juliol, pel qual s'aprova el reglament del personal al servei de les entitats locals: art. 54.1.s) en relació a la competència (que correspon al Ple), i art. 201, 242 i 321 i següents.

6. Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern: art. 8.1.g) relatiu a la publicació de les resolucions de compatibilitat que afectin als empleats públics.

Vista la proposta de resolució PR/2022/227 de 19 / de juliol / 2022.

RESOLUCIÓ

D'acord als antecedents fàctics i administratius exposats, a l'informe de Recursos Humans, així com a les consideracions jurídiques anteriors,

Es proposa al Ple del Consell Comarcal del Moianès l'adopció dels següents **ACORDS**:

Primer.- AUTORITZAR la compatibilitat sol·licitada per la Sra. Ana Osuna de Domingo per a desenvolupar l'activitat privada per compte propi relativa a encàrrec de projectes de rehabilitació, obra nova i altres, respectant en tot cas les condicions establertes a la normativa reguladora reproduïda a l'apartat de fonaments de dret.



Segon.- INFORMAR la Sra. Osuna que:

- L'autorització de compatibilitat restarà sense efectes si l'activitat privada impedis o menyscabés l'estricta compliment dels deures o en comprometés la seva imparcialitat o independència.
- L'autorització de compatibilitat restarà sense efectes si l'activitat privada tingués alguna relació amb els assumptes que la persona conegui per raó del càrrec, havent d'existir una clara delimitació de les funcions i àmbit d'actuació, sense que pugui afectar a assumptes en els que s'intervinguin en desenvolupament del lloc públic, ni afecti el compliment dels deures ni l'interès general, ni suposi conflicte d'interessos.
- La dedicació horària de l'activitat privada no ha de coincidir amb la jornada laboral desenvolupada al Consell Comarcal. El desenvolupament de la segona activitat no suposarà cap adaptació ni modificació de l'horari de prestació de servei al Consell, ni de les possibles modificacions que aquest pugui tenir.
- L'exercici d'una segona activitat al sector privat no servirà d'excusa ni justificació per a la no assistència al lloc de treball del Consell Comarcal, ni el retard, negligència o desatenció de les funcions pròpies del lloc de treball, sens perjudici dels efectes derivats de l'aplicació del règim disciplinari corresponent.
- Existeix obligació de posar en coneixement d'aquest Consell Comarcal qualsevol modificació que es produeixi en les condicions de la segona activitat declarada; l'autorització és de caràcter temporal i exclusivament per al desenvolupament de la segona activitat sol·licitada.
- Es consideren faltes disciplinàries de caràcter molt greu, entre d'altres:
 - o La publicació o utilització indeguda de la documentació o informació a què tinguin o hagin tingut accés per raó del seu càrrec o funció.
 - o La prevalença de la condició d'empleat públic per obtenir un benefici indegut per a si mateix o per a un altre.
 - o L'incompliment de les normes sobre incompatibilitats quan això doni lloc a una situació d'incompatibilitat.

Tercer.- NOTIFICAR el present acord a la Sra. Osuna.

Quart i últim.- PUBLICAR la present resolució al portal de transparència.

Votació

Sotmès l'assumpte a votació, el Ple aprova la proposta per unanimitat dels assistents sense cap esmena.



I perquè consti als efectes que en siguin escaients, lliuro la present certificació en els termes previstos a l'article 206 del Reglament d'Organització, Funcionament i Règim Jurídic de les Corporacions Locals, tenint en compte que l'acord es certifica a reserva dels termes que resultin de l'aprovació de l'acta corresponent, i d'Ordre i amb vistiplau del Sr. president, a Moià en la data de la signatura.

El secretari,

Vist i plau del president,

DOCUMENT SIGNAT ELECTRÒNICAMENT

