



RECURS POTESTATIU DE REPOSICIÓ CONTRA LA RESOLUCIÓ DE LA CONSELLERA DE PRESIDÈNCIA, FUNCIÓ PÚBLICA I IGUALTAT PER LA QUAL ES REVOCA LA COMISSIÓ DE SERVEIS ATORGADA AL SENYOR JOSEP LLUÍS OBRADOR ESTEVA PER OCUPAR EL LLOC DE TREBALL DE SECRETARI DE CLASSE PRIMERA DE L'AJUNTAMENT DE SANTANYÍ

Codi 00310

Destinació: Consellera de Presidència, Funció Pública i Igualtat.
Codi DIR: A04027007

Recurrent:

Persona jurídica:

Denominació social: Consell de Secretaris, Interventors i Tresorers d'Administració Local de les Illes Balears.

CIF: Q0766001B

Adreça electrònica: cositalillesbalears@gmail.com

Representant

Nom i llinatges: Nicolau Conti Fuster

Càrrec: President del CSITAL IB.

NIF 43.003.963N

Adreça electrònica per rebre notificacions: cositalillesbalears@gmail.com

En execució de l'acord pres per la Junta de Govern d'aquest Consell en sessió de dia 27 d'octubre de 2021, i conformement amb el que disposa l'article 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i l'article 57 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears

INTERPÒS RECURS POTESTATIU DE REPOSICIÓ

Contra la Resolució de la consellera de Presidència, Funció Pública i Igualtat, de 19 d'octubre de 2021, per la qual es revoca la comissió de serveis atorgada al col·legiat senyor Josep Lluís Obrador Esteva per ocupar el lloc de treball de secretari de classe primera de l'Ajuntament de Santanyí, reservat a personal funcionari de l'Administració local amb habilitació de caràcter nacional de la subescala de secretaria, categoria superior

AL·LEGACIONS

PRIMERA.- La resolució que és objecte d'impugnació es fonamenta en les quatre consideracions jurídiques que consten a l'informe jurídic del Servei de Corporacions Locals, de data 18 d'octubre de 2021, i que seguidament es detallen:

1) La revocació de la comissió de serveis està prevista, *amb caràcter general*, a l'article 56 del RD 128/2018, de 16 de març, pel qual es regula el règim jurídic dels funcionaris de l'Administració local amb habilitació de caràcter nacional.

2) La comissió de serveis descansa en tres punts essencials: la sol·licitud de l'entitat interessada, la conformitat del funcionari i la de l'entitat local en la que presta serveis. Si algun d'ells deixa de donar-se és lògic pensar que es pugui revocar aquesta.

3) La sentència del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, de 21 de febrer de 2012, que considera que la comissió de serveis no constitueix un dret dels funcionaris sinó una facultat de les administracions integrada en la seva potestat d'autoorganització. Igualment considera que no és un sistema de provisió de llocs de treball sinó de simple cobertura en cas d'urgent necessitat.

Per altra banda, la sentència del Tribunal Superior de Justícia de Castellà i Lleó, de 7 d'octubre de 2008, que estableix que la revocació de la comissió de serveis es pot donar si es motiva la variació de les circumstàncies que donaren lloc al nomenament.

4) En el cas present, la justificació de la revocació de la comissió de serveis que sol·licita el batle de l'Ajuntament de Sant Llorenç està motivada en què no ha resultat satisfactòria la solució que es va donar per cobrir les necessitats del servei mitjançant l'acumulació amb la secretaria de l'Ajuntament de Capdepera.

En els apartats que segueixen s'emetran les consideracions jurídiques oportunes en relació als arguments exposats i es justificarà la disconformitat d'aquest Consell respecte dels mateixos.

SEGONA.- Com encertadament es diu a l'informe del Servei de Corporacions Locals, l'article 56 del RD 128/2018 es refereix a l'institut de la revocació però tan sols "*amb caràcter general*", de manera vaga, difusa i buida de contingut,

perquè no es concreten les eventuais condicions en què seria possible exercir aquesta potestat exorbitant de l'Administració.

Hem de recordar aquí la vigència del conegut principi de vinculació positiva de l'Administració als seus propis actes, materialitzat en el brocard jurídic "*venire contra factum proprium non valet*", que imposa una aplicació restrictiva d'aquesta prerrogativa i que exclou una interpretació extensiva i generalitzada de la mateixa. L'Administració no és lliure a l'hora de tornar enrera les seves decisions, i només ho pot fer quan l'ordenament jurídic li permet de manera concreta i detallada en els taxatius supòsits en què està prevista.

2. També és cert que la comissió de serveis, en la seva gènesi, descansa en la confluència de tres consentiments: el de la corporació interessada en què es prestin els serveis, en el del propi funcionari que hi vol accedir, i en el de l'Administració local on te la titularitat de la seva plaça.

Ara bé, cap norma existeix en el règim jurídic propi dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional que exigeixi que aquest acord trilateral s'hagi de mantenir durant el termini en què s'ha concedit la comissió de serveis, precisament perquè les administracions públiques estan vinculades positivament pels seus propis actes, tal com ja hem exposat en el paràgraf anterior ("*Tu patere quam feciste*"). Evidentment aquest principi no es predica del propi funcionari, que no te la condició d'Administració Pública, i al qui li assisteix el dret de desistiment i renúncia que està previst per a qualsevol interessat en l'article 94 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

3. TERCERA.- Les dues sentències que s'invoquen en l'informe del Servei de Corporacions Locals no resulten d'aplicació en el supòsit que ens ocupa per les raons següents:

- La sentència del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, de 21 de febrer de 2012, perquè la consideració de què la comissió de serveis no és un sistema de provisió de llocs de treball sinó de simple cobertura en cas d'urgent necessitat decau en el cas específic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional, doncs aquesta és una de les formes previstes expressament en el capítol VI del Títol II del RD 128/2018, intitulat "*Altres formes de provisió*".

- La sentència del Tribunal Superior de Justícia de Castellà i Lleó, de 7 d'octubre de 2008, perquè fa referència a l'aplicació d'un precepte (article 46 de l'Estatut Jurídic del Personal Estatutari del Servei de Salut de Castella i Lleó)

que regula les condicions de finalització de la comissió de serveis –entre les que inclou expressament la revocació-, però que es correspon única i exclusivament a la legislació autonòmica sectorial i, per tant, no és aplicable en el règim jurídic dels funcionaris d'Administració local amb habilitació de caràcter nacional.

QUARTA.- La motivació de la revocació basada en què, a judici del batle de l'Ajuntament de Sant Llorenç des Cardassar, no ha resultat satisfactòria la solució que es va donar, *en principi*, per cobrir les necessitats del servei, en concret, l'acumulació amb la secretaria de l'Ajuntament de Capdepera, no és suficient per considerar complert el requisit d'aquesta motivació.

I això és així per una raó molt senzilla:

Les condicions que varen confluïr perquè es pogués atorgar la comissió de servei no han variat, atès que quan l'Ajuntament de Sant Llorenç des Cardassar va donar la seva conformitat a la comissió de serveis proposada ho va fer perquè degué considerar que les necessitats del servei ho permetien. Per tant, atempta contra l'elemental principi de seguretat jurídica una revisió *a posteriori* del grau de satisfacció del nivell de cobertura actual del servei.

Aquesta decisió unilateral, a més a més, es pot considerar desproporcionada i mancada de motivació si es té en compte que just falten quatre mesos perquè finalitzi la durada de la comissió de servei concedida, moment en el qual cap objecció hauria perquè, si es consideràs oportú, no es renovés per un altre any més aquesta autorització.

QUINTA.- És interès col·legial assegurar la serietat de les propostes de cobertura dels serveis que es formulen per les diferents entitats locals de les Illes Balears, i fins a hores d'ara sempre s'havien respectat sense cap tipus d'inconvenient.

La revocació de la comissió de serveis que ara s'impugna és la primera en aquest sentit, i des d'aquest Consell consideram molt necessari evitar la consolidació d'un mal precedent que pot dificultar, sens dubte, la utilització en el futur d'aquesta forma no definitiva de provisió pels nostres col·legiats. Nogensmenys hem de recordar que mitjançant aquest sistema s'ha pogut anar donant resposta, de manera satisfactòria, a les necessitats de cobertura puntual de l'exercici de les funcions reservades a nostra Escala en l'àmbit de les administracions locals d'aquesta Comunitat.



SOL·LICITO:

L'estimació del present recurs potestatiu de reposició i, conseqüentment, la revocació de la Resolució de la consellera de Presidència, Funció Pública i Igualtat, de 19 d'octubre de 2021, per la qual es revoca la comissió de serveis atorgada al col·legiat senyor Josep Lluís Obrador Esteva per ocupar el lloc de treball de secretari de classe primera de l'Ajuntament de Santanyí, reservat a personal funcionari de l'Administració local amb habilitació de caràcter nacional de la subescala de secretaria, categoria superior.

Palma, data de signatura electrònica

El president del CSITAL IB
Nicolau Conti Fuster