ACTA DE LA REUNIÓ CELEBRADA PEL CONSELL D'ADMINISTRACIÓ DE LA SOCIETAT SERVEIS MUNICIPALS DE SANTANYÍ SOCIETAT DE RESPONSABILITAT LIMITADA UNIPERSONAL, DE DIA 18 DE MAIG DE 2023

NUMERO: 226
HORA COMENÇAMENT: 11:30 hores en 1ª convocatòria
HORA FINALITZACIÓ: 13:30 hores
Lloc de celebració: Sala de plens de l'Ajuntament

CONSELL D'ADMINISTRACIÓ

ASSISTENTS:
PRESIDENTA
Sra. María Consolación Pons Monserrat
Batlessa de l'Ajuntament de Santanyí
CONSELLERS
Sr. Joan Gaspar Aguiló Martínez
Sra .Bàrbara Xamena Bordoy
Sr. Mateu Nadal Clar
INTERVENTORA DE L'AJUNTAMENT DE SANTANYÍ
Sra. Aina María Bonet Vidal
SECRETARI ACCIDENTAL
Sr. Guillermo Mascaró Llinas

CONVIDATS:
GERENT DE SEMDESA
Sr. Álvaro Solana Higuera
TÈCNIC ECONÒMIC ADMINISTRATIU
Sr. Javier Quesada Moya
RRHH
Sr. Miguel Rigo Rigo

ORDRE DEL DIA

1. Lectura i aprovació de l'acta anterior
2. Avanç de l'informe d'auditoria de SEMDESA any 2022
3. Personal
   - 3.1. Conveni Col·lectiu de SEMDESA
     - 3.1.1. Resum d'actuacions
     - 3.1.2. Resum dels costos per acords al Conveni Col·lectiu
     - 3.1.3. Aprovació Conveni Col·lectiu de SEMDESA
   - 3.2. Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública.
     - 3.2.1. LISTA DEFINITIVA DE D'OFERTES REBUDES: ADMESOS I NO ADMESOS, D'ACORD A LES BASES DE LES CONVOCATÒRIES DELS PROCEDIMENTS SELECTIUS PER A L'INGRÉS PER CONCURS-OPOSICIÓ I CONCURS DE MÈRITS MITJANÇANT EL SISTEMA D'ACCÉS LLIURE DE LES PLACES CORRESPONENTS A L'OFERTA D'OCUPACIÓ PÚBLICA DE L'ANY, PROCÉS EXCEPCIONAL D'ESTABILITZACIÓ D'OCUPACIÓ TEMPORAL DE SEMDESSA (ILLES BALEARS)
     - 3.2.2. Proposta de correcció d'errors de la composició del Tribunal a les bases aprovades
4. Assumptes Generals
5. Lectura i aprovació de l'acta

Seguidament es procedeix al debat i aprovació, si escau, dels acords pertinents sobre els punts de l'ordre del dia.

PUNT 1r Lectura i aprovació de l'acta anterior

Llegida l'acta del Consell d'Administració de data 28 d'abril de 2023, s'acorda per unanimitat la seva aprovació.

PUNT 2on Avanç de l'informe d'auditoria de SEMDESA any 2022

Es dóna informació de l'esborrany de l'auditoria financera dels comptes anuals de SEMDESA 2022.

El Consell d'Administració agraeix la informació.

PUNT 3è Personal

3.1 Conveni Col·lectiu de SEMDESA

3.1.1 Resum d'actuacions

Miguel Rigo comenta una sèrie d'aspectes en relació amb les millores introduïdes al Conveni Col·lectiu de SEMDESA.

3.1.2 Resum dels costos per acords al Conveni Col·lectiu

El Tècnic Econòmic Administratiu lliura l'informe dels costos associats als acords que s'inclouran al Conveni Col·lectiu de SEMDESA.

El Consell d'Administració es dóna per assabentat.

3.1.3 Aprovació Conveni Col·lectiu de SEMDESA

A la reunió del Comitè d'Empresa de 17 de maig de 2023, es va procedir a signar el Conveni Col·lectiu de SEMDESA.

- El Consell d'Administració aclareix:

  Respecte a allò indicat al punt 4 de la Disposició Addicional Primera

  El dret a les percepcions per antiguitat (Triennis), començaran a meritar-se a partir de l'1 de gener de 2024, calculades d'acord amb l'article 30 del Conveni Col·lectiu, respectant l'antiguitat del treballador a aquesta data.

- El Consell d'Administració sol·licita:

  Un informe jurídic de legalitat relatiu al Conveni Col·lectiu.

El Consell d'Administració ratifica l'acord pres pel Comitè d'Empresa quedant aprovat, condicionat fins que el Comitè d'Empresa a la seva propera reunió, ratifiqui l'aclariment indicat al punt 1), i l'informe de legalitat sigui positiu.

Un cop hagi estat ratificat pel Comitè d'Empresa, el Conveni Col·lectiu de SEMDESA quedarà aprovat.

S'acorda:

PRIMER.- La seva publicació al Registre, dipòsit i publicació de convenis i acords col·lectius de treball i de plans d'igualtat de les Illes Balears.

SEGON.- La seva publicació al BOIB.

TERCER.- Es delega al Gerent per a qualsevol requeriment de documentació, publicació així com qualsevol tràmit necessari.

3.2 Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat a l'ocupació pública.

3.2.1 LISTA DEFINITIVA DE D'OFERTES REBUDES: ADMESOS I NO ADMESOS, D'ACORD A LES BASES DE LES CONVOCATÒRIES DELS PROCEDIMENTS SELECTIUS PER A L'INGRÉS PER CONCURS-OPOSICIÓ I CONCURS DE MÈRITS MITJANÇANT EL SISTEMA D'ACCÉS LLIURE DE LES PLACES CORRESPONENTS A L'OFERTA D'OCUPACIÓ PÚBLICA DE L'ANY, PROCÉS EXCEPCIONAL D'ESTABILITZACIÓ D'OCUPACIÓ TEMPORAL DE SEMDESSA (ILLES BALEARS)

Es lliura l'Informe Jurídic realitzat pel Sr. Eduardo de Linares Galindo, que justifica i fonamenta l'adequada emissió de la llista definitiva d'admesos i exclosos.

ADMESOS:

DNI
43108303R
78214455B
41536307D
37336949Z
43057363Y

NO ADMESOS:

De la llista d'exclosos, se sol·licita que torneu a ser revisat ja que de l'informe s'ha detectat que hi podria haver un error d'interpretació.

3.2.2. PROPOSTA DE CORRECCIÓ D'ERRORS DE LA COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL A LES BASES APROVADES

A sol·licitud del Secretari, s'informa el Consell d'Administració de la Resolució del Gerent per la qual es corregeix un error detectat en la publicació de les bases de les convocatòries que han de regir en els procediments selectius per a l'ingrés per concurs oposició i concurs de mèrits mitjançant el sistema d'accés lliure de les places corresponents a l'oferta d'ocupació pública de l'any 2022 de personal laboral, mitjançant el procés excepcional d'estabilització d'ocupació temporal de SEMDESA.

Havent-se detectat un error en la composició del Tribunal de les bases aprovades en resolució del Consell d'Administració de l'empresa SERVEIS MUNICIPALS DE SANTANYÍ de 22 de desembre de 2022 i publicades el 27 de desembre de 2022 al Butlletí Oficial de les Illes Balears, es procedeix a efectuar les següents correccions en virtut a la Disposició addicional catorzena del Decret llei 6/2022, de 13 de juny, de noves mesures urgents per reduir la temporalitat en l'ocupació pública de les Illes Balears.

On diu:

"El tribunal qualificador estarà constituït per un president/a, i quatre vocals (un de vocals actuarà com a secretari)."

Ha de dir:

"El tribunal qualificador estarà constituït per un president i dos vocals, un dels quals ha d'exercir les funcions de secretari, i el mateix nombre de suplents."

El Consell d'Administració aprova la sol·licitud.

PUNT 4t Assumptes Generals

Recurs contra la convocatòria de la plaça de tècnic econòmic-administratiu

El Consell d'Administració acorda per unanimitat la desestimació del Recurs presentat per Javier Quesada Moya, tècnic econòmic-administratiu de l'empresa municipal SEMDESA i s'aprova la Resolució del tenor literal següent:

RESOLUCIÓ DEL CONSELL D'ADMINISTRACIÓ DE SEMDESA PER LA QUAL ES DESESTIMA EL RECURS D'ALÇADA INTERPOSAT PER JAVIER QUESADA MOYA CONTRA LES BASES DE LES CONVOCATÒRIES QUE HAN DE REGIR EN ELS PROCEDIMENTS SELECTIUS PER A L'INGRÉS PER CONCURS-OPOSICIÓ I CONCURS DE MÈRITS MITJANÇANT EL SISTEMA D'ACCÉS LLIURE DE LES PLACES CORRESPONENTS A L'OFERTA D'OCUPACIÓ PÚBLICA DE L'ANY, PROCÉS EXCEPCIONAL D'ESTABILITZACIÓ D'OCUPACIÓ TEMPORAL DE SEMDESA, PUBLICADES AL BOIB NÚM. 168 DE DATA 27/12/2022

El Consell d'Administració de SEMDESA, en reunió de data 18/05/2023, després d'analitzar detalladament la informació continguda en relació al recurs d'alçada, (realment de reposició) interposat per Javier Quesada Moya contra les bases de les convocatòries que han de regir en els procediments selectius per a l'ingrés per concurs-oposició i concurs de mèrits mitjançant el sistema d'accés lliure de les places corresponents a l'oferta d'ocupació pública de l'any, procés excepcional d'estabilització d'ocupació temporal de SEMDESA, publicades al BOIB núm. 168 de data 27/12/2022, i tenint en compte els següents

FETS:

1. Javier Quesada Moya va ser contractat per SEMDESA en data 09/06/2006 per al lloc de Tècnic econòmic administratiu. El seu contracte laboral és indefinit a temps complet. Així mateix, s'informa que el treballador va ser contractat pel president del Consell d'Administració de SEMDESA.

2. L'informe elaborat per l'empresa Consultors de la Gestió Pública, analitza totes les places de l'empresa i també l'ocupada per Javier Quesada Moya. D'acord amb l'anàlisi fet a aquest informe, es confirma que aquesta plaça compleix amb els requisits establerts a la disposició addicional sisena de la Llei 20/2021 per a ser inclosa en la convocatòria excepcional d'estabilització de l'ocupació temporal de llarga durada.

3. El dia 26 de maig de 2022 es va publicar al BOIB núm. 68 l'Oferta d'Ocupació Pública d'Estabilització de SEMDESA, que incloïa la plaça de Javier Quesada Moya com a Tècnic econòmic administratiu mitjançant concurs. No consta cap al·legació presentada per part de l'interessat contra aquesta publicació.

4. El dia 27 de desembre de 2022 es van publicar al BOIB núm. 168 les Bases de les convocatòries per a l'ingrés per concurs-oposició i concurs de mèrits mitjançant el sistema d'accés lliure de les places corresponents a l'oferta d'ocupació pública de l'any, procés excepcional d'estabilització d'ocupació temporal de SEMDESA.

5. Javier Quesada va presentar en data 19/01/2023 recurs d'alçada contra les bases de la convocatòria argumentant bàsicament que sa seva condició es de fitxo i que, per tant, no pot ser estabilitzat un lloc que està ocupat de forma definitiva. L'argumentació bàsica del recurs és que havia accedit al lloc de treball abans de la publicació de l'Estatut Bàsic de l'empleat públic Llei 7/2007, que va entrar en vigor el 13 d'abril de 2007. En conseqüència, va demanar que la seva plaça quedés exclosa de la convocatòria d'estabilització.

6. L'empresa CIEM va emetre un informe en el qual es va indicar que la posició de Javier Quesada tenia suport legal i que s'hauria d'estimar el recurs, però admet que es tracta d'un tema controvertit jurídicament sense una conclusió pacífica.

FONAMENTS DE DRET

- Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública.
- Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público
- Ley 7/1985, de 2 de abril, de Bases de Régimen Local

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

L'article 2.1 de la Llei 20/2021, de 28 de desembre, de mesures urgents per a la reducció de la temporalitat en l'ocupació pública estableix que:

(...) se autoriza una tasa adicional para la estabilización de empleo temporal que incluirá las plazas de naturaleza estructural que, estén o no dentro de las relaciones de puestos de trabajo, plantillas u otra forma de organización de recursos humanos que estén contempladas en las distintas Administraciones Públicas y estando dotadas presupuestariamente, hayan estado ocupadas de forma temporal e ininterrumpidamente al menos en los tres años anteriores a 31 de diciembre de 2020.

La plaça que ara s'analitza de tècnic econòmic administratiu de SEMDESA es va estimar des de un principi, d'acord amb l'informe realitzat per l'empresa Consultors de la Gestió Pública, que es trobava dins aquest article i la conclusió de l'informe respecte a aquesta plaça diu textualment:

"D'acord amb la anàlisis de la informació s'observa que la plaça sembla complir amb els requisits establerts a la disposició addicional sisena de la Llei 20/2021, la qual
estableix:

Las Administraciones Públicas convocarán, con carácter excepcional y de acuerdo con lo previsto en el artículo 61.6 y 7 del TREBEP, por el sistema de concurso, aquellas plazas que, reuniendo los requisitos establecidos en el artículo 2.1, hubieran estado ocupadas con carácter temporal de forma ininterrumpida con anterioridad a 1 de enero de 2016.

En aquest cas, la plaça es troba ocupada des de 2006 i compleix els requisits per a ser inclosa en la convocatòria excepcional d'estabilització de l'ocupació temporal de llarga durada."

La *"Disposición adicional séptima. Extensión del ámbito de aplicación de los procesos de estabilización"* disposa:

Los preceptos contenidos en esta norma relativos a los procesos de estabilización serán de aplicación a las sociedades mercantiles públicas, entidades públicas empresariales, fundaciones del sector público y consorcios del sector público, sin perjuicio de la adecuación, en su caso, a su normativa específica.

Està acreditat, per altra banda, que el recurrent no va realitzar cap tipus de procés selectiu per accedir a aquest lloc de feina, i les seves al·legacions es basen únicament en el fet que la data que va ser contractat és anterior al de l'entrada en vigor de la Llei 7/2007, llei que va establir en la disposició addicional primera, tal i com ara estableix el TREBEP a la Disposició Addicional primera:

"Los principios contenidos en los artículos 52, 53, 54, 55 y 59 serán de aplicación en las entidades del sector público estatal, autonómico y local, que no estén incluidas en el artículo 2 del presente Estatuto y que estén definidas así en su normativa específica".
L'article 55 estableix com a principis rectors:
1. Todos los ciudadanos tienen derecho al acceso al empleo público de acuerdo con los principios constitucionales de igualdad, mérito y capacidad, y de acuerdo con lo previsto en el presente Estatuto y en el resto del ordenamiento jurídico.
2. Las Administraciones Públicas, entidades y organismos a que se refiere el artículo 2 del presente Estatuto seleccionarán a su personal funcionario y laboral mediante procedimientos en los que se garanticen los principios constitucionales antes expresados, así como los establecidos a continuación:
a) Publicidad de las convocatorias y de sus bases.
b) Transparencia.
c) Imparcialidad y profesionalidad de los miembros de los órganos de selección.
d) Independencia y discrecionalidad técnica en la actuación de los órganos de selección.
e) Adecuación entre el contenido de los procesos selectivos y las funciones o tareas a desarrollar.
f) Agilidad, sin perjuicio de la objetividad, en los procesos de selección.

Per una altra banda, la jurisprudència va crear la figura del Indefinit no fitxo per primera vegada, mitjançant la STS de data 7 d'octubre de 1966 en un esforç de diferenciar el personal fitxo del personal indefinit dins l'Administració Pública, per conciliar el dret laboral amb el dret administratiu i els seus principis constitucionals (arts. 23.2 i 103.3 CE). Aquesta figura

del indefinit no fitxo es va veure ratificada per les resolucions del Ple del TS de data 20/01/1998 i 21/01/1998, en les quals succintament estableix que el personal indefinit que no ha passat un procés selectiu no pot consolidar la condició de fitxo perquè no ha superat un procés selectiu.
Tot i que ens trobam, com es reconeix inclús a l'informe que considera que s'hauria de estimar el recurs de Javier Quesada, en una problemàtica no resolta, una corrent doctrinal considera que aquesta doctrina ja era exigible no només a les Administracions Públiques, sinó també a les entitats i societats de capital públic abans de l'entrada en vigor de l'EBEP (2007).
Així, citam una fragment del treball realitzat pel professor Ignasi Beltran de Heredia Ruiz, titulat: ***Ley 20/2021 y estabilización del personal de las sociedades mercantiles públicas, entidades públicas empresariales, fundaciones del sector público y consorcios del sector público***

"Posteriormente (STS de 18 de marzo de 1998, rec. 317/1997), a partir del mismo artículo 19 de la Ley 30/1984, reajustó el criterio afirmando que de su literalidad se impone:
[...] la aplicación al personal laboral de los criterios de selección tradicionales en la función pública y ello tiene una indudable trascendencia en orden al sistema de garantías que el propio precepto menciona y que enlazan con las previsiones constitucionales sobre la igualdad de los ciudadanos en el acceso a la función pública (artículos 14 y 23 de la Constitución), entendida aquella en sentido amplio –como empleo público– y en la aplicación para dicho acceso de los principios de mérito y capacidad (artículo 103.3 de la Constitución).

Y, desde el punto de vista de la doctrina académica, aunque no era unánime, un sector, como, por ejemplo, Limón Luque (1990, p. 97), entendió que, salvo en el caso de las funciones puramente funcionariales, para el resto, el interés público protegible era idéntico y no había motivo para diferenciar entre las funciones realizadas por funcionarios de las efectuadas por el personal laboral. Y otro sector, como Fondevila Antolín (2010, p. 7), ha defendido que «existen argumentos suficientes para reclamar la ampliación del ámbito subjetivo del artículo 23.2 de la CE a toda clase de empleados públicos».

En definitiva, el efecto «combinado» del artículo 14 de la CE (en términos de garantizar una igualdad de oportunidades) y del artículo 103.3 de la CE habilitaría constitucionalmente la extensión (con un mínimo de intensidad) de los principios a las entidades y sociedades empresariales públicas antes de la Ley 7/2007."

Per una altra banda, també es considera que la no inclusió en aquest procés d'estabilització de la plaça de tècnic econòmic i administratiu de SEMDESA, podria afectar negativament en els drets de participar a aquest procés d'estabilització al ara reclamant, que es podria veure afectat negativament si posteriorment es determinés que la seva naturalesa no es de personal fitxo, sinó de indefinit no fitxo, per la qual cosa, al marge de la discussió jurídica aquí plantejada, es considera que la seva inclusió en el procés d'estabilització també garanteix els drets del ara reclamant.

Finalment, es considera que jurídicament el reclamant ni l'informe realitzar per l'empresa CIEM justifiquen que la plaça de tècnic econòmic administratiu de la empresa SEMDESA s'hagi de treure del procés d'estabilització., per la qual cosa s'ha de desestimar el recurs interposat per JAVIER QUESADA MOYA, ratificant la decisió de que aquesta plaça sigui estabilitzada,

Per tot el que s'ha dit, el CONSELL D'ADMINISTRACIÓ DE SEMDESA DISPOSA:

DESESTIMAR EL RECURS INTERPOSAT PER JAVIER QUESADA MOYA CONTRA LES BASES DE LES CONVOCATÒRIES QUE HAN DE REGIR EN ELS PROCEDIMENTS SELECTIUS PER A L'INGRÉS PER CONCURS-OPOSICIÓ I CONCURS DE MÈRITS MITJANÇANT EL SISTEMA D'ACCÉS LLIURE DE LES PLACES CORRESPONENTS A L'OFERTA D'OCUPACIÓ PÚBLICA DE L'ANY, PROCÉS EXCEPCIONAL D'ESTABILITZACIÓ D'OCUPACIÓ TEMPORAL DE SEMDESA, PUBLICADES AL BOIB NÚM. 168 DE DATA 27/12/2022 Y SEGUIR ENDAVANT AMB EL PROCÉS D'ESTABILITZACIÓ D'AQUESTA PLAÇA

No hi ha més assumptes generals que tractar

Seguidament i sense més assumptes que tractar i sent les 13:30 hores, la Presidenta dóna per finalitzat el Consell d'Administració, aixecant la sessió

Sra. María Consolación Pons Monserrat
PRESIDENTA

Sr. Guillermo Mascaró Llinás
SECRETARI ACCIDENTAL