

ACTUACIÓ EXTRAORDINÀRIA

Códi expedient: AE 14/17

Orige de l'actuació:

Denúncia anònima rebuda per la Inspecció General de Serveis en què s'exposaven possibles irregularitats relacionades amb la selecció temporal de personal de caràcter assistencial pertanyent a l'àmbit de gestió de funció pública.

Objecte de l'actuació:

Anàlisi inicial dels fets exposats en l'escrit rebut i posterior investigació dels mateixos després de corroborar la concurrència d'indícis que aconsellaven avaluar l'actuació denunciada.

Naturalesa de l'actuació:

Investigació i informe

Data de remissió de l'informe:

17 de maig de 2018

Resultats de l'actuació:

Conclusions:

Primera.- Els fets exposats evidencien un problema de disponibilitat de candidats per a la cobertura temporal de llocs de treball que s'aguditzava en determinats moments de l'any i en determinades borses de treball temporal. Esta falta de disponibilitat pareix estar motivada fonamentalment per l'antiguitat de les borses que segueixen vigents, així com per la seua pròpia configuració i gestió posterior.

En els últims anys, en part com a conseqüència de les limitacions imposades per les lleis de pressupostos estatals sobre la taxa de reposició d'efectius, no s'han convocat processos selectius que alimentaren de forma automàtica moltes de les borses existents, d'acord amb el procediment reglamentàriament establert. Al mateix temps, en el cas d'esta borsa, no s'ha realitzat cap convocatòria per a ampliació de candidats prèvia baremació a la província de València, com sí que consta que es va fer per a la província de Castelló; respecte d'això els responsables del departament gestor de funció pública van manifestar que açò suposa el desenvolupament d'un procés molt laboriós i extens en el temps, poc àgil en definitiva.

L'ampliació de la borsa s'ha dut a terme per mitjà d'un procediment de negociació que ha incorporat candidats per mitjà d'un criteri que *a priori* resulta objectiu, però queda fora de les vies reglamentàries. Els sistemes adoptats per al manteniment de les borses són contraris al principi de seguretat jurídica i infringixen el marc reglamentari configurat pel Decret 3/2017, de 13 de gener i la pròpia Orde de 17 de gener de 2006, reguladora de les Borses de treball temporal

D'altra banda, segons el parer d'esta Inspecció, la Comissió de seguiment no pot adoptar acords com ho va fer per a "ampliar" les borses amb personal que no ha superat cap exercici de les proves selectives corresponents ni tampoc pot recórrer al SERVEF al no estar previst en la normativa. Entenem que els acords adoptats no estan emparats en cap de les competències atribuïdes a esta Comissió en l'art. 12 de l'Orde de 2006 ni tan sols en la genèrica de l'apartat d) de l'esmentat article.

Segona.- Tenint en compte l'anàlisi realitzat, pot afirmar-se que hi ha un desfasament entre els procediments regulats, la gestió dels quals i les necessitats de cobertura temporal de llocs de l'administració del Consell que no ha sigut abordat amb previsió des de l'aprovació de l'orde en 2006 i que pareix que s'està agreujant amb l'envelliment de la plantilla, i les consegüents jubilacions del personal.

Tercera.- la gestió concreta realitzada per a la cobertura dels tres llocs no es considera d'acord amb el marc



jurídic exposat per les raons analitzades en apartats anteriors. La gestió d'oferta per mitjà de presentació de sol·licitud al SERVEF, tal com s'ha dut a terme, no està prevista per la normativa vigent i ha pogut conculcar els principis generals d'accés a l'ocupació pública.

Amb totes les carències que presenten els procediments de cobertura per mitjà de borses de treball la configuració inicial de la qual i ulterior manteniment podrien no sempre resultar acords amb el principi d'igualtat, la seua existència i la seua regulació delimiten un marc objectiu amb certes garanties per a la selecció de personal temporal. El procediment és públic i hi ha una valoració de mèrits, i de capacitat. Açò mateix succeïx amb la regulació en l'article 8 de l'Orde de 2006 d'un *procediment abreviat de provisió de llocs vacants*, que comporta una tramitació amb publicitat (restringida) i baremació de mèrits.

No obstant això, en este cas la tramitació realitzada no ha sigut pública, i no ha atés al principi de mèrit perquè no s'ha realitzat cap avaluació dels candidats. La inobservança dels dits principis comporta, al seu torn, la vulneració del principi d'igualtat al definir-se per la via dels fets un sistema d'accés a l'ocupació pública que exclou a un important nombre de possibles aspirants que hagueren d'haver tingut dret a optar o competir pels llocs, d'acord amb les regles establides.

Quarta.-no hi ha cap indici de parcialitat en l'actuació dels responsables de la gestió en funció pública i, tal com es procedix en el Centre Servef, és impossible que es garantisca la selecció d'una persona concreta en eixes circumstàncies. Esta segona afirmació suposaria la necessària connivència entre funcionaris d'un altre departament de tot això tampoc hi ha cap indici.

Recomanacions:

Després de la presentació de les al·legacions formulades per l'òrgan competent, s'exposen a continuació les recomanacions efectuades en l'informe provisional i les mesures adoptades per aquell.

Primera.- És necessari realitzar un esforç de regulació i de gestió que garantisca el respecte ple dels principis d'igualtat, capacitat, mèrit i publicitat, en l'accés temporal a l'ocupació pública.

En este sentit, ja s'ha iniciat un procés de nova regulació de les borses de treball temporal, que en estos moments es troba en fase de negociació amb les organitzacions sindicals; de l'esborrany remés per a al·legacions de les distintes conselleries, s'han analitzat només els articles 9 i 13 que es corresponen amb els articles 8 i 12 de la vigent orde de 2006:

- Art. 9: La nova regulació que es proposa millora substancialment la fins ara vigent perquè a més de no contemplar la possibilitat de poder seleccionar-se candidats "ad hoc" (per tant, fora de borsa) per a llocs que requerisquen "idoneïtat", també regula els procediments excepcionals a què cal acudir en els casos d'inexistència de borsa o esgotament puntual de la mateixa; no obstant això hauria de regular-se amb major detall, els supòsits previstos en els apartats 5, 6 i 7 del projecte d'orde que queden merament enunciats, de manera que es garantisca un escrupolós respecte als principis generals d'accés a l'ocupació pública.
- Art. 13. Comisión De Seguiment: Bàsicament no es modifica la seua regulació respecte a l'orde vigent i per tant, segons el parer d'esta Inspecció, la Comissió no pot adoptar cap acord que vaja més enllà de les seues funcions de comprovar, avaluar, conèixer, informar, proposar i sol·licitar; és a dir, ni la vigent normativa ni la prevista a futur atribueixen a la Comissió de Seguiment cap potestat decisòria a l'haver-se-li atorgat naturalesa d'òrgan de participació en el seguiment de la constitució i funcionament de les borses de treball temporal, tal com assenyalava l'art. 13.1 del projecte d'orde.

Mesura adoptada per l'òrgan competent: L'ara article 10.1 h) i i) del projecte d'orde que es referix a candidats facilitats pels servicis públics d'ocupació i col·legis professionals, inclou una previsió en el sentit que "seran ordenats segons el barem de mèrits previst en l'orde, abans de ser seleccionats". A més s'establix la cautela que no s'integraran en la bossa a futur, ni estos candidats ni els procedents de borses d'altres administracions.



Segona.- En tant que no s'aprove la nova orde reguladora dels procediments que s'ha de seguir en la cobertura temporal de llocs de l'administració del Consell que, d'acord amb l'actual esborrany, pretén ampliar les vies de selecció de candidats quan les borses resulten insuficients, seria convenient que es realitze una previsió de necessitats més primerenca per a situacions cícliques (com les vacances del personal, jubilacions, etc.) que permeta donar exacte compliment a la regulació vigent.

Mesura adoptada per l'òrgan competent: La Direcció General de Funció Pública exposa que l'entrada en vigor de l'Orde 1/2018, de 23 de març, de la Conselleria d'Hisenda i Model econòmic, i de la Conselleria de Justícia, Administració Pública, Llibertats Públiques i Reformes Democràtiques, per la qual s'establixen els procediments d'autorització en matèria de gastos de personal de la Generalitat implica que les Subsecretaries han de proposar un pla d'actuació anual amb la qual cosa es realitzarà una labor de planificació que facilitarà el funcionament i seguiment de les bosses.

Tercera.- El nomenament de personal interí per a la cobertura dels tres llocs que ens ocupen s'ha dut a terme per mitjà d'un sistema selectiu que no s'ajusta al reglamentàriament establert i, segons el parer d'esta Inspecció, podria resultar contrari als principis generals d'accés a l'ocupació pública per les raons exposades.

Tenint en compte allò que s'ha previst respecte a la nul·litat i anul·labilitat dels actes administratius en la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, en concret en els preceptes següents: *Són nuls de ple dret, segons l'article 47 1.b) l e), els dictats per òrgan manifestament incompetent per raó de la matèria o del territori i els dictats prescindint totalment i absolutament del procediment legalment establert o de les normes que contenen les regles essencials per a la formació de la voluntat dels òrgans col·legiats i segons l'art. 48.1 són anul·lables els actes de l'Administració que incórreguen en qualsevol infracció de l'ordenament jurídic, inclús la desviació de poder.* Segons l'opinió d'esta Inspecció hauria de sol·licitar-se informe l'Advocacia de la Generalitat a fi de determinar si és procedent iniciar un procediment formal de declaració de nul·litat o de declaració de lesivitat d'actes anul·lables, almenys respecte a la cobertura d'estos tres llocs.

Mesura adoptada per l'òrgan competent: La Direcció General de Funció Pública manifesta la seua intenció de sol·licitar l'informe proposat per la inspecció.

Al mateix temps resultaria aconsellable el pronunciament de l'Advocacia sobre la regularitat de les decisions adoptades per la Comissió de seguiment per a "ampliar" la borsa i introduir mecanismes de selecció no previstos per la normativa vigent. Este segon aspecte s'estima de la màxima rellevància considerant que s'està tramitant una orde que derogarà la de 2006 l'articulat de la qual no permet aventurar quins seran les atribucions que en la pràctica exercirà la Comissió, vistos els antecedents ací exposats. En definitiva, el principi de seguretat jurídica exigiria que, d'ara en avant, existisca una exhaustiva correlació entre les facultats que conferix la normativa i les exercides *de facto per* este òrgan de participació.

Mesura adoptada per l'òrgan competent: L'òrgan competent al·lega que la Comissió podrà adoptar acords sempre que s'ho atribuisca l'orde reguladora.

A la vista de les mesures adoptades, no s'efectuen noves recomanacions, sense perjuí que per part d'esta inspecció pugui realitzar-se a futur l'oportú seguiment. Ha de fer-se constar que es valora molt favorablement la disposició mostrada per la Direcció General de Funció Pública.