Informe 203/2022 sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020

SIBI

SINDICATURA DE COMPTES
DE LES ILLES BALEARS

I. INTRODUCCIÓ 7
1. PRESENTACIÓ 7
2. OBJECTIUS I ABAST DE LA FISCALITZACIÓ 8
3. IDENTIFICACIÓ DE LES NORMES D'AUDITORIA APLICADES AL TREBALL EFECTUAT 9
4. MARC NORMATIU 10
5. METODOLOGIA I CRITERIS IDENTIFICATS 10
A. ACTUACIONS EN MATÈRIA DE CONTRACTES I CRITERIS DE SELECCIÓ 11
B. ACTUACIONS EN MATÈRIA DE GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL 11
C. ACTUACIONS EN MATÈRIA DE SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS INDICADES EN L'INFORME 185/2021 12
6. RESPONSABILITAT DEL GOVERN DE L'ENTITAT AMB RELACIÓ AL COMPLIMENT DE LA LEGALITAT 12
7. RESPONSABILITAT DE LA SINDICATURA DE COMPTES DE LES ILLES BALEARS 12

II. CONCLUSIONS 15
1. CONCLUSIONS DE L'ACTIVITAT CONTRACTUAL 15
A. FONAMENT DE LES CONCLUSIONS DEL COMPLIMENT DE LEGALITAT 15
B. CONCLUSIÓ 17
C. RECOMANACIONS 17
2. CONCLUSIONS DE L'ACTIVITAT EN GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL 18
A. FONAMENT DE LES CONCLUSIONS DEL COMPLIMENT DE LEGALITAT 18
B. CONCLUSIÓ 21
C. RECOMANACIONS 22
3. CONCLUSIONS SOBRE EL SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 185/2021 22

III. ACTIVITAT CONTRACTUAL: RESULTATS DEL TREBALL REALITZAT 25
1. CONSIDERACIONS GENERALS 25
2. ANÀLISI DE L'ACTIVITAT CONTRACTUAL 25

IV. ACTIVITAT EN GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL: RESULTATS DEL TREBALL REALITZAT 35
1. CONSIDERACIONS GENERALS 35
2. ANÀLISI DE L'ACTIVITAT EN GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS 37
A. SISTEMA DE CARRERA PROFESSIONAL 37
B. ACCIÓ SOCIAL 40
C. SISTEMA DE SELECCIÓ I PROVISIÓ 41
3. ANÀLISI DE LES DESPESES DE PERSONAL 45
A. ACCIÓ SOCIAL 45
B. RETRIBUCIONS BÀSIQUES 46

C. RETRIBUCIONS COMPLEMENTÀRIES 46
CARRERA PROFESSIONAL HORITZONTAL 46
D. ALTRES ASPECTES SOBRE LES RETRIBUCIONS DEL PERSONAL 48

V. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 185/2021 51

VI. TRÀMIT D'AL·LEGACIONS 55

VII. APROVACIÓ DE L'INFORME 57

VIII. AL·LEGACIONS 59

TAULA DE SIGLES I ABREVIATURES

Art.	Article
ADO	Document comptable de l'autorització, disposició i reconeixement de l'obligació de la despesa
BOIB	*Butlletí Oficial de les Illes Balears*
CAIB	Comunitat Autònoma de les Illes Balears
CE	Constitució espanyola
CCOO	Comissions Obreres
CU	Cap d'unitat
EBEP	Estatut bàsic de l'empleat públic
IRPF	Impost sobre la renda de les persones físiques
IVA	Impost sobre el valor afegit
LD	Lliure designació
LCSP	Llei de contractes del sector públic
MUFACE	Mutualitat General de Funcionaris Civils de l'Estat
Núm.	Número
OCEX	Òrgans de control extern
OPLCIB	Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears
PCAP	Plec de clàusules administratives particulars
PLACSP	Plataforma de contractació del sector públic
PPT	Plec de prescripcions tècniques
RDL	Reial decret llei
RGLCAP	Reglament general de la Llei de contractes de les administracions públiques
RLT	Relació de llocs de treball
SCIB	Sindicatura de Comptes de les Illes Balears
STS	Sentència del Tribunal Suprem
TIC	Tecnologies de la informació i la comunicació
UGT	Unió General de Treballadors

I. INTRODUCCIÓ

1. PRESENTACIÓ

De conformitat amb el que estableixen l'article 82 de l'Estatut d'autonomia de les Illes Balears i els articles 1 i 2.1.*a* de la Llei 4/2004, de 2 d'abril, de la Sindicatura de Comptes de les Illes Balears (SCIB), correspon a aquesta institució la fiscalització externa de l'activitat econòmica, financera i comptable de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, sense perjudici de les competències que corresponen al Tribunal de Comptes, d'acord amb el que disposen els articles 136 i 153.*d* de la Constitució espanyola i la Llei orgànica que el regula.

L'article 12 de l'esmentada Llei 4/2004 determina que els resultats de les actuacions fiscalitzadores s'han d'exposar mitjançant informes o memòries, elaborats i aprovats segons el que estableix el Reglament de règim interior de l'SCIB (BOIB núm. 78, de 21 de maig de 2005), elevats al Parlament de les Illes Balears i publicats, posteriorment, en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* (BOIB).

La iniciativa d'aquest Informe és del Parlament de les Illes Balears (art. 10.3 de la Llei de l'SCIB i art. 17.2 del Reglament de règim interior de l'SCIB), conforme a l'acord que va adoptar la Comissió d'Hisenda i Pressuposts en la sessió de dia 3 de juny de 2020, pel qual s'aprova la Proposició no de llei RGE núm. 4261/20 relativa a l'auditoria a l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears (en endavant, l'Oficina), amb el text literal següent:

«El Parlament de les Illes Balears insta la Sindicatura de Comptes de les Illes Balears a dur a terme una auditoria de compliment de legalitat anual de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció en un informe específic, i a informar-ne del seu resultat».

La realització de l'Informe s'ha inclòs en els programes d'actuacions de la Sindicatura per als anys 2021 i 2022, que el Consell de la Sindicatura va aprovar el 18 de desembre de 2020 i el 20 de desembre de 2021, respectivament.

Es tracta d'una fiscalització de compliment de l'activitat de l'Oficina, per comprovar si aquesta compleix les disposicions legals i reglamentàries que li són aplicables i per emetre'n un judici amb un nivell de seguretat limitada.

El control financer de l'Oficina correspon a la Intervenció General de la comunitat autònoma de les Illes Balears, d'acord amb el que disposa l'art. 61 del Reglament de funcionament i règim interior de l'Oficina.

Durant el segon semestre de 2021, una auditora, sota la direcció de la cap de l'Àrea i amb el suport del Servei Jurídic i dels serveis administratius de la Sindicatura de Comptes, ha dut a terme l'objecte d'aquest Informe, d'acord amb les Directrius tècniques que el Consell de l'SCIB va aprovar.

El treball de fiscalització s'ha realitzat a les dependències de l'SCIB.

Les taules que apareixen en l'Informe són elaboració pròpia dels auditors de l'Àrea d'Auditoria de la Comunitat Autònoma, tret que s'indiqui el contrari.

Les unitats monetàries de les xifres que apareixen en l'Informe s'expressen en milers d'euros, tret que s'indiqui el contrari. Internament, s'han treballat les xifres en euros i en cèntims d'euro. Per tant, les dades que apareixen en l'Informe són les originals reconvertides a milers d'euros amb el format de visualització de zero decimals, tot i que conserven la totalitat de les xifres. Es

fa constar la xifra de 0 quan l'import és inferior a 500 euros, mentre que, quan la quantia és 0, apareix el signe -. La coherència interna és absoluta, tot i que, en alguns casos, es puguin produir diferències degudes al format de visualització de les dades. En el cas dels contractes, els imports s'han d'entendre amb l'IVA inclòs, excepte que s'indiqui el contrari.

Quant als aspectes tipogràfics, les incidències descrites en l'Informe figuren en lletra cursiva, per facilitar-ne la identificació, i les recomanacions, en cursiva i negreta.

Finalment, cal agrair la col·laboració que ha prestat el personal de l'Oficina a l'hora de remetre la informació sol·licitada.

2. OBJECTIUS I ABAST DE LA FISCALITZACIÓ

L'àmbit subjectiu de l'Informe fa referència a l'Oficina.

Quant als àmbits objectiu i temporal, és la fiscalització del compliment de legalitat en les actuacions de l'Oficina durant l'any 2020, amb la finalitat de comprovar el compliment de les disposicions legals que li són aplicables i d'emetre'n un judici.

Es tracta d'una fiscalització de caràcter específic, d'acord amb el que estableix l'article 27.3 del Reglament de règim interior d'aquesta Sindicatura, que indica que els informes específics han de fer referència als resultats d'actuacions concretes de fiscalització que es facin sobre entitats, períodes, comptes, operacions, activitats o serveis determinats.

Aquesta auditoria ha de proporcionar un nivell de seguretat limitada, és a dir, s'emet amb unes conclusions que se circumscriuen a les mostres d'expedients seleccionades i als procediments que s'hi descriuen.

Cal esmentar que el concepte d'àmbit objectiu que indica l'escrit del Parlament és molt ample i que necessita delimitació, perquè, si no fos així, inclouria analitzar el compliment de la normativa comptable i pressupostària, que ja són objecte d'anàlisi en el marc de la fiscalització del Compte general de la CAIB, donat que l'Oficina n'és la secció pressupostària número 06.

En les Directrius tècniques de fiscalització que va aprovar el Consell de l'SCIB, s'han establert com a objectius generals d'aquest Informe l'anàlisi del compliment de la normativa de contractació i de la gestió del personal i les despeses de personal associades. No obstant això, no s'analitza el compliment de la normativa en matèria de riscos laborals ni sobre qüestions d'igualtat de gènere. En cap cas, es valora el compliment normatiu de la tasca que és pròpia de l'Oficina en matèria d'investigació del frau i la corrupció, i de la transparència.

a. ACTIVITAT CONTRACTUAL

En matèria de contractació, els objectius d'aquest treball s'han d'adreçar a poder determinar si durant l'exercici 2020 la contractació de l'Oficina s'ajusta a la normativa i als principis rectors que li són aplicables (publicitat, lliure concurrència, transparència, objectivitat, igualtat i no-discriminació), així com l'execució correcta de la despesa pública.

En particular, s'ha d'examinar de cadascun dels contractes seleccionats:

- La justificació de l'existència d'una necessitat d'interès públic i del pressupost corresponent de licitació.
- La justificació del procediment i de la forma d'adjudicació.
- El procediment de licitació, que s'ha d'adequar als principis rectors de la contractació pública i de l'execució de la despesa pública.

- La formalització documental del contracte, que ha de ser coherent amb les actuacions anteriors de l'expedient.
- L'execució del contracte, que ha de ser coherent amb les estipulacions del contracte.

S'exposen, de forma separada, les principals incidències dels expedients fiscalitzats distingint entre contractes ordinaris i contractes menors. Abans de l'anàlisi concreta dels expedients, es detallen les incidències més significatives, amb les limitacions de l'abast que s'han posat de manifest durant l'elaboració d'aquest Informe.

A més, s'exposen en els apartats corresponents les recomanacions que l'SCIB considera pertinents per millorar l'activitat contractual de l'Oficina.

b. ACTIVITATS EN MATÈRIA DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL

Els objectius d'aquesta fiscalització en matèria de gestió de recursos humans i les despeses de personal associades s'han d'adreçar a poder determinar, si, durant l'exercici 2020, el procés de selecció del personal de l'Oficina, la seva adequació a la RLT de l'Oficina i els conceptes que figuren en les seves nòmines s'ajusten a la normativa i als principis rectors que li són aplicables, tant pel que fa a la normativa pròpia com a la bàsica estatal.

c. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS RECOLLIDES EN L'INFORME 185/2021

Finalment, cal tenir en compte que les Directrius tècniques de fiscalització, aprovades pel Consell de l'SCIB, inclouen el seguiment de les recomanacions que conté l'Informe de l'SCIB núm. 185/2021 sobre el compliment de legalitat de l'Oficina corresponent a l'exercici 2019. La rellevància de les incidències, de les irregularitats i de les recomanacions que s'hi indiquen obliguen a fer aquest seguiment. D'altra banda, cal tenir en compte que la major part de les recomanacions va ser recollida a les resolucions aprovades a la Comissió d'Hisenda i Pressuposts del Parlament després de la compareixença de presentació de l'esmentat Informe.

3. IDENTIFICACIÓ DE LES NORMES D'AUDITORIA APLICADES AL TREBALL EFECTUAT

La fiscalització s'ha dut a terme de conformitat amb les normes internacionals d'auditoria de les entitats fiscalitzadores superiors ISSAI-ES 100 «Principis fonamentals de la fiscalització del sector públic», 400 «Principis fonamentals de la fiscalització de compliment», que l'SCIB va assumir mitjançant els acords del Consell d'11 de juliol i de 18 de desembre de 2014; els principis i les normes d'auditoria elaborats per la Intervenció General de l'Estat i la Comissió de Coordinació dels Òrgans Públics de Control Extern de l'Estat Espanyol, i també, supletòriament, les normes tècniques d'auditoria de l'Institut de Comptabilitat i Auditoria de Comptes.

Així mateix, es tenen en compte les guies pràctiques de fiscalització dels OCEX, GPF-OCEX 4000: «Guia per a les auditories de compliment» i 4320: «Guia sobre la importància relativa en les fiscalitzacions de legalitat».

Finalment, pel que fa al seguiment de les recomanacions indicades en l'Informe 185/2021, aquest s'ha orientat en el que s'estableix en la guia pràctica de fiscalització dels OCEX GPF-OCEX 1735: «Les recomanacions i el seu seguiment».

4. MARC NORMATIU

Atès l'àmbit temporal aplicable a aquesta fiscalització, durant l'exercici 2020, constitueixen el marc normatiu específic que regula l'activitat de l'Oficina, bàsicament, les disposicions següents:

Normativa estatal:

- Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, per la qual es transposen a l'ordenament jurídic espanyol les directives del Parlament Europeu i del Consell 2014/23/UE i 2014/24/UE, de 26 de febrer de 2014

- Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic

- Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques

- 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

Normativa autonòmica:

- Llei 19/2019, de 30 de desembre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2020

- Llei 16/2016, de 9 de desembre, de creació de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears

- Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears

- Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears

- Llei 4/2004, de 2 d'abril, de la Sindicatura de Comptes de les Illes Balears

- Reglament de funcionament i règim interior de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears

I la normativa de desplegament que resulti aplicable.

5. METODOLOGIA I CRITERIS IDENTIFICATS

Els criteris i les tècniques que s'han aplicat a la fiscalització són els generalment acceptats en la realització de treballs d'auditoria d'entitats públiques, i especialment els principis i les normes d'auditoria que han elaborat la Intervenció General de l'Estat, la Comissió de Coordinació dels Organismes Públics de Control Extern de l'Estat Espanyol, i també, supletòriament, les normes tècniques d'auditoria de l'Institut de Comptabilitat i Auditoria de Comptes.

El treball inclou els aspectes següents:

-Recollir dades pertinents per assolir els objectius específics de l'Informe, dades suficients i convincents que fonamentin lògicament les anàlisis, les observacions, les conclusions i les recomanacions.

-Obtenir proves d'auditoria que siguin suficients i adequades per establir les observacions, formular les conclusions en resposta als objectius de l'Informe i emetre les recomanacions pertinents.

A. ACTUACIONS EN MATÈRIA DE CONTRACTES I CRITERIS DE SELECCIÓ

L'Oficina, a petició de l'SCIB, ha tramès una relació certificada, que inclou tant els contractes menors com els no menors adjudicats en l'exercici 2020.

A partir de la informació que ha retut l'Oficina, s'han dut a terme les actuacions següents:

L'anàlisi dels contractes adjudicats durant l'exercici 2020 s'ha realitzat en funció de la tipologia i dels procediments d'adjudicació, de manera que abasta les fases de preparació, adjudicació i perfecció, i també, si escau, les d'execució, modificació i extinció dels contractes.

A partir de la informació disponible per a l'SCIB, s'han dut a terme les actuacions següents:

- Analitzar de forma global l'activitat contractual de l'Oficina.
- Determinar l'import total dels contractes formalitzats durant l'exercici 2020, i les imputacions pressupostàries corresponents.
- Establir si l'ens fiscalitzat s'ajusta als principis rectors de la contractació pública (publicitat, lliure concurrència, transparència, objectivitat, igualtat i no-discriminació) i als principis rectors de l'execució de la despesa pública.
- Seleccionar una mostra dels contractes adjudicats, d'acord amb el que s'estableix en aquest Informe.
- Analitzar les distintes fases de l'expedient de contractació i verificar-ne el compliment de la legalitat: actuacions preparatòries, fases de selecció, adjudicació, formalització i execució.
- Exposar els resultats de la fiscalització distingint entre contractes no menors i contractes menors, amb el detall de les incidències de compliment de la legalitat i la conclusió sobre si els expedients analitzats són conformes a la normativa aplicable. Així mateix, la Sindicatura fa les recomanacions que considera pertinents.

Formen part de l'univers de l'Informe tots els contractes no menors formalitzats i els menors adjudicats durant l'exercici 2020. El criteri sota el qual s'han escollit els expedients per fiscalitzar ha estat els quatre contractes de més import declarat més un contracte addicional triat de manera dirigida, en virtut del seu objecte (l'enregistrament d'un vídeo).

No s’hi inclouen les despeses menors, atès que, conforme a la disposició addicional segona de la Llei 14/2018, de 28 de desembre, de pressuposts generals de la CAIB per a l’any 2019, modificada per la disposició final quarta de la Llei 19/2019 de pressuposts generals de la CAIB per a l’any 2020, aquestes no han de ser ni publicades en el perfil de contractant, ni trameses ni comunicades a l'SCIB ni al Registre de Contractes del Sector Públic, ni tampoc al Registre de Contractes de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

B. ACTUACIONS EN MATÈRIA DE GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL

L'Oficina ha tramès a l'SCIB la informació relativa a la Relació de llocs de treball (RLT). A partir d'aquesta informació, s'han revisat els processos de selecció del personal durant el 2020 i s'han comprovat els procediments seguits i la seva adequació a la RLT de l'Oficina.

Pel que fa a les despeses de personal, a partir dels pressuposts i del compte anual de l'Oficina, s'obté una relació de tots els conceptes retributius inclosos en les despeses de personal (obligacions reconegudes del capítol 1) durant l'exercici 2020, incloent-hi les retribucions bàsiques, les complementàries i l'acció social.

A partir d'aquestes dades, s'ha sol·licitat la documentació en relació amb les decisions que ha pres l'òrgan gestor en matèria de despeses de personal i el seu suport normatiu: resolucions del director, acords de la Mesa de Negociació, reconeixements de triennis, acció social, carrera professional, reconeixements de productivitat, gratificacions, etc. S'ha comprovat si els procediments seguits per a la seva implementació i la seva adequació són conformes a la normativa en matèria de retribucions.

Finalment, donat que el nombre de treballadors és reduït, es comproven totes les nòmines per garantir la integritat de les despeses de personal declarades i la correcció en les retencions de l'IRPF i de la Seguretat Social.

C. ACTUACIONS EN MATÈRIA DE SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS INDICADES EN L'INFORME 185/2021

El dia 13 d'octubre de 2021 es va enviar una comunicació al director de l'Oficina per tal que informàs del seguiment que, si escau, havia realitzat de les recomanacions en relació amb les millores que s'havien d'introduir en la gestió de la contractació i la gestió dels recursos humans de l'Oficina. La resposta del director, juntament amb l'enviament d'altra informació sol·licitada, es va rebre dia 26 d'octubre.

Aquesta informació s'analitza i es contrasta amb els resultats de la fiscalització del 2020 d'actes que provinguin de l'exercici anterior.

6. RESPONSABILITAT DEL GOVERN DE L'ENTITAT AMB RELACIÓ AL COMPLIMENT DE LA LEGALITAT

La direcció de l'entitat fiscalitzada ha de garantir que les activitats i les operacions objecte de fiscalització resulten conformes a les normes aplicables, tant pel que fa a l'activitat contractual com a la gestió dels recursos humans i les despeses de personal associades. Així mateix, és responsable del sistema de control intern que consideri necessari per garantir que les activitats revisades estiguin exemptes d'incompliments legals i d'incorreccions materials deguts a frau o error.

7. RESPONSABILITAT DE LA SINDICATURA DE COMPTES DE LES ILLES BALEARS

La responsabilitat de l'SCIB és expressar unes conclusions, amb un nivell de seguretat limitada, sobre el compliment de la legalitat en les actuacions de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció durant l'exercici 2020. Aquestes conclusions s'han de circumscriure a les mostres d'expedients seleccionades i als procediments descrits en l'Informe de fiscalització.

Amb aquest objectiu, la fiscalització s'ha dut a terme d'acord amb els principis i les normes de fiscalització del sector públic generalment acceptats, i inclou totes les proves, de compliment i substantives, que s'han considerat necessàries per obtenir proves d'auditoria suficients i adients per poder expressar les conclusions que s'exposen en l'Informe.

Els esmentats principis exigeixen el compliment dels requeriments d'ètica, així com que la planificació i l'execució de la fiscalització s'adrecin a obtenir una seguretat limitada que els expedients revisats han estat conformes, en els seus aspectes significatius, a la normativa aplicable.

Els procediments seleccionats depenen del judici de l'auditor, incloent-hi la valoració dels riscs d'incompliments significatius de legalitat. En efectuar aquestes valoracions de risc, l'equip auditor ha tingut en compte el control intern rellevant per garantir l'esmentat compliment i ha dissenyat els procediments adequats en funció dels resultats de la dita valoració del risc, sense que en cap cas la finalitat sigui la d'expressar una opinió sobre l'eficàcia del control intern de les entitats fiscalitzades, i sempre d'acord amb la instrucció de l'SCIB de fiscalització sobre importància relativa i materialitat.

L'SCIB considera que la prova d'auditoria obtinguda proporciona una base suficient i adequada per fonamentar les conclusions de la fiscalització de compliment de la legalitat efectuada.

II. CONCLUSIONS

1. CONCLUSIONS DE L'ACTIVITAT CONTRACTUAL

A. FONAMENT DE LES CONCLUSIONS DEL COMPLIMENT DE LEGALITAT

Abast

1. La Sindicatura de Comptes ha dut a terme una revisió global de l'activitat contractual de l'Oficina, que ha consistit en la comprovació de la integritat i la validesa de la documentació de tots els expedients de contractació.

Així mateix, la Sindicatura de Comptes ha dut a terme una revisió limitada de l'activitat contractual de l'Oficina, que comprèn una mostra de 5 dels 13 contractes adjudicats durant el 2020. Dels 5 contractes, dos són menors. Els contractes analitzats suposen un 87,67 % del total adjudicat en procediments oberts i un 33,31 de l'import adjudicat de manera directa amb contractes menors.

Excepte per la limitació esmentada en el paràgraf següent, el treball s'ha efectuat d'acord amb els objectius i l'abast que s'esmenten en l'apartat I.2 d'aquest Informe.

Limitació de l'abast

2. *L'Oficina no ha tramès la documentació de l'execució de l'expedient* ***núm. 3****, en concret només ha tramès la corresponent als mesos de juny a novembre de 2020, per la qual cosa no se n'ha pogut comprovar l'execució del contracte durant el mes de desembre de 2020 i durant el 2021. D'altra part, la documentació retuda, corresponent a l'execució dels mesos de juny a novembre de 2020, i el fet que l'oferta de l'adjudicatari no detalla els preus unitaris dels distints tipus de serveis contractats (perquè no ho exigeixen els plecs) no permeten verificar que aquests s'apliquen correctament.*

Incidències més significatives

3. *En els expedients* ***núm. 1, 2 i 3*** *no consta la resolució motivada de l'òrgan de contractació que aprova la despesa, el Plec de prescripcions tècniques i el Plec de clàusules administratives particulars, i disposa l'obertura del procediment d'adjudicació (art. 117.1, 122.1 i 124 de la LCSP).*[1]

4. *En els expedients* ***núm. 1, 2 i 3****, no s'han publicat en la PLACSP (art. 63.3 de la LCSP) la memòria justificativa del contracte, la resolució d'aprovació de l'expedient, la resolució d'adjudicació del contracte, ni l'informe de valoració dels criteris d'adjudicació; i, pel que fa a l'expedient* ***núm. 1****, tampoc no s'han publicat els informes d'insuficiència de mitjans per dur a terme l'objecte del contracte, ni sobre l'admissió a la licitació de l'oferta incursa en presumpció d'anormalitat.*

5. *En els expedients* ***núm. 1, 2 i 3*** *no consta la resolució expressa motivada de l'adjudicació de l'òrgan de contractació (art. 151 de la LCSP) i, a més, no es justifica expressament, en cap document, la valoració atorgada a les ofertes presentades, ni la comprovació de la possible existència de baixes desproporcionades ni la justificació d'aquestes, ni que s'hagi comprovat que les diferents proposicions rebudes compleixen tots els requisits establerts en els plecs.*

[1] *Paràgraf modificat d'ofici.*

6. *Les propostes d'adjudicació retudes dels expedients* ***núm. 1 i 2****, obtingudes automàticament de la PLACSP, tenen una data de generació, verificades amb segells de temps, posterior (25 de novembre 2020 i 21 d'octubre de 2021, respectivament) a la d'adjudicació del contracte (20 de juliol de 2020 i 22 de gener de 2020, respectivament).*

7. *El PPT de l'expedient* ***núm. 2*** *inclou, en el punt 5, un servei addicional distint a l'objecte principal del contracte, del qual no es defineix la freqüència de realització de la prestació, i, a més, no figura inclòs en el càlcul del pressupost base de licitació que detalla l'annex II del PCAP. Aquest fet ha provocat una indefinició de l'objecte del contracte.*

8. *En els expedients* ***núm. 2 i 3*** *el pressupost base de licitació s'ha estat establert incloent l'import de la possible pròrroga, que no forma part del preu del contracte, sinó del seu valor estimat, els quals es mostren i es publiquen en apartats distints del PCAP i de l'anunci de licitació, per la qual cosa l'import publicat en l'anunci de licitació no coincideix amb el pressupost base de licitació. Aquest fet ha provocat certa indefinició en el preu del contracte, especialment significativa en l'expedient* ***núm. 3****, únic en què s'ha presentat més d'un licitador i en el qual no hi ha prova que totes les ofertes econòmiques s'hagin presentat pel mateix termini de temps (incloent-hi o no el de pròrroga), motiu pel qual no es pot assegurar que l'adjudicació del contracte hagi recaigut sobre l'oferta econòmicament més avantatjosa.*

9. *En el PPT de l'expedient* ***núm. 3*** *no es detallen els preus individuals dels diferents tipus de serveis de telefonia i internet que s'inclouen en el contracte (art. 68 del RGLCAP). I, d'altra part, tampoc s'indica en el PCAP que les proposicions del licitadors han d'incloure un detall de les tarifes unitàries que apliquen en l'oferta. No comptar amb un detall de les tarifes aplicables al contracte adjudicat dificulta el control de l'execució i del fet que s'aplica de manera adient el preu del contracte.*

10. *No hi ha evidència en l'expedient* ***núm. 3*** *que s'hagi comprovat l'existència de crèdit adequat i suficient abans d'iniciar la licitació.*

11*. En els expedients* ***núm. 1 i 3****, s'ha substituït la formalització del contracte mitjançant la signatura digital de l'adjudicatari sobre l'anunci de la licitació en la PLACSP, contravenint l'art. 159.6 de la LCSP. Aquest fet és especialment significatiu en el cas de l'expedient* ***núm. 3****, atès que el document no ha estat signat fins al 27 d'octubre de 2021, un cop que l'SCIB el va requerir, quan s'havia adjudicat el 18 de maig de 2020, per la qual cosa hi ha dubtes sobre l'efectiva formalització del contracte i, malgrat això, ha estat executat durant el 2020 i el 2021.*

12. *En l'expedient* ***núm. 2****, el contracte formalitzat té un termini de tres anys, quan el termini del contracte licitat és de dos anys més un possible any de pròrroga. En l'expedient no figura cap document ni resolució d'aprovació de la pròrroga del contracte.*

13. *En els expedients* ***núm. 1, 2, 3, 4 i 5*** *no consten les resolucions de l'òrgan de contractació de reconeixement de les obligacions corresponents a les factures rebudes, ni d'autorització dels pagaments corresponents. Els documents comptables «ADO», que l'Oficina manifesta que substitueixen aquestes resolucions, no els ha signats, de manera expressa, el director de l'Oficina.*

14. *En els expedients* ***núm. 2 i 3*** *no consten els informes de conformitat de l'òrgan gestor de cap de les factures retudes, dels preus aplicats i de la realització efectiva dels serveis.*

15. *El pagament de les factures de l'expedient* ***núm. 3*** *es du a terme mitjançant domiciliació bancària, sense que es pugui realitzar, per tant, una conformació prèvia al pagament de les factures rebudes, dels imports i els serveis facturats, i una autorització prèvia dels pagaments. Aquest fet contravé la clàusula 3.1 del PCAP, que estableix que els pagaments s'han de realitzar*

prèvia recepció i comprovació de les factures, i els art. 198.4 de la LCSP i 70 de la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la CAIB.

16. *En l'expedient* ***núm. 3****, els imports reconeguts com a despesa per l'Oficina durant el primer any d'execució (12 mesos de serveis fins a maig de 2021) pugen a un total de 6 milers d'euros, import superior a l'anual adjudicat (5 milers d'euros, IVA inclòs, si l'oferta era de dos anys, i 3,5 milers d'euros, si l'oferta ho va ser per tres anys).*

17. *En l'expedient* ***núm. 4*** *s'ha utilitzat la figura del contracte menor per a un servei de caràcter recurrent. Malgrat que en la memòria justificativa del contracte s'indica que s'ha aplicat el supòsit previst en l'art. 29.4 de la LCSP, en aquest cas no es donen tots els requisits necessaris, fonamentalment que la nova licitació s'hagi publicat amb una antelació mínima de tres mesos respecte de la data de finalització del contracte originari, ja que el termini del contracte anterior finalitzava el 8 de gener de 2020 i la licitació del contracte nou no es va publicar en la PLACSP fins al 3 de juliol de 2020. A més, tampoc es compleix el requisit de mantenir les condicions del contracte anterior, atès que els preus aplicats en el contracte menor (60 euros/hora, IVA exclòs) són diferents i més alts que els aplicats en el contracte inicial.*

18. *Respecte de l'execució de l'expedient* ***núm. 4****, malgrat aquest contracte menor havia estat autoritzat per un import de 10 milers d'euros, IVA inclòs, la despesa definitiva ha pujat a un import total de 14 milers d'euros i el termini d'execució ha durat des de la finalització del contracte anterior, el mes de gener de 2020 fins a l'octubre de 2020, quan el nou contracte licitat ja havia estat adjudicat el 20 de juliol de 2020, amb un preu per hora de manteniment molt inferior (14,06 euros/hora, IVA exclòs).*

19. *Els informes de conformitat de 5 de les 7 factures de l'expedient* ***núm. 4*** *s'han emès en un termini de 214, 153, 62, 74 i 44 dies després de la recepció de la factura. D'altra part, el pagament d'aquestes 5 factures més una sisena s'ha produït amb anterioritat als informes de conformitat dels serveis prestats (en concret en 207, 145, 56, 59, 37 i 6 dies abans).*

B. CONCLUSIÓ

Excepte per la limitació de l'abast i les incidències descrites en els paràgrafs **3-19** de l'apartat anterior, l'activitat contractual de l'Oficina que ha revisat l'SCIB, d'acord amb l'abast abans assenyalat, s'ha desenvolupat, en els aspectes més significatius, de conformitat amb la normativa legal aplicable.

Tot i això, les incidències també posen de manifest que durant la tramitació dels contractes s'ometen tràmits prevists legalment i del procediment administratiu.

Cal ressaltar les incidències detallades en cadascun dels apartats següents de l'Informe, les quals, d'altra banda, la Direcció de l'Oficina ha de tenir en compte i, si escau, corregir.

C. RECOMANACIONS

Dur a terme, els Serveis Jurídics de l'Oficina, una revisió dels plecs de clàusules administratives.

Posar esment, abans d'aprovar l'expedient de contractació corresponent, a justificar la necessitat de dur a terme el contracte, la insuficiència de mitjans propis en el cas de contractes de serveis, l'adequació del preu de licitació proposat al preu de mercat i l'existència de crèdit suficient.

Justificar i raonar adequadament el preu dels contractes, així com el seu valor estimat. Distingir acuradament el pressupost de licitació del valor estimat del contracte.

Confeccionar els expedients de despesa pluriennals corresponents a fi d'imputar els futurs compromisos de despesa.

Dur a terme, l'òrgan de contractació, respecte dels expedients, les fases del procediment administratiu, amb les resolucions, tant d'inici, d'aprovació de la despesa i dels plecs, com d'adjudicació dels contractes, i també les resolucions de reconeixement de la despesa i d'autorització dels pagaments.

Publicar en la PLACSP tota la informació conforme a l'art. 63 de la LCSP, de manera que el perfil de contractant garanteixi l'acreditació de la difusió pública de tota la informació de l'expedient de contractació establerta en la normativa vigent des del seu inici.

Formalitzar els contractes de manera correcta i posar esment en la definició exacta de l'objecte del contracte.

Posar especial esment, quant a l'execució dels contractes, a deixar prova de la comprovació de les factures, tant dels preus aplicats com de les quantitats, i la conformitat dels serveis rebuts, i a no efectuar els pagaments abans de la comprovació i l'autorització corresponents.

2. CONCLUSIONS DE L'ACTIVITAT EN GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL

A. FONAMENT DE LES CONCLUSIONS DEL COMPLIMENT DE LEGALITAT

Abast

1. La Sindicatura de Comptes ha dut a terme una revisió limitada dels quatre aspectes analitzats en l'Informe: el sistema de carrera professional, l'acció social, el sistema de selecció i provisió, i les despeses de personal.

Excepte per les limitacions esmentades en els paràgrafs 2-4 següents, el treball s'ha efectuat d'acord amb els objectius i l'abast que s'esmenten en l'apartat I.2 d'aquest Informe.

Limitacions de l'abast

2. *L'Oficina no ha tramès a l'SCIB la documentació lliurada de dos funcionaris que han sol·licitat el nivell III de carrera professional*, *que permeti contrastar l'existència i la valoració dels mèrits, i tampoc la documentació amb el detall de la puntuació que l'acta del comitè de valoració de 24 de febrer de 2021 indica que s'adjunta.*

3. *L'Oficina no ha remès a l'SCIB la documentació acreditativa de la valoració de tots els candidats, inclosa la persona adjudicatària relacionada amb el procediment LD 2/2020, per a la provisió del lloc de treball d'inspector/a cap d'equip d'investigació.*

4. *L'Oficina no ha enviat a l'SCIB una còpia de la convocatòria d'ajudes socials amb relació als exercicis 2019 i 2020.*

Incidències més significatives:

A continuació, es descriuen les conclusions més significatives de cadascun dels actes analitzats:

5. *La manca de negociació en l'adopció de les resolucions o els acords respecte de les matèries establertes en l'art. 37.1 de l'EBEP implica l'omissió d'un tràmit essencial i, en conseqüència, hi ha un indici raonable que esdevé la causa de nul·litat de ple dret disposada en l'art. 47.1.*e *de la Llei 39/2015 en el cas dels actes i en l'art. 47.2 en el cas de les disposicions administratives. La jurisprudència és clara i unànime respecte a l'obligatorietat de la negociació en aquestes*

matèries; insisteix que ha de consistir en quelcom més que una simple consulta, i qualifica la manca de negociació com un defecte inesmenable que comporta la nul·litat de ple dret (entre d'altres, la STS de 8 de novembre de 2013, núm. de recurs 3105/12; la STS de 6 de febrer de 2004, núm. de recurs 7856/98, i la STS de 2 de juliol de 2008, núm. de recurs 1573/04).

Pel que fa a la Mesa de Negociació, s'ha aportat l'acta constitutiva de 26 d'octubre de 2020, en la qual es determina que està formada, en representació de l'Oficina, pel director i pel cap d'Assessorament, Representació i Defensa Jurídica, que hi actua de secretari. I, en representació del personal, per la delegada de personal. Aquesta Mesa aprova, el 16 de novembre de 2020, la proposta de resolució d'aprovació del sistema de carrera professional horitzontal del personal de l'Oficina i la convocatòria ordinària per aprofitar el romanent no comptabilitzat en la Resolució de 27 de juny de 2019.

*A la vista de la composició de la Mesa, l'Oficina ha procedit al marge de l'art. 33 de l'EBEP i ha designat, en la part representativa dels funcionaris, únicament la delegada de personal, però no les organitzacions sindicals més representatives en l'àmbit autonòmic. Cal recordar que aquest article disposa que la negociació col·lectiva de les condicions de treball s'ha d'efectuar «mitjançant l'exercici de la capacitat representativa reconeguda a les organitzacions sindicals en els art. 6.3.*c*, 7.1 i 7.2 de la LO 11/1985, de 2 d'agost, de llibertat sindical» i que «tenen legitimació per formar part de meses de negociació els representants de l'Administració Pública corresponent i les organitzacions sindicals més representatives a nivell estatal, de comunitat autònoma i els sindicats que hagin obtingut el 10 % o més dels representants en les eleccions per a delegats o juntes de personal». Per tant, la designació única de la delegada del personal no és suficient, sinó que, per constituir vàlidament la Mesa, s'hi haurien d'haver incorporat també els sindicats més representatius en el nivell autonòmic (en aquests moments, són les organitzacions CCOO i UGT).*[2]

*Les conseqüències d'aquesta incidència en la composició de la Mesa n'afecten l'acte de constitució, en la mesura que podrien lesionar un dret fonamental, en aquest cas, el de llibertat sindical, disposat en l'art. 47.1.*a *de la Llei 39/2015, que estableix la nul·litat de ple dret dels actes que lesionin drets i llibertats susceptibles d'empara constitucional. I també afecten els actes que suposadament s'han negociat, perquè la negociació no s'ha realitzat en els termes que estableix l'EBEP, en no haver-hi participat tots els subjectes legitimats. I això implica que s'ha obviat un tràmit essencial en l'aprovació de la Resolució de 14 de desembre de 2020, la qual cosa també és causa de nul·litat, d'acord amb l'art.47.1.*e *de la Llei 39/2015, en relació amb l'art. 37.1.*c *de l'EBEP.*

En conseqüència, hi ha indicis raonables que esdevenen causes de nul·litat de ple dret per manca de negociació, respecte dels actes següents:[3]

-La Resolució de 14 de desembre de 2020, per la qual es regula el sistema de carrera professional horitzontal i l'avaluació de l'acompliment del personal funcionari de carrera que presta serveis a l'Oficina perquè hi ha dubtes rellevants sobre la validesa de la constitució de la Mesa.

---

[2] *Tot i l'al·legació, l'Oficina no acredita la convocatòria de les organitzacions sindicals més representatives per constituir la Mesa de Negociació.*

[3] *Tot i que l'al·legació es refereix a la disposició addicional segona del Reglament de l'OPLCIB, d'aquesta no es deriva, en cap cas, que ni uns ni altres llocs puguin gaudir de determinades condicions econòmiques sense que hagin estat objecte dels procediments de negociació col·lectiva i de convocatòries d'enquadrament inicial en la carrera professional o, si escau, dels procediments individuals d'homologació corresponents únicament quan els complements ja es gaudissin a les administracions respectives d'origen o, per al supòsit de comissions de serveis, mitjançant el previ conveni entre ambdues administracions públiques.*

- L'Acord de 4 de desembre de 2020, que regula les ajudes socials per al període 2020-2023. La part expositiva de l'Acord fa referència a la negociació duta a terme amb la delegada de personal el 29 d'octubre de 2020. En relació amb això, la documentació que s'ha aportat inclou l'acta constitutiva d'aquesta Mesa i l'acta en la qual consta l'aprovació de l'acord en matèria d'ajudes socials.[4]

-Resolució de 30 de desembre de 2020, modificada per la Resolució de 15 de gener de 2021, per la qual s'aprova la convocatòria ordinària per accedir als diferents nivells que integren la carrera professional horitzontal.

En relació amb aquesta Resolució, l'Oficina dona plens efectes al reconeixement inicial reconegut per la Resolució de 27 de juny de 2019, que també presenta indicis de nul·litat exposats en l'Informe 185/2021, i no consta que hagi efectuat cap actuació per seguir les recomanacions de la Sindicatura.

Tenint en compte aquests indicis, hi ha dubtes sobre la legalitat de la Resolució de 30 de desembre, en la mesura que consolida drets reconeguts en resolucions presumptament nul·les.

6. *Sense perjudici de les conclusions anteriors, s'ha observat l'incompliment de determinats tràmits essencials en el procediment d'adopció de resolucions i actes, la qual cosa és susceptible de produir-ne la nul·litat, per aplicació de l'art. 47.1.*e *de la Llei 39/2015. Així:*

- En el procediment de provisió dels llocs de lliure designació, tot i que l'art. 22.2 de la Llei 16/2016 estableix expressament que, en els procediments de selecció i provisió, una comissió de valoració ha d'apreciar el respecte als principis d'igualtat, mèrit, capacitat, publicitat i idoneïtat, no consta que s'hagi convocat.[5] *L'art. 80.3 de l'EBEP disposa que, en els casos de «lliure designació amb convocatòria pública»*, *l'òrgan competent per al nomenament pot demanar la intervenció d'especialistes que permetin apreciar la idoneïtat dels candidats. I aquesta intervenció s'estableix, precisament, a través de la Llei 16/2016, que es refereix a una comissió «formada d'acord amb els principis de professionalitat, especialització i paritat dels seus membres, i d'acord amb les previsions que estableixen l'Estatut bàsic de l'empleat públic i la Llei de funció pública de les Illes Balears». Cal remarcar que aquesta comissió és diferent al comitè de valoració per a la puntuació dels llocs de treball convocats per concurs.*

*-Hi ha un indici de nul·litat en el reconeixement de la carrera als funcionaris incorporats el 2020, excepte la funcionària 00001/00000013, perquè s'ha prescindit del procediment que estableix l'Acord sobre el model de carrera professional de personal funcionari i laboral al servei dels Serveis Generals de la CAIB, que l'Oficina assumeix com a pròpia (Resolució de 20 de juny de 2019), i es reconeixen drets sense complir els requisits essencials (art. 47.1.*e *i* f *de la Llei 39/2015). En aquests casos, els dits funcionaris haurien de tornar les quantitats percebudes en concepte de carrera professional. I, pel que fa el cas de la funcionària 00001/00000013*, *les irregularitats detectades podrien ser constitutives d'anul·labilitat, d'acord amb l'art. 48.1 de la Llei 39/2015, donat que, a més de la manca d'aportació de la documentació requerida, la percepció del complement de carrera s'ha fet sense la cobertura de la resolució d'homologació.*

---

[4] *L'Oficina no acredita la convocatòria d'ajudes socials dels exercicis 2019 i 2020, ni tan sols la suposada convocatòria informal en el tauler d'anuncis, la qual, si es va fer, hauria de comptar amb un suport documental que no s'ha tramès.*

[5] *Tot i l'al·legació, l'SCIB considera que la creació de la comissió de valoració recollida en la norma especial de creació de l'Oficina és perfectament compatible amb la norma bàsica estatal, atès que en cap moment l'SCIB interpreta que aquesta comissió suplanti la decisió última del director o la directora de l'Oficina respecte de la tria del candidat més idoni, sinó que, com diu la Llei 16/2016, l'objectiu de constituir la dita comissió és el d'apreciar el compliment dels principis constitucionals, en especial el de publicitat, així com els d'igualtat, mèrit i capacitat, en totes les convocatòries de places de lliure designació.*

7. *S'han constatat, a més, diverses irregularitats en la gestió que comprometen la conformitat a la legalitat dels actes de l'Oficina i que s'exposen en les incidències d'aquest Informe:*

-En relació amb la Resolució de 24 de febrer de 2021 que reconeix el nivell III de carrera professional a dos funcionaris, no s'han publicat les llistes provisionals i definitives d'admesos i exclosos, tot i que les bases 6.8 i 6.9 ho disposen específicament.

-L'Acord de 4 de desembre de 2020, aportat per l'Oficina, regula les ajudes socials per al període 2020- 2023. Fins a la seva aplicació, és a dir, durant gairebé tot l'any 2020, regeix la Resolució del director de l'Oficina de 24 de juliol de 2019, per la qual s'acorda l'aplicació de l'Acord del Consell de la Sindicatura de Comptes en matèria d'ajudes socials als funcionaris de l'Oficina. Això suposa que la totalitat dels pagaments d'acció social durant l'any 2020 es fa en concepte d'ajudes per fills entre 0 i 18 anys, i en aplicació de la Resolució de 24 de juliol de 2019, sobre la qual l'Informe 185/2021 va posar de manifest diverses incidències, en particular, l'absència de negociació, que constituïa un indici de nul·litat, sense que consti que s'hagin dut a terme les recomanacions de la Sindicatura. Aquests indicis afecten, per tant, la gestió dels pagaments durant l'any 2020.

-El cessament de la funcionària que exercia les funcions de secretària personal i el seu nomenament, en adscripció provisional, com a ajudant, que implica un increment de complement de destinació i la quantitat del complement específic. Aquest nomenament es fa contràriament al sistema de selecció o provisió basat en els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat, donat que no s'ha convocat el procediment corresponent per cobrir el lloc de treball. Per tant, s'ha fet servir un procediment irregular per a incrementar les retribucions de la funcionària, a petició seva.

-Pel que fa als procediments de selecció de personal, en relació amb el procediment LD 1/2020, per a la provisió del lloc de treball d'inspector/a cap TIC i d'Anàlisi d'Informació, tot i que s'ha facilitat la sol·licitud i la documentació aportada, en la resolució d'adjudicació no hi ha constància de com s'ha fet la valoració de cadascun dels candidats

La Sindicatura no qüestiona la idoneïtat de les persones, sinó que considera irregular la manca de transparència sobre els criteris aplicats en la valoració de tots els candidats i les justificacions de l'elecció, funció que, d'altra banda, té la comissió regulada en l'art. 22.2 de la Llei 16/2016, que, com s'ha exposat, no consta que s'hagi convocat.

Respecte als llocs de treball de cap d'unitat de les Àrees d'Investigació (2 llocs CU1), Prevenció (1 lloc CU2) i TIC i Anàlisi (1 lloc CU3), proveïts pel sistema de concurs de mèrits, l'Oficina ha aportat l'informe de valoració dels mèrits dels candidats de la Comissió Tècnica de Valoració de 16 de desembre de 2019, en el qual figura la puntuació dels aspirants que han presentat sol·licitud a la resta de llocs convocats. En la documentació aportada manca informació sobre els criteris que ha utilitzat la Comissió de Valoració en la puntuació obtinguda per cada aspirant pels mèrits específics als quals es refereix l'annex III de la convocatòria, on tampoc consta cap criteri per baremar o graduar la puntuació màxima indicada pels conceptes en aquest annex, sinó únicament un màxim de 3 punts per a cada mèrit. D'aquesta manera, consta la puntuació obtinguda per aquests conceptes, però no com s'ha calculat.

8. *En l'apartat IV.3.C.i D s'han posat de manifest incidències que no són significatives pel que fa al seu import, però sí per l'incompliment legal que suposen.*

B. CONCLUSIÓ

Donades les limitacions de l'abast i les incidències descrites en els paràgrafs **5-8** de l'apartat anterior; en particular aquelles de les quals hi ha indicis raonables que esdevenen causes de nul·litat o d'anul·labilitat dels actes i aquelles en les quals els actes no tindrien eficàcia, l'SCIB

conclou que l'activitat de gestió de recursos humans i despeses de personal de l'Oficina, d'acord amb l'abast abans assenyalat, no s'ha desenvolupat, en els aspectes més significatius, de conformitat amb la normativa legal aplicable.

Cal ressaltar les incidències detallades en cadascun dels apartats següents de l'Informe, les quals, d'altra banda, la Direcció de l'Oficina ha de tenir en compte i, si escau, corregir.

C. RECOMANACIONS

Dur a terme les actuacions necessàries per ajustar, en endavant, les disposicions i els actes administratius de l'Oficina als requisits establerts en la normativa aplicable, atesa la constatació de l'incompliment de les normes de procediment en l'elaboració d'aquests documents.

Analitzar i, si escau, iniciar els procediments de revisió d'ofici als efectes de declarar nuls els actes o les disposicions normatives que pertoquin.

En qualsevol cas, ateses les incidències detectades, es recomana l'adopció de les mesures següents:

- Constituir**, **d'acord amb la normativa, tot garantint la convocatòria de les organitzacions sindicals més representatives, la Mesa de Negociació per tractar-hi les qüestions establertes en l'art. 37 de l'EBEP: acció social i acord provisional sobre el model de carrera horitzontal.

- Publicar en el BOIB, un cop negociat en el marc que estableix la normativa, l'Acord sobre el sistema de carrera professional horitzontal de l'Oficina.

- Elaborar i publicar en el BOIB una nova convocatòria per a l'enquadrament inicial en el sistema de carrera horitzontal.

- Proposar al Parlament de les Illes Balears la modificació de la RLT respecte al lloc de secretari/secretària personal i incloure-hi el mèrit de coneixements d'aplicacions informàtiques, arxiu i documentació administrativa.

- Constituir la comissió a la qual es refereix l'art. 22.2 de la Llei 16/2016 per a garantir, en els procediments de selecció i provisió, el compliment dels principis d'igualtat, mèrit, capacitat, publicitat i idoneïtat.

- Elaborar una nova convocatòria per a la provisió dels llocs de lliure designació que constati la conformitat de la comissió prevista en l'art. 22.2 de la Llei 16/2016.

- Retrotreure els pagaments realitzats en concepte de carrera professional i ajudes socials fins a l'aprovació dels actes i les disposicions conforme a la legalitat.

3. CONCLUSIONS SOBRE EL SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 185/2021

L'Informe 185/2021 recollia un total de 17 recomanacions, 10 de les quals es refereixen a l'apartat de gestió de recursos humans i de despeses de personal i 7, a l'apartat de contractació.

Com es detalla en l'apartat V d'aquest Informe, hi ha un seguiment pràcticament nul pel que fa a les recomanacions en matèria de contractació: el mateix tipus d'incidències que es varen detectar a l'exercici 2019 es repeteixen a l'exercici 2020, en altres contractes. Cal remarcar que durant les tasques de fiscalització no s'han observat les irregularitats relacionades amb la limitació de l'abast que es posava de manifest a l'Informe 185/2021.

I, pel que fa a les recomanacions en matèria de gestió de recursos humans i de despeses de personal, de les 10 recomanacions 8 reben resposta de l'Oficina, però només 1 ha estat seguida totalment i 2 han tingut un seguiment parcial. És especialment rellevant que no s'hagin seguit les recomanacions que suggerien la correcció d'incidències que derivaven de l'existència d'indicis de nul·litat dels actes, dels quals es té constància que s'han derivat efectes econòmics i administratius durant els exercicis 2020 i 2021.

III. ACTIVITAT CONTRACTUAL: RESULTATS DEL TREBALL REALITZAT

1. CONSIDERACIONS GENERALS

Atesa la documentació retuda a l'SCIB, l'import dels 13 contractes que ha formalitzat l'Oficina durant l'exercici 2020 és de 69 milers d'euros, IVA exclòs.

D'aquest import de 69 milers d'euros, classificat segons l'objecte del contracte, el 97,32 % correspon a 12 contractes de serveis i un 2,68 %, a 1 contracte de subministraments (mobiliari d'oficina).

Quant als procediments d'adjudicació dels contractes, han estat els següents: 4 contractes, per un import total de 35 milers d'euros (un 51,15 % de l'import total contractat), pel procediment obert simplificat establert en l'art. 159.6 de la LCSP, i 9 contractes menors, amb un import total de 34 milers d'euros (un 48,85 % de l'import total contractat).

Segons la informació retuda, els contractes han estat adjudicats per un procediment ordinari; no hi ha hagut contractes urgents ni d'emergència, i tampoc no s'han dut a terme ni pròrrogues ni modificacions de contractes durant el 2020.

2. ANÀLISI DE L'ACTIVITAT CONTRACTUAL

A continuació, s'exposen els resultats de la fiscalització de cadascun dels expedients seleccionats a la mostra distingint entre contractes formalitzats no menors i contractes menors, amb el detall de les incidències de compliment de legalitat de cadascun.

a. EXPEDIENTS EXAMINATS CONTRACTES NO MENORS

S'han examinat tres expedients de contractació, que suposen el 87,67 % de l'import dels contractes no menors formalitzats durant l'exercici 2020, per un import adjudicat conjunt de 31 milers d'euros, IVA exclòs. El seu desglossament, per tipus de tramitació i procediment d'adjudicació, així com les deficiències detectades, figura en el quadre següent:

OFICINA 2020. RELACIÓ D'EXPEDIENTS DE CONTRACTES NO MENORS EXAMINATS (EN MILERS D'EUROS, IVA EXCLÒS)							
NÚM.	OBJECTE DEL CONTRACTE	PRESSUPOST LICITACIÓ	ADJUDICAT	% BAIXA	TRAMITACIÓ	PROCEDIMENT	DEFICIÈNCIES
1	Desenvolupaments complementaris i manteniment correctiu i evolutiu del formulari de declaracions patrimonials i d'activitats dels alts càrrecs	17	11	33,82%	Ordinària	Obert simplificat art. 159.6 LCSP criteris múltiples	1, 2, 3, 5, 6, 7 i 8
2	Neteja de la seu de l'Oficina	12	11	5,39%	Ordinària	Obert simplificat art. 159.6 LCSP criteris múltiples	1, 2, 3, 4, 5, 6, 7 i 8
3	Servei de telecomunicacions: accés a internet i telefonia fixa	17	9	48,11%	Ordinària	Obert simplificat art. 159.6 LCSP criteri preu	1, 2, 3, 4, 5, 6, 7 i 8

Els codis de les incidències assenyalades són els següents:

OFICINA 2020. CODI I DESCRIPCIÓ DE LES DEFICIÈNCIES			
CODI	**DENOMINACIÓ**	**CODI**	**DENOMINACIÓ**
1	En els aspectes generals	5	En la publicitat del contracte
2	En la definició de l'objecte del contracte	6	En la selecció dels contractistes
3	En la forma de tramitació i el procediment d'adjudicació	7	En la formalització del contracte
4	En el preu del contracte	8	En l'execució del contracte

El resultat de la fiscalització dels contractes revisats mostra els comentaris i les incidències següents:

1. Aspectes generals

Tots tres expedients han estat adjudicats pel procediment obert simplificat de tramitació sumària que disposa l'art. 159.6 de la LCSP i que té com a finalitat agilitzar el procediment d'adjudicació, però que, en cap cas, suposa un relaxament de la resta dels preceptes de la LCSP, relatius a les actuacions de preparació del contracte, l'expedient de contractació i la seva aprovació, els plecs, la publicitat i l'execució del contracte.

Els expedients **núm. 2 i 3** presenten una duració de 2 anys més una possible pròrroga d'un any, i en l'expedient **núm. 1** els serveis de desenvolupament complementaris del formulari digital d'alts càrrecs tenen un termini de 14 dies, mentre que els serveis de manteniment evolutiu i correctiu, s'estableixen fins al 31 de desembre de 2021, sense possibilitat de pròrroga.

*Això no obstant, malgrat que els objectes dels expedientes **núm. 1, 2 i 3** inclouen serveis de prestació successiva, de caràcter pluriennal, no s'han retut tant, d'una banda, els expedients d'aprovació de la despesa pluriennal corresponents, com, de l'altra, el certificat que no se superen els límits dels percentatges i les anualitats que fixa l'art. 65 de la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la CAIB.*

2. Definició de l'objecte del contracte

L'objecte del contracte ha de ser determinat i la necessitat per a les finalitats del servei públic corresponent s'ha de justificar en els expedients. *Això no obstant, el PPT de l'expedient **núm. 2** inclou, en el punt 5, un servei addicional i distint al de neteja ordinària de l'Oficina, de desinfecció i desratització, del qual no es defineix la freqüència de realització de la prestació i que no figura en el càlcul del pressupost base de licitació que detalla l'annex II del PCAP.*

En els tres expedients examinats es justifica la necessitat de cada un dels contractes dins la memòria justificativa corresponent, *si bé en la corresponent a l'expedient **núm. 2** no es justifica expressament la necessitat dels serveis de desinfecció i desratització*.

*Els objectes dels expedients **núm. 1, 2 i 3** no han estat dividits en lots, i no es justifiquen els motius pels quals no és adient aquesta divisió (art. 99 i art. 116.4 de la LCSP).*

3. Forma de tramitació i procediment d'adjudicació

*En els expedients **núm. 1, 2 i 3** no consta la resolució motivada de l'òrgan de contractació que aprova l'expedient, la despesa, el PPT i el PCAP, i disposa l'obertura del procediment d'adjudicació (art. 117.1, 122.1 i 124 de la LCSP).*[6]

En cap d'aquests tres expedients, els serveis jurídics de l'Oficina no han informat sobre el PCAP (art. 122.7 de la LCSP). D'altra part, en tots tres PCAP, les penalitats administratives aplicables

[6] *Paràgraf modificat d'ofici.*

per incompliment defectuós de l'objecte del contracte, d'altres compromisos i d'algun dels criteris que han servit de base per avaluar les ofertes (clàusula 4.8.2) fan menció al fet que estan detallades en un annex que no figura adjunt.

D'altra part, en la clàusula 2.3 del PCAP dels tres expedients s'estableix que les proposicions s'han d'obrir en un acte públic, quan l'acte d'obertura, la valoració de les ofertes i la proposta d'adjudicació han estat privats, tal com s'havia indicat en la publicació dels tres procediments en la PLACSP i per haver-se aplicat el procediment abreujat previst en l'article 159.6 de la LCSP.

*L'art. 202 de la LCSP disposa que és obligatori establir en el PCAP almenys una de les condicions especials d'execució d'entre les que es detallen en l'apartat 2 del mateix article (socials, mediambientals o d'innovació). Això no obstant, en el PCAP de l'expedient **núm. 3** no s'ha establert cap condició especial d'execució, i en el PCAP de l'expedient **núm. 1** no figura l'annex XI, sobre les condicions especials d'execució del contracte, malgrat que en la clàusula J del resum del PCAP s'indica que aquestes condicions es detallen en el dit annex, ni les penalitats pel seu incompliment (clàusula 4.2 del PCAP), per la qual cosa, a efectes pràctics, tampoc no s'ha establert cap condició especial d'execució en aquest expedient.*

D'altra part, en l'annex XI del PCAP de l'expedient **núm. 2** es disposen com a condicions especials d'execució totes les incloses en l'apartat sisè de l'Acord del Consell de Govern de les Illes Balears de 29 d'abril de 2016, pel qual s'estableixen les directrius per a la inclusió de clàusules de caràcter social en la contractació de la CAIB, però *no hi figuren detallades, en l'annex corresponent, les penalitats per l'incompliment de les condicions especials d'execució del contracte (clàusula 4.2 del PCAP), ni s'assenyala la documentació que l'adjudicatari ha de presentar durant l'execució del contracte per acreditar-ne el compliment, ni amb quina periodicitat, ni s'ha designat la persona encarregada de comprovar-ho.*

*Pel que fa als criteris de valoració de les ofertes, en els documents de preparació dels expedients **núm. 1, 2 i 3** no consta justificada la selecció de les fórmules utilitzades per avaluar les ofertes (art. 146 de la LCSP).*

*En l'expedient **núm. 2**, s'han inclòs en el punt 5 del PPT serveis addicionals, de desinfecció i desratització de la seu de l'Oficina que no estaven detallats en el càlcul del preu del contracte de l'annex II del PCAP, cosa que ha provocat la publicació d'un aclariment durant el procés de licitació, segons el qual les ofertes econòmiques s'han de referir únicament als serveis de neteja i s'hi ha de fer constar, en un paràgraf a part, el preu dels serveis addicionals del punt 5 del PPT. S'aclareix que, en cas que l'oferta no presenti de forma separada els serveis de desratització, aquests s'entenen inclosos dins el preu dels serveis de neteja, però no s'explica ni com l'existència d'aquesta nova oferta afecta el pressupost base licitació ni com aquest es veurà incrementat, ni l'existència de crèdit adequat i suficient un cop incorporats aquests serveis addicionals, ni el procediment de valoració posterior de les ofertes.*

En aplicació de la disposició addicional tercera del RDL 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada per la COVID-19, el termini de presentació d'ofertes de l'expedient **núm. 3** va romandre suspès des del 14 de març fins al 7 de maig de 2020, en què va ser reprès de forma automàtica per aplicació de la disposició addicional octava del RDL17/2020, de 5 de maig, que introdueix modificacions al dit RD 463/2020 i al RDL 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents extraordinàries per fer front a l'impacte econòmic i social de la COVID-19. Tot i això, el contractista anterior, que ha resultat adjudicatari de la nova licitació, va continuar prestant els serveis de telefonia.

4. Preu del contracte

*En els expedients **núm. 2 i 3** el pressupost base de licitació ha estat establert incloent l'import de la possible pròrroga, que no forma part de l'import del contracte, sinó del valor estimat del contracte, i que es mostra i es publica en un apartat distint del PCAP i de l'anunci de licitació. Aquest fet ha provocat certa indefinició en el preu del contracte, que ha suposat que en l'expedient **núm. 3** s'hagin rebut ofertes de les quals no es pot determinar si totes corresponen a terminis iguals (2 o 3 anys), però que han estat valorades de forma conjunta, sense tenir-ne en compte la durada.*

*D'altra part, el PCAP del l'expedient **núm. 2** quantifica les anualitats del pressupost base de licitació incrementades a raó d'un percentatge del 3,79 % anual respecte a l'any anterior (que afecta tant el segon any d'execució com el de possible pròrroga), la qual cosa s'explica perquè en el càlcul del pressupost base de licitació s'han considerat els costos directes de personal tenint en compte els increments salarials prevists fins al 31 de juliol de 2022, en les taules salarials del Conveni col·lectiu per al sector de neteja d'edificis i locals de les Illes Balears. Això no obstant, l'article 103.2 de la LCSP, no permet la revisió del preu pels increments dels costs de mà d'obra per terminis inferiors a 5 anys.*

*A més, respecte de l'expedient **núm. 2**, l'apartat 5 del PPT inclou serveis addicionals de desinfecció i desratització que no figuren en el càlcul del pressupost base de licitació que detalla l'annex II del PCAP, pels quals l'adjudicatari va presentar una oferta, a part, seguint el procediment descrit en l'apartat «3. Forma de tramitació i procediment d'adjudicació», de tres actuacions anuals, per un import de 821,27 euros anuals. Malgrat això, no s'ha inclòs dins el preu del contracte el cost d'aquests serveis addicionals.*

*En el PPT de l'expedient **núm. 3** no es detallen els preus individuals dels diferents tipus de serveis de telefonia i internet que s'inclouen en el contracte (art. 68 del RGLCAP). I, d'altra part, tampoc s'indica en el PCAP que les proposicions dels licitadors hagin d'incloure un detall de les tarifes unitàries que s'han d'aplicar a l'oferta. No comptar amb un detall de les tarifes aplicables al contracte adjudicat dificulta el control de l'execució del contracte i del fet que s'aplica de manera adient el preu del contracte.*

El certificat d'existència de crèdit adequat i suficient consta en tots els expedients dins la memòria justificativa corresponent; *però, en l'expedient **núm. 3**, se certifica una situació de crèdit no suficient, si bé els imports que es mostren en la memòria justificativa no es corresponen amb el pressupost de licitació del contracte ni amb el crèdit disponible en la partida pressupostària «22200. Comunicacions telefòniques», i això fa pensar que aquest fet ha estat provocat per una errada en la transcripció de les xifres, per la qual cosa no hi ha evidència en el dit expedient que s'hagi comprovat l'existència de crèdit adequat i suficient abans d'iniciar la licitació.*

5. Publicitat dels contractes

*En els expedients **núm. 1, 2 i 3** no s'han publicat en la PLACSP (art. 63.3 de la LCSP) ni la memòria justificativa del contracte, ni la resolució d'aprovació de l'expedient ni la d'adjudicació del contracte, ni l'informe de valoració dels criteris d'adjudicació; ni, respecte de l'expedient **núm. 1**, ni els informes d'insuficiència de mitjans per dur a terme l'objecte del contracte, ni sobre l'admissió a la licitació de l'oferta incursa en presumpció d'anormalitat.*

*En els expedients **núm. 2 i 3**, l'import publicat en l'anunci de licitació no coincideix amb el pressupost base de licitació, sinó amb el valor estimat del contracte, que inclou la possible pròrroga. I, a més, respecte de l'expedient **núm. 2**, no s'ha publicat en el termini d'execució la pròrroga d'un any, prevista en el PCAP.*

Els contractes dels tres expedients han estat comunicats al Registre de contractes. Això no obstant, *en la comunicació del contracte de l'expedient **núm. 1** figura una data de formalització*

*del contracte (25 de novembre de 2020) i un import d'adjudicació (17 milers d'euros), que no coincideixen amb els del contracte (24 de juliol de 2020 i 11 milers d'euros, respectivament); en l'expedient **núm. 2**, en l'apartat de l'import d'adjudicació s'ha indicat el preu de licitació, i la comunicació de l'expedient **núm. 3** no s'ha produït fins al 2 de juny de 2021, i hi figura com a data de formalització del contracte el 22 de maig de 2020, quan la signatura no s'ha fet efectiva fins al 27 d'octubre de 2021.*

6. Selecció dels contractistes

*En els expedients **núm. 1, 2 i 3** no consta la resolució expressa motivada de l'adjudicació de l'òrgan de contractació (art. 151 de la LCSP).*

*En l'expedient **núm. 1**, quant als criteris objectius múltiples de valoració, l'annex X del PCAP indica que l'oferta econòmica es valora en 60 punts (la resta de criteris, 4 en total, suma 40), però, a continuació, s'estableix que l'oferta mínima es valora en 70 punts i que la resta es valora amb una fórmula lineal que atorga fins a 60 punts a l'oferta mínima i una puntuació proporcional a la resta d'ofertes rebudes en funció de la baixa presentada.*

*D'altra part, en l'expedient **núm. 1** l'annex X del PCAP valora fins a 10 punts l'experiència en la gestió de bases de dades ORACLE. L'art. 145 de la LCSP permet valorar l'experiència del personal adscrit al contracte quan la capacitat del dit personal pugui afectar de manera significativa la seva execució, però no l'experiència de l'empresa, que, en tot cas, és un requisit de solvència. En la redacció del PCAP no queda clar si en aquest criteri es valora l'experiència de l'empresa o de les persones assignades al projecte, però, segons la documentació presentada per l'únic licitador, en l'expedient es posa de manifest que s'ha valorat en 6 punts l'experiència de l'empresa (6 projectes detallats en declaració responsable signada pel representant).*

*A més, en l'annex X del PCAP de l'expedient **núm. 1** es valora fins a 10 punts l'experiència en projectes de consultoria de tecnologies i sistemes d'informació realitzats per a qualsevol entitat del sector públic, quan, conforme a l'article 45.2 de la Llei 14/2013, de 27 de setembre, de suport als emprenedors i a la seva internacionalització, són nul·les de ple dret totes les disposicions, actes o resolucions de qualsevol òrgan públic que atorguin avantatges, directes o indirectes, a empreses que hagin contractat prèviament amb qualsevol Administració. Segons la documentació que ha presentat l'únic licitador, es posa de manifest que l'experiència prèvia de l'empresa en el sector públic ha estat valorada en 10 punts (13 contractes detallats en la declaració responsable signada pel representat).*

*D'acord amb l'annex X del PCAP, de l'expedient **núm. 2** es valora fins a 10 punts, com a criteris de qualitat ambiental, la possessió de dos certificats mediambientals (5 punts cada un). Els certificats mediambientals poden ser criteris d'adjudicació si estan clarament vinculats a l'objecte del contracte, cosa que no ha estat justificada en l'expedient. D'altra part, els dos certificats retuts de l'únic licitador presentat, que han estat valorats amb 10 punts, corresponen a una altra empresa diferent a l'avaluada i no consta en l'expedient la declaració responsable de pertinença al grup empresarial (annex VI del PCAP).*

*En els expedients **núm. 1, 2 i 3** la Unitat Tècnica no justifica expressament, en cap document, la valoració atorgada a les ofertes presentades, ni la comprovació de la possible existència de baixes desproporcionades i la seva justificació, ni que s'hagi comprovat que les diferents proposicions rebudes compleixen tots els requisits establerts en el PPT, tal com s'estableix en el punt 4 del l'annex X del PCAP.*

*Tampoc no consta, en l'expedient **núm. 1**, cap requeriment a l'únic licitador, adjudicatari del contracte, perquè justificàs i desglossàs raonadament i detallada el baix preu ofert en la proposició, que suposava una rebaixa del 33,82 % del preu de licitació (art. 149 de la LCSP), ni*

la resposta del licitador, ni cap informe de l'òrgan de contractació que justifiqui, un cop analitzats els arguments presentats, l'acceptació dins la licitació de l'oferta presentada (art. 149.6 de la LCSP).

*En l'expedient **núm. 3**, no hi ha prova que totes les ofertes s'hagin presentat pel mateix termini de temps (a causa de la confusió entre el pressupost del contracte i el seu valor estimat, tal com s'ha explicat en l'apartat «4. Preu del contracte»), per la qual cosa l'adjudicació del contracte podria no haver recaigut sobre l'oferta econòmicament més avantatjosa; i, d'altra part, no hi ha cap document en l'expedient que permeti saber si l'oferta que ha presentat l'adjudicatari és per 2 o 3 anys (si bé els imports definitivament facturats fan pensar que es referia a dos anys). Si aquesta oferta era només per dos anys, hi ha almenys dos dels altres licitadors que varen presentar l'oferta per tres anys i, en valorar-se, varen ser comparades com si fossin iguals.*

*Les propostes d'adjudicació retudes dels expedients **núm. 1 i 2**, obtingudes automàticament de la PLACSP, tenen una data de generació, verificada amb segells de temps, posterior (25 de novembre de 2020 i 21 d'octubre de 2021, respectivament) a la d'adjudicació del contracte (20 de juliol de 2020 i 22 de gener de 2020, respectivament).*

*En l'expedient **núm. 2**, no hi ha prova documental sobre la constitució de la societat adjudicatària, ni el seu objecte, ni la identitat i l'autorització de la persona representant.*

7. Formalització del contracte

Conforme a l'art. 159.6 de la LCSP, els contractes adjudicats pel procediment previst en aquest article es poden formalitzar mitjançant la signatura d'acceptació de l'adjudicatari sobre l'anunci d'adjudicació extret de la PLACSP. *Això no obstant, en els expedients **núm. 1 i 3** s'ha substituït la formalització del contracte mitjançant la signatura digital de l'adjudicatari sobre l'anunci d'adjudicació publicat en el PCAP, contravenint l'art. 159.6 de la LCSP. Aquest fet és especialment significatiu en el cas de l'expedient **núm. 3**, atès que el document no ha estat signat fins al 27 d'octubre de 2021, un cop que va ser requerit per l'SCIB, quan s'havia adjudicat el 18 de maig de 2020, per la qual cosa hi ha dubtes sobre la formalització efectiva del contracte i, malgrat això, aquest ha estat executat durant 2020 i 2021. Cal remarcar, en aquest punt, l'existència d'un contracte menor anterior amb la mateixa empresa.*

*Respecte de l'expedient **núm. 2,** el contracte formalitzat té un termini de tres anys, quan el termini del contracte licitat és de dos anys més un possible any de pròrroga. I no hi figura cap expedient ni resolució d'aprovació de la pròrroga del contracte.*

*En els expedients **núm. 1, 2 i 3** no hi ha constància que s'hagi comprovat, abans de la formalització del contracte, que l'adjudicatari estava al corrent de les obligacions envers la CAIB, i, en l'expedient **núm. 3**, tampoc no hi ha prova que l'adjudicatari està al corrent de les seves obligacions amb la Seguretat Social i la Hisenda Pública.*

8. Execució del contracte

*En els expedients **núm. 1, 2 i 3** no consten les resolucions de l'òrgan de contractació de reconeixement de les obligacions corresponents a les factures rebudes, ni d'autorització dels pagaments. Els documents comptables ADO, que l'Oficina manifesta que substitueixen aquestes resolucions, no els ha signats, de manera expressa, el director de l'Oficina.*

*En l'expedient **núm. 1**, la factura rebuda durant el 2020 ha estat totalment reconeguda en el subconcepte pressupostari de depeses «64001. Inversions immaterials» per un import d'11 milers d'euros. Això no obstant, la part d'aquesta despesa corresponent a 88 hores de manteniment, per un import d'1 milers d'euros, no es pot considerar una inversió immaterial de l'Oficina i s'hauria hagut de reconèixer en el capítol 2 de despeses corrents.*

Durant el confinament derivat del Decret 463/2020, de 14 de març, l'expedient **núm. 2** va romandre suspès la segona meitat del mes de març i el mes d'abril de 2020, en aplicació de l'art. 34 del RDL 8/2020, de 17 de març, de mesures urgents extraordinàries per fer front a l'impacte econòmic i social de la COVID-19. Durant el termini de suspensió, s'han emès tres factures: dues per indemnitzacions al contractista pels danys i els perjudicis soferts durant els mesos de març i abril de 2020, per uns imports de 141,04 i de 110,25 euros, respectivament, i una altra factura, per un import de 162,13 euros, en concepte de les retribucions previstes en el RDL 10/2020, de 29 de març, pel qual es regula un permís retribuït recuperable per a les persones treballadores per compte d'altri que no prestin serveis essencials, a fi de reduir la mobilitat de la població en el context de la lluita contra la COVID-19 entre els dies 30 de març i 9 d'abril de 2020.

*Malgrat que la suspensió del contracte es va deure al tancament de la seu de l'Oficina durant aquest termini, en l'expedient **núm. 2** no consta cap sol·licitud d'indemnització del contractista que indiqui els motius pels quals l'execució del contracte ha resultat impossible, així com els mitjans que hi havia assignat (personals, fonamentalment) i els motius pels quals aquests no podien ser emprats en cap altre, i tampoc no hi consta la resolució expressa d'aprovació de l'òrgan de contractació de les indemnitzacions, tal com indica l'article 34 del RDL 8/2020.*

*A més, pel que fa a la factura en concepte de permís retribuït recuperable, en aplicació de l'art. 3 del RDL 10/2020, les hores pagades als treballadors són recuperables fins al 31 de desembre de 2020, però no consta en l'expedient **núm. 2** cap documentació sobre la dedicació posterior d'aquestes hores a la realització de l'objecte del contracte. En resposta a la petició a l'Oficina d'informació i documentació addicional, aquesta ha manifestat que aquestes hores es varen recuperar durant el mesos de maig, juny i juliol, però les factures del mesos de maig, juny i juliol de 2020 han estat emeses pel seu import íntegre.*

*En l'expedient **núm. 2** no consten els informes de conformitat de l'òrgan gestor de cap de les factures retudes, dels preus aplicats i de la realització efectiva dels serveis. Tampoc no hi ha cap prova que s'hagi comprovat durant l'execució del contracte el compliment de les condicions especials d'execució fixades en els plecs.*

*En l'expedient **núm. 2**, el càlcul de l'import anualitzat de les factures rebudes durant el 2020 (4.494,26 euros), sense tenir en compte les corresponents al termini de suspensió del contracte, és superior a l'import que figura signat en el contracte per a l'any 2020 (4.327,15 euros). Malgrat això, aquesta xifra anualitzada coincideix amb l'import ofert en la proposició de l'adjudicatari per un any de contracte (tenint en compte que l'oferta és per dos anys, seria el resultat de dividir-la per la meitat). Cal remarcar, això no obstant, que, si tenim en compte que el contracte va començar a executar-se a finals de gener, així com la suspensió del contracte durant l'estat d'alarma, l'import total facturat, durant el 2020, incloent-hi les indemnitzacions explicades en els paràgrafs anteriors, ascendeix a 3.996,44 euros.*

Finalment, cal ressaltar que en la documentació retuda de l'execució de l'expedient **núm. 2** no hi ha prova que, fins a la data del treball de camp d'aquesta fiscalització, s'hagi realitzat cap servei de desinfecció i desratització.

*De l'expedient **núm. 3**, malgrat que les factures del contracte figuren reconegudes mensualment en la comptabilitat de l'Oficina durant el 2020 i 2021, únicament s'han retut les factures i els documents de reconeixement comptable de la despesa corresponent a 6 dels mesos del contracte, de juny a novembre de 2020. La documentació retuda, d'altra part, i el fet que l'oferta de l'adjudicatari no detalla (perquè no ho exigeixen els plecs) els preus unitaris dels seus serveis no permeten comprovar que s'apliquen correctament els preus adjudicats.*

*En l'expedient **núm. 3**, els imports reconeguts com a despesa per l'Oficina durant el primer any d'execució (12 mesos de serveis fins a maig de 2021) pugen a un total de 6 milers d'euros, import superior a l'import anual adjudicat (5 milers d'euros, IVA inclòs, si l'oferta era de dos anys i 3,5 milers d'euros, si l'oferta ho va ser per tres anys).*

*D'altra part, l'Oficina no ha retut cap document justificatiu de les comprovacions efectuades sobre si les factures rebudes de l'expedient **núm. 3** són conformes als preus del contracte adjudicat i els serveis prestats i, així mateix, manifesten que el pagament de les factures es realitza mitjançant domiciliació bancària, sense que s'hagi realitzat, per tant, una conformació prèvia de les factures i els imports facturats i l'autorització dels pagaments. Aquest fet contravé la clàusula 3.1 del PCAP, que estableix que els pagaments s'han de realitzar prèvia recepció i comprovació de les factures, i els art. 198.4 de la LCSP i 70 de la Llei 14/2014, de 29 de desembre, de finances de la CAIB.*

b. CONTRACTES MENORS

S'han fiscalitzat dos contractes menors, per un import d'11 milers d'euros, les dades del quals es presenten a continuació:

OFICINA 2020. RELACIÓ DE CONTRACTES MENORS EXAMINATS (EN MILERS D'EUROS, IVA EXCLÒS)			
NÚM.	**OBJECTE DEL CONTRACTE**	**DATA D'AUTORITZACIÓ**	**IMPORT**
4	Manteniment del formulari de declaracions patrimonials i d'activitats dels alts càrrecs públics	10/01/2020	10
5	Edició d'un vídeo animat sobre què és la corrupció i els seus efectes	06/06/2020	1

La data d'autorització que es mostra en el quadre anterior coincideix amb la data de la signatura del director de l'Oficina de la memòria justificativa de la necessitat del contracte.

A partir de l'anàlisi efectuada, s'han posat de manifest les incidències següents:

*En els expedients **núm. 4 i 5**, no consten les resolucions de l'òrgan de contractació de reconeixement de les obligacions corresponents a les factures rebudes. Els documents comptables ADO, que l'Oficina manifesta que substitueixen les resolucions, no els ha signats el director de l'Oficina.*

*En l'expedient **núm. 4** s'ha utilitzat la figura del contracte menor per uns serveis de caràcter recurrent. En la memòria justificativa del contracte es justifica l'aplicació de l'art. 29.4 de la LCSP, d'acord amb el qual, en els contractes de serveis i subministraments, quan al venciment no s'ha formalitzat el contracte nou que garanteixi la continuïtat de la prestació (en aquest cas el manteniment del formulari de declaracions d'alts càrrecs en la seu electrònica de l'Oficina), es pot prorrogar el contracte originari (en aquest cas, l'expedient 15/2019 de serveis per la implementació d'un formulari electrònic per a les declaracions dels càrrecs públics i manteniment durant 6 mesos, sense possibilitat de pròrroga, que va ser objecte de fiscalització en l'Informe 185/2021 de l'SCIB) fins que s'inicii l'execució del nou contracte, per un termini màxim de 9 mesos, sense modificar les restants condicions del contracte. Això no obstant, en aquest cas no es donen tots els requisits necessaris per aplicar aquest article, que exigeix que la nova licitació s'hagi publicat amb una antelació mínima de tres mesos respecte de la data de finalització del contracte originari. En aquest cas, l'execució del contracte va acabar el 8 de gener de 2020 i la licitació del contracte nou no es va publicar en la PLACSP fins al 3 de juliol de 2020 (expedient **núm. 1**, fiscalitzat en l'apartat III.2.a d'aquest Informe).*

*Quant al preu de l'expedient **núm. 4**, en el contracte anterior, del qual calia mantenir les condicions econòmiques en aplicació de l'article 29.4 de la LCSP, el manteniment correctiu i evolutiu del formulari electrònic d'alts càrrecs va ser facturat per un import de 5 milers d'euros, durant 6 mesos, sense límit d'hores, i en el pressupost base de licitació les hores d'analista/ programador s'havien calculat a 40,95 euros/hora (inclosos els costs indirectes). Això no obstant, en les 7 factures rebudes de l'expedient **núm. 4** s'ha aplicat un preu per hora d'analista/programador de 60 euros/hora (IVA exclòs), import que, segons manifestacions de l'Oficina, és el preu que normalment aplica l'adjudicatari pels seus serveis tecnològics.*

*D'altra part, en l'expedient **núm. 4** no consta l'informe justificatiu, previst en l'art. 118.2 de la LCSP, que l'objecte del contracte no ha estat alterat per evitar l'aplicació de les regles generals de contractació i que el contractista no ha subscrit amb l'Oficina més contractes menors que, individualment o conjuntament, superin la xifra de 15 milers d'euros (límit fixat per l'article 118.1 de la LCSP pel que fa als contractes menors de serveis i de subministraments).*

*Respecte de l'execució de l'expedient **núm. 4**, malgrat que aquest havia estat autoritzat per un import de 10 milers d'euros, IVA inclòs, la despesa definitiva ha pujat a un import total de 14 milers d'euros, i el termini d'execució ha durat des de la finalització del contracte anterior, el més de gener de 2020, fins a l'octubre de 2020, tot i que el nou contracte de manteniment analitzat en l'apartat III.2.a d'aquest Informe va ser adjudicat el 20 de juliol de 2020. A més, durant el mesos d'agost a octubre de 2020 s'ha facturat un total de 32 hores de manteniment, per un import total, IVA inclòs, de 2 milers d'euros. El nou contracte adjudicat (expedient **núm. 1**) estableix les hores de manteniment a 14,06 euros/hora, IVA exclòs.*

*La conformació de 5 de les 7 factures de l'expedient **núm. 4**, corresponents al manteniment dels mesos de gener, febrer-març, abril-juny, agost i setembre, s'ha efectuat en un termini superior a un mes (en concret en 214, 153, 62, 74 i 44 dies, respectivament). Això no obstant, el pagament d'aquestes 5 factures i d'una altra corresponent al mes de juliol de 2020 s'ha dut a terme amb anterioritat als informes de conformació (en concret en 207, 145, 56, 59, 37 i 6 dies abans, respectivament).*

*Quant a la publicació en la PLACSP del contracte menor de l'expedient **núm. 4** i la seva comunicació al Registre de contractes, no han estat realitzades fins al 29 de maig de 2021 i el 31 de maig de 2021, respectivament. Pel que fa al termini del contracte, en la PLACSP se n'indica un de 3 mesos i en el Registre de contractes, un de 12 mesos. Cap dels dos concorda amb el termini establert en la memòria justificativa del contracte menor (el temps mínim des del 9 de gener de 2020 fins a la licitació del nou contracte) i que, conforme a l'article 29.4 de la LCSP, no pot superar els 9 mesos. A més, l'import del contracte publicat en la PLACSP és de 10 milers d'euros, IVA exclòs (12 milers IVA inclòs), quan la despesa total autoritzada del contracte, d'acord amb el certificat de crèdit en la memòria justificativa de la despesa, és de 10 milers d'euros (IVA inclòs) i, d'altra part, l'execució real ha estat de 14 milers d'euros.*

*En l'expedient **núm. 5**, no consta la conformació expressa que les dues factures rebudes siguin concordants quant als preus aplicats (726,00 euros en cada una, IVA inclòs) i que s'ha verificat la realització de conformitat de l'objecte contractual (edició d'un vídeo animat).*

*A més, en l'expedient **núm. 5**, s'ha registrat una despesa addicional (per un import de 363 euros) corresponent als serveis d'incorporació de les veus en català i castellà en el vídeo animat. Amb aquesta factura, que ha emès un contractista diferent al dels serveis d'edició del vídeo, s'ha superat l'import autoritzat de la despesa per aquest expedient i, d'altra part, tampoc consta en l'expedient la conformació de la factura, tant de l'import com del servei prestat.*

IV. ACTIVITAT EN GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL: RESULTATS DEL TREBALL REALITZAT

1. CONSIDERACIONS GENERALS

L'SCIB ha dut a terme una revisió limitada dels quatre aspectes analitzats en l'Informe, tant pel que fa a la gestió com a la despesa: el sistema de carrera professional, l'acció social, els procediments de selecció i provisió, i altres aspectes relacionats amb les despeses de personal.

Per dur a terme aquesta revisió, tot i que les referències genèriques a les normes que regeixen el funcionament de l'Oficina ja apareixen en l'apartat I.4 d'aquest Informe, ara s'aprofundeix en alguns aspectes normatius rellevants respecte del funcionament de l'Oficina.

L'Oficina es regeix per la Llei 16/2016, de 9 de desembre, que la crea, i el Reglament de funcionament i règim interior (BOIB núm. 156, de 13 de desembre de 2018). D'acord amb l'art. 1 de la Llei 16/2016, es tracta d'una entitat de dret públic amb personalitat jurídica pròpia, amb plena capacitat d'obrar, patrimoni propi, autonomia administrativa i econòmica, amb dependència orgànica del Parlament i està sotmesa a aquesta Llei i a la resta de l'ordenament jurídic.

Així, està sotmesa a les normes generals de procediment administratiu, la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, les quals són aplicables a les administracions i a les quals remet expressament l'art. 15.2 del Reglament de funcionament i règim interior de l'Oficina. I implica, a més, la submissió al principi de legalitat i al control jurisdiccional de la seva actuació (art. 9.1, 9.3, 103 i 106 CE).

En matèria de personal, a més de regir-se per la Llei 16/2016 i el Reglament de funcionament i règim interior, li és aplicable supletòriament la legislació sobre funció pública del personal al servei de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en virtut de l'art. 22.5 de la Llei 16/2016, que estableix:[7]

«El personal al servei de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció s'ha de regir pel que disposen aquesta llei i el reglament de règim interior. En tot allò que no s'hi prevegi, li és aplicable supletòriament la legislació sobre funció pública del personal al servei de la comunitat autònoma de les Illes Balears».

En concret, en matèria de selecció i provisió, l'art. 22.2 de la Llei 16/2016 remet específicament a la llei de funció pública de la comunitat autònoma i a l'Estatut bàsic de l'empleat públic, en els termes següents:

«Els llocs de treball de l'Oficina tenen naturalesa funcionarial. Els procediments de selecció i provisió han de garantir els principis d'igualtat, mèrit, capacitat, publicitat i idoneïtat, l'apreciació dels quals correspon a una comissió de valoració formada d'acord amb els principis de professionalitat i especialització i paritat dels seus membres, i d'acord amb les previsions que estableixen l'Estatut bàsic de l'empleat públic i la Llei de funció pública de les Illes Balears.»

---

[7] *Al contrari del que argumenta l'al·legació, l'omissió en l'apartat de Consideracions generals de la disposició addicional segona del Reglament interior de l'OPLCIB no modifica el sentit de les observacions plantejades.*

L'art. 63 del Reglament de funcionament i règim intern afegeix l'aplicació supletòria del règim aplicable al personal de la Sindicatura:

«Règim jurídic: 1. El personal al servei de l'Oficina es regeix pel que disposa la Llei 16/2016, de 9 de desembre, per aquest Reglament i, en el que no hi està previst, li serà aplicable el règim establert amb caràcter general per al personal al servei de la Sindicatura de Comptes de les Illes Balears.

»2. La Llei autonòmica de funció pública i l'Estatut bàsic de l'empleat públic s'aplicaran supletòriament.

»3. En la provisió i l'ocupació dels llocs de feina de l'Oficina s'apliquen els principis prevists en ambdues normes.»

L'Oficina no té potestat reglamentària *ad extra*, que es reserva, conforme a l'art. 58 de l'Estatut d'autonomia, al Govern i als consells insulars; per tant, no pot dictar normes de caràcter general, tot i que pot dictar disposicions administratives per a la seva autoorganització, d'acord amb la configuració que s'estableix en l'art. 1 de la seva llei reguladora. D'altra banda, l'art. 7 de la Llei 16/2016 disposa expressament que «l'organització, el règim jurídic i el funcionament de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears s'han de regular mitjançant un reglament de règim interior, la tramitació i l'aprovació [sic], si escau, correspondrà al Parlament de les Illes Balears, per mitjà de la comissió corresponent». I la disposició final tercera fixa, en relació amb aquest Reglament i el desplegament reglamentari de la Llei, l'actuació del primer director o la primera directora de l'Oficina, que se centra en la proposta i l'impuls al Parlament o, si escau, al Govern de les Illes Balears.

Atès aquest règim, les potestats del director se circumscriuen a les facultats d'organització i direcció (per exemple, l'elaboració d'instruccions per fixar directrius d'actuació), contractació, disposició i aprovació de resolucions i actes administratius, d'acord amb la descripció de funcions que estableix l'art. 6 del Reglament.

Finalment, és important ressaltar que, pel que fa als actes administratius, independentment de les administracions que els realitzin, aquests adopten necessàriament una determinada forma (de resolució, en el cas dels òrgans individuals, o d'acord, en el cas d'òrgans col·legiats) i han de complir els requisits de contingut i procediment prevists en la llei; en concret, en el títol III de la Llei 39/2015 (art. 34 i següents): així, els ha de dictar l'òrgan competent, d'acord amb el procediment establert, i el seu contingut s'ha d'ajustar al que disposa l'ordenament jurídic i ha de ser determinat i adequat a la seva finalitat. En general, s'han de produir per escrit i a través de mitjans electrònics. A més, l'art. 37 de la Llei 39/2015 estableix la inderogabilitat singular, la qual cosa significa que les resolucions administratives no poden vulnerar el que estableix una disposició de caràcter general, encara que provenguin d'un òrgan de jerarquia igual o superior, i disposa la nul·litat de les resolucions que vulnerin el que s'estableix en una disposició reglamentària, a més de les que incorrin en alguna de les causes de nul·litat previstes en l'art. 47 de la mateixa llei.

2. ANÀLISI DE L'ACTIVITAT EN GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS

A continuació, s'exposen els resultats de la fiscalització de la gestió d'aquests tres aspectes: el sistema de carrera professional, l'acció social i els procediments de selecció i provisió. [8]

A. SISTEMA DE CARRERA PROFESSIONAL

a. ACTES DICTATS

L'any 2020 l'Oficina dicta dues resolucions en matèria de carrera professional:

-La Resolució de 14 de desembre de 2020, per la qual es regula el sistema de carrera professional horitzontal i l'avaluació de l'acompliment del personal funcionari de carrera que presta serveis en la mateixa (BOIB núm. 210, de 17 de desembre de 2020)

-La Resolució de 30 de desembre de 2020 (BOIB núm. 216, de 31 de desembre de 2020), modificada per la Resolució de 15 de gener de 2021 (BOIB núm. 8, de 19 de gener de 2021), per la qual s'aprova la convocatòria ordinària per accedir als diferents nivells que integren la carrera professional horitzontal amb el personal funcionari de carrera d'aquesta Oficina

b. RESOLUCIÓ DE 14 DE DESEMBRE DE 2020

Aquesta Resolució s'estructura en dues parts: una primera part expositiva, que conté la base jurídica i la justificació, i la segona, en què s'articula en quatre punts la part dispositiva.

En relació amb la primera part, és idèntica, excepte el darrer paràgraf, a la Resolució de 20 de juny de 2019, que va ser analitzada en l'Informe 185/2021 de l'SCIB. Cal recordar al respecte que la Relació de llocs de treball (RLT) és un acte administratiu i no una disposició de caràcter general, i això implica que no pot innovar ni crear drets. La RLT de l'Oficina és un acte aprovat per la Resolució de la Comissió d'Assumptes Institucionals i Generals del Parlament i està publicada en el BOIB, però aquest òrgan no en determina el contingut ni la modificació, sinó que aquesta funció correspon a la Direcció de l'Oficina, d'acord amb l'art. 22.6 de la Llei 16/2016, que estableix que «a l'inici del primer mandat, la Direcció ha de presentar a la Mesa del Parlament la relació de llocs de treball del personal, que ha de ser aprovada per la comissió parlamentària corresponent, i també qualsevol modificació que es dugui a terme amb posterioritat».

L'Informe 185/2021 estableix específicament (pàg. 33) que l'autonomia organitzativa de l'Oficina «no implica que es puguin obviar els requisits que s'estableixen en la llei i que s'utilitzi la RLT per disposar una regulació que reconegui drets retributius». Aquesta observació fa concloure l'SCIB que la justificació de la Resolució, com ja succeïa amb la de 20 de juny de 2019, no està correctament plantejada, perquè l'origen del reconeixement de la carrera no és, perquè no ho pot ser, la RLT de l'Oficina, sinó l'Estatut bàsic de l'empleat públic i la llei de funció pública autonòmica, que és aplicable supletòriament.

Quant a la part dispositiva, s'hi fan les observacions següents:

En primer lloc, cal fer un comentari general, de tècnica normativa, atès que la Resolució confirma el contingut d'una altra anterior, de 20 de juny de 2019, a la qual l'Oficina ha donat plens efectes jurídics des que es va dictar, amb la qual cosa es desconeix el sentit o les conseqüències

[8] *Vegeu l'apartat VI. Tràmit d'al·legacions.*

d'aquesta «confirmació». A més, la Resolució de 14 de desembre de 2020 regula altres aspectes, més enllà de la simple ratificació de la resolució esmentada.

Així, la Resolució incorpora els punts 1 i 2 de la Resolució de 20 de juny de 2019 i, a més, «eleva a definitiu» l'enquadrament inicial establert per una altra resolució, en aquest cas la de 27 de juny de 2019 —també analitzada en l'Informe 185/2021, que indica diverses irregularitats i indicis de nul·litat—, declara «obert el procés de progressió en el sistema de carrera» i remet a la convocatòria que en el seu moment es disposi, «d'acord amb els requisits legals establerts», declaració de la qual es desconeixen els efectes concrets.

En segon lloc, s'han detectat irregularitats rellevants en la negociació de la Resolució, atès que hi ha dubtes sobre la validesa de la constitució de la Mesa. D'aquesta manera, en la Resolució consta que s'ha fet una «negociació prèvia amb la delegada de personal d'aquesta Oficina».[9]

Així, entre la documentació que s'aporta sobre aquesta Resolució, s'inclou l'acta de l'acord «entre l'Oficina i la seva delegació de personal» de 14 de desembre de 2020, és a dir, del mateix dia en què s'aprova la Resolució. Aquesta Acta reprodueix la Resolució, sense que hi consti qui forma part de la reunió ni com s'adopta l'acord.

Pel que fa a la Mesa negociadora, s'ha aportat l'Acta constitutiva de 26 d'octubre de 2020, en la qual es determina que està formada, en representació de l'Oficina, pel director i pel cap d'Assessorament, Representació i Defensa Jurídica, que hi actua de secretari, i, en representació del personal, per la delegada de personal. Aquesta Mesa aprova, el 16 de novembre de 2020, la proposta de resolució d'aprovació del sistema de carrera professional horitzontal del personal de l'Oficina i la convocatòria ordinària per aprofitar el romanent no comptabilitzat en la Resolució de 27 de juny de 2019.

A la vista de la composició de la Mesa, l'Oficina ha procedit al marge de l'art. 33 de l'Estatut bàsic de l'empleat públic i ha designat, en la part representativa dels funcionaris, únicament la delegada de personal, però no les organitzacions sindicals més representatives en l'àmbit autonòmic. Cal recordar que l'esmentat article disposa que la negociació col·lectiva de les condicions de treball s'ha d'efectuar «mitjançant l'exercici de la capacitat representativa reconeguda a les organitzacions sindicals en els art. 6.3.c, 7.1 i 7.2 de la LO 11/1985, de 2 d'agost, de llibertat sindical» i que tenen legitimació per formar part de meses de negociació els representants de l'Administració pública corresponent i «les organitzacions sindicals més representatives a nivell estatal, les organitzacions sindicals més representatives de comunitat autònoma i els sindicats que hagin obtingut el 10 % o més dels representants en les eleccions per a delegats o juntes de personal». Per tant, designar únicament la delegada del personal no és suficient, sinó que, per constituir vàlidament la Mesa, s'hi haurien d'haver incorporat els representants dels sindicats més representatius a nivell autonòmic i que, en aquests moments, són les organitzacions CCOO i UGT.[10]

*Les conseqüències d'aquesta irregularitat en la composició de la Mesa afecten l'acte de constitució, en la mesura que podrien lesionar un dret fonamental, en aquest cas, el de llibertat sindical, previst en l'art. 47.1.*a *de la Llei 39/2015, que estableix la nul·litat de ple dret dels actes*

---

[9] *Tot i que l'al·legació es refereix a la disposició addicional segona del Reglament de l'OPLCIB, d'aquesta no es deriva, en cap cas, que ni uns ni altres llocs puguin gaudir de determinades condicions econòmiques sense que hagin estat objecte dels procediments de negociació col·lectiva i de convocatòries d'enquadrament inicial en la carrera professional o, si escau, dels procediments individuals d'homologació corresponents únicament quan els complements ja es gaudissin a les administracions respectives d'origen o, per al supòsit de comissions de serveis, mitjançant el previ conveni entre ambdues administracions públiques.*

[10] *Tot i l'al·legació, l'Oficina no acredita la convocatòria de les organitzacions sindicals més representatives per constituir la Mesa de Negociació.*

que lesionin drets i llibertats susceptibles d'empara constitucional. I també afecten els actes que suposadament s'han negociat, perquè la negociació no s'ha realitzat en els termes que estableix l'EBEP, en no haver-hi participat tots els subjectes legitimats. I això implica que s'ha obviat un tràmit essencial en l'aprovació de la Resolució de 14 de desembre de 2020, la qual cosa també és causa de nul·litat, d'acord amb l'art. 47.1.e de la Llei 39/2015, en relació amb l'art. 37.1.c de l'EBEP.

c. RESOLUCIÓ DE 30 DE DESEMBRE DE 2020

Aquesta Resolució aprova la convocatòria ordinària per accedir als diferents nivells que integren la carrera professional horitzontal i està dirigida al personal que en el moment de l'enquadrament inicial tenia fraccions de temps no utilitzades per obtenir un nivell en aquell moment. Es tracta d'una convocatòria prevista per una sola vegada, conforme al punt 6.2 de la Resolució de 20 de juny de 2019, que, com s'ha dit, presenta diversos indicis de nul·litat de ple dret, indicats en l'Informe 185/21, que no consta que s'hagin esmenat.

Sense perjudici d'aquests motius, l'Oficina ha actuat en tot moment donant plens efectes al reconeixement inicial de la Resolució de 27 de juny de 2019, que també presenta indicis de nul·litat exposats en l'Informe 185/21 i no consta que hagi efectuat cap actuació per seguir les recomanacions que al seu moment va fer la Sindicatura.

Tenint en compte aquests indicis, hi ha dubtes sobre la legalitat de la Resolució de 30 de desembre, en la mesura que consolida drets reconeguts en resolucions presumptament nul·les.

d. PRIMERA CONVOCATÒRIA ORDINÀRIA PER OBTENIR NIVELL DE CARRERA

El procediment de reconeixement del nivell per tenir en compte el romanent afecta dos funcionaris amb codi d'empleat 00001/00000004 i 00001/00000007, que assoleixen el nivell III, mitjançant la Resolució del director de l'Oficina de 24 de febrer de 2021, emparada en les actes de sessió del Comitè de Valoració de 17 de febrer i de 24 de febrer de 2021.

La documentació que aporta l'Oficina sobre aquesta qüestió és la següent:

- Resolució de la Direcció de l'Oficina per la qual s'aprova la convocatòria ordinària per accedir als diferents nivells que integren la carrera professional horitzontal amb el personal funcionari de carrera de l'Oficina (BOIB núm. 216, de 31 de desembre de 2020) i modificada per la Resolució de 15 de gener de 2021 (BOIB núm. 8, de 19 de gener de 2021).
- Acta de sessió del Comitè de Valoració de 17 de febrer 2021, en què s'acorda tenir per presentades les sol·licituds i es comprova que les persones sol·licitants compleixen el requisit del romanent. També s'acorda que, com que no hi ha deficiències per esmenar i no hi ha persones excloses, no es dicti la resolució provisional i es dicti directament la definitiva de persones admeses a la convocatòria.
- Acta de sessió del Comitè de Valoració de 24 de febrer de 2021, en què es puntuen les persones sol·licitants, d'acord amb els criteris establerts en les bases de la convocatòria. Ambdós superen la puntuació mínima exigida. Per tant, es proposa l'estimació de les sol·licituds d'assoliment del nivell III.
- Acord del director de l'Oficina de 24 de febrer de 2021 pel qual es declara que els funcionaris amb codi d'empleat 00001/00000004 i 00001/00000007 han obtingut el nivell III, amb efectes de 31 de desembre de 2020.
- Resolució definitiva del director de l'Oficina de 24 de febrer 2021 per la qual es resol reconèixer a ambdós funcionaris el nivell III amb efectes de 31 de desembre de 2020.

No s'ha aportat la documentació que han lliurat els sol·licitants, que permeti contrastar l'existència i la valoració dels mèrits, com tampoc la documentació amb el detall de la puntuació que l'acta de sessió del Comitè de Valoració de 24 de febrer de 2021 indica que s'adjunta.

A partir de la documentació tramesa, s'han detectat les irregularitats següents:

1. No s'han publicat les llistes provisionals i definitives d'admesos i exclosos, tot i que els punts 6.8 i 6.9 de les bases ho disposen específicament. S'ha publicat directament la resolució definitiva, perquè, de forma unilateral, s'ha considerat que no hi havia exclosos i, per tant, no hi havia res per esmenar (acta de sessió del Comitè de Valoració de 17 de febrer de 2021). No obstant això, els motius perquè hi pugui haver una eventual esmena poden ser varis i s'ha omès aquesta possibilitat de forma arbitrària.

2. La Resolució de 24 de febrer de 2021, per la qual es reconeix el nivell III als funcionaris amb codi d'empleat 00001/00000004 i 00001/00000007 no té peu de recurs, tot i que es tracta d'una resolució recurrible en reposició o directament en la via contenciosa, d'acord amb l'art. 112 de la Llei 39/2015, en relació amb els art. 123 i 124 de la mateixa llei i l'art. 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

3. Aquesta Resolució tampoc es publica en el BOIB. Tot i que la base 6.10 estableix únicament que el director ha de dictar la resolució definitiva, sense cap altra especificació, es considera que la resolució s'hauria de publicar, en coherència amb la resolució equivalent de la Comunitat Autònoma, que l'Oficina estableix com a referència (base 6.10 de la Resolució de 22 de desembre de 2017 de la consellera d'Hisenda i Administracions Públiques per la qual s'aprova la convocatòria ordinària per accedir als diferents nivells que integren la carrera professional horitzontal del personal funcionari de carrera i laboral fix dels serveis generals de l'Administració de la CAIB, BOIB núm. 159, de 28 de desembre).

B. ACCIÓ SOCIAL

L'Acord de 4 de desembre de 2020, aportat per l'Oficina, regula les ajudes socials per al període 2020-2023. Fins a la seva aplicació, és a dir, durant gairebé tot l'any 2020, regeix la Resolució del director de l'Oficina de 24 de juliol de 2019, per la qual s'acorda l'aplicació de l'Acord del Consell de la Sindicatura de Comptes en matèria d'ajudes socials als funcionaris de l'Oficina. *Això suposa que la totalitat dels pagaments d'acció social fets durant l'any 2020 són en concepte d'ajudes per fills entre 0 i 18 anys, i en aplicació de la Resolució de 24 de juliol de 2019, sobre la qual l'Informe 185/2021 va posar de manifest diverses incidències, en particular, l'absència de negociació, que constituïa un indici de nul·litat, sense que consti que s'hagin dut a terme les recomanacions de la Sindicatura. Aquests indicis afecten, per tant, la gestió dels pagaments liquidats durant l'any 2020.*[11]

A banda d'aquesta qüestió, a partir de l'anàlisi de l'Acord de 4 de desembre de 2020 s'ha detectat l'incompliment de l'art. 33 de l'EBEP en matèria de negociació: la part expositiva de l'acord fa referència a la negociació duta a terme amb la delegada de personal el 29 d'octubre de 2020. En relació amb això, la documentació que s'ha aportat inclou l'acta constitutiva d'aquesta Mesa i l'acta on consta l'aprovació de l'acord en matèria d'ajudes socials.[12]

---

[11] *Vegeu l'apartat VI. Tràmit d'al·legacions.*

[12] *L'Oficina no acredita la convocatòria d'ajudes socials dels exercicis 2019 i 2020, ni tan sols la suposada convocatòria informal en el tauler d'anuncis, la qual, si es va fer, hauria de comptar amb un suport documental que no s'ha tramès.*

*Com s'ha exposat anteriorment, l'acta constitutiva de 26 d'octubre de 2020 determina que està formada pel director i el cap d'Assessorament, Representació i Defensa de l'Oficina, i per la delegada de personal. I aquesta composició suposa l'incompliment de l'art. 33 de l'EBEP, en relació amb els art. 6.3.*c*, 7.1 i 7.2 de la LO 11/1985, de 2 d'agost, de llibertat sindical, atès que no s'hi han inclòs les organitzacions sindicals més representatives en l'àmbit autonòmic, que tenen legitimació per formar part de meses de negociació. Per tant, per constituir vàlidament la Mesa s'hi haurien d'haver incorporat els representants dels sindicats més representatius a nivell autonòmic (que, com s'ha indicat, en aquests moments són les organitzacions CCOO i UGT).*

*L'SCIB remet, per tant, pel que fa a les conseqüències d'aquesta irregularitat en la composició de la Mesa, al que s'ha exposat anteriorment: es veu afectat l'acte de constitució, en la mesura que s'hauria lesionat un dret fonamental, en aquest cas, el de llibertat sindical, disposat en l'art. 47.1.*a *de la Llei 39/2015*, *que estableix la nul·litat de ple dret dels actes que lesionin drets i llibertats susceptibles d'empara constitucional. I també afecten els actes que suposadament s'han negociat, perquè la negociació no s'ha realitzat en els termes que estableix l'EBEP, ja que no hi han participat tots els subjectes legitimats. I això implica que s'ha obviat un tràmit essencial en l'aprovació de l'Acord.*

Tot i que no s'ha analitzat l'atorgament d'ajudes corresponents a 2020, que s'abonen en l'any 2021 en aplicació d'aquesta Resolució, en haver-hi indicis raonables de nul·litat, també la concessió de les quantitats estaria mancada de cobertura legal suficient.

A partir de la documentació tramesa, s'ha detectat la irregularitat següent:

L'Oficina no ha tramès a l'SCIB una còpia de la convocatòria d'ajudes socials amb relació als exercicis 2019 i 2020.

C. SISTEMA DE SELECCIÓ I PROVISIÓ

Durant l'any 2020 s'han convocat i resolt els procediments de selecció i provisió, per lliure designació, de dos llocs de treball:

-El lloc d'inspector/a cap TIC i d'Anàlisi d'Informació, convocat per la Resolució de 7 de gener de 2020 (BOIB núm. 4, de 9 de gener) i adjudicat per la Resolució de 24 de febrer de 2020 (BOIB núm. 25, de 27 de febrer).

-El lloc d'inspector/a cap d'equip d'Investigació, convocat per la Resolució de 7 de juliol de 2020 (BOIB núm. 120, de 9 de juliol) i adjudicat per la Resolució d'1 de setembre de 2020 (BOIB núm. 152, de 3 de setembre).

Igualment, s'han adjudicat, per Resolució de 10 de gener de 2020 (BOIB núm. 5, d'11 de gener), tres llocs de treball que s'havien convocat mitjançant la Resolució de 5 de setembre de 2019 (BOIB núm. 123, de 7 de setembre de 2019), pel sistema de concurs. Es tracta de dos llocs de cap d'unitat de l'Àrea d'Investigació i un de cap d'unitat de l'Àrea de Prevenció, dels quals es publica la llista definitiva de persones admeses i excloses el 12 de novembre de 2019 (BOIB núm. 154) mitjançant la Resolució de 10 de novembre. En aquesta publicació també s'indica, respecte al lloc de cap d'unitat de l'Àrea TIC i Anàlisi d'informació, que no hi ha cap candidat.

De la revisió dels processos de selecció i provisió s'han observat les incidències següents:

1. No consta l'existència d'una comissió de valoració per a la provisió dels llocs per lliure designació.[13]

Aquesta irregularitat ja es va posar de manifest en l'Informe núm. 185/2021 i no consta que s'hagi esmenat. Es recorda que la comissió es regula en l'art. 22.2 de la Llei 16/2016, que estableix que «els procediments de selecció i provisió han de garantir els principis d'igualtat, mèrit, capacitat, publicitat i idoneïtat, l'apreciació dels quals correspon a una comissió de valoració formada d'acord amb els principis de professionalitat i especialització i paritat dels seus membres».

Tot i que no hi ha una previsió similar en la Llei de funció pública autonòmica, es tracta d'una disposició que conté la llei específica de l'Oficina, que resulta d'aplicació preferent i afecta totes les formes de provisió; per tant, inclou la lliure designació.

Cal especificar, finalment, que aquesta comissió és distinta de la comissió tècnica de valoració per puntuar els llocs de treball convocats per concurs, constituïda d'acord amb la base novena de la convocatòria corresponent, aprovada per la Resolució de 5 de setembre de 2019.

2. Irregularitats en la gestió de procediments selectius.

En la provisió de llocs de treball de lliure designació, s'ha sol·licitat a l'Oficina la documentació acreditativa de la valoració dels diversos candidats, inclosa la de la persona adjudicatària del lloc de treball, que no ha estat aportada al·legant que la motivació de l'elecció «es conté en les resolucions d'adjudicació».

En relació amb el procediment LD 1/2020, per a la provisió del lloc de treball d'inspector/a cap TIC i d'Anàlisi d'Informació, tot i que s'ha facilitat la sol·licitud i la documentació aportada, en la Resolució d'adjudicació no hi ha constància de com s'han valorat els candidats. L'annex d'aquesta Resolució inclou una menció a la titulació i l'experiència del candidat com a motivació, però no hi figura ni la valoració de tots els candidats ni la supervisió de la comissió regulada en l'art. 22.2 de la Llei reguladora de l'Oficina, prevista específicament per salvaguardar els principis d'igualtat, mèrit i capacitat, publicitat i idoneïtat en els procediments de selecció i provisió.

En aquest cas concret, a més, succeeix que de tots els candidats que varen optar al lloc de treball únicament el candidat escollit manifesta tenir un nivell de coneixements de català inferior al requerit, mentre que la resta acredita aquest nivell (quatre dels sis candidats) o manifesta haver-lo adquirit (un candidat). Per tant, hi ha d'haver hagut, previsiblement, raons de pes per descartar, d'entrada, altres aspirants que tenien aquest nivell, que no consten en la documentació aportada i que, per transparència, haurien de ser conegudes. La manca d'acreditació del nivell de català exigit no és irregular perquè ho permet la disposició addicional sisena del Decret 11/2017, de 24 de març, d'exigència del coneixement de la llengua catalana en els procediments selectius d'accés a la funció pública i per ocupar llocs de treball de l'Administració de la CAIB, sempre que s'assoleixi el nivell en el termini de dos anys, però es considera que la justificació de la tria ha d'estar suficientment fonamentada, quan la resta de candidats tenien aquest requisit, per garantir els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i idoneïtat que regeixen la selecció, tot i tractar-se d'un procediment de lliure designació i no haver-se creat la comissió que té per funció la supervisió del compliment d'aquests principis en qualsevol procediment de selecció i provisió

En relació amb el procediment LD 2/2020, per a la provisió del lloc de treball d'inspector/a cap d'equip d'investigació tampoc s'ha aportat, tot i el requeriment de la Sindicatura, la documentació

---

[13] Tot i l'al·legació, l'SCIB considera que la creació de la comissió de valoració recollida en la norma especial de creació de l'Oficina és perfectament compatible amb la norma bàsica estatal, atès que en cap moment l'SCIB interpreta que aquesta comissió suplanti la decisió última del director o la directora de l'Oficina respecte de la tria del candidat més idoni, sinó que, com diu la Llei 16/2016, l'objectiu de constituir la dita comissió és el d'apreciar el compliment dels principis constitucionals, en especial el de publicitat, així com els d'igualtat, mèrit i capacitat, en totes les convocatòries de places de lliure designació.

acreditativa de la valoració de tots els candidats, inclosa la persona adjudicatària. En la Resolució d'adjudicació figura, com en el cas anterior, únicament com a motivació, els «profunds coneixements en contractació pública i subvencions» i la «dilatada experiència en tècniques d'auditoria i investigació», i no hi ha constància de com s'ha avaluat la resta de candidats.

La Sindicatura no qüestiona la idoneïtat de les persones, sinó que considera irregular la manca de transparència sobre els criteris aplicats en la valoració de tots els candidats i les justificacions de l'elecció, funció que, d'altra banda, té la comissió regulada en l'art. 22.2 de la Llei 16/2016, que, com s'ha exposat, no consta que s'hagi convocat.

Respecte als llocs de treball de cap d'unitat de les àrees d'Investigació (2 llocs CU1), Prevenció (1 lloc CU2) i TIC i Anàlisi (1 lloc CU3), proveïts pel sistema de concurs de mèrits, l'Oficina ha aportat l'informe de valoració dels mèrits dels candidats de la Comissió Tècnica de Valoració de 16 de desembre de 2019, on s'especifica que no hi ha hagut cap sol·licitud per cobrir el lloc CU3 i hi figura la puntuació dels aspirants que han presentat una sol·licitud a la resta de llocs convocats. Juntament amb aquest informe, s'han aportat les sol·licituds i els mèrits de cadascun, i un full de càlcul amb les puntuacions que han obtingut els aspirants admesos.

A partir de l'anàlisi d'aquesta documentació, s'han detectat les irregularitats següents:

- *La Resolució per la qual s'aprova la llista de persones admeses i excloses en el procediment selectiu (BOIB núm. 154, de 12 de novembre de 2019) no té peu de recurs, tot i que es tracta d'una resolució recurrible en reposició o directament en la via contenciosa, d'acord amb l'art. 112 de la Llei 39/2015, en relació amb els art. 123 i 124 de la mateixa Llei i l'art. 46 de la Llei 29/1998*.

- *En la documentació aportada manca informació sobre els criteris que ha utilitzat la comissió de valoració en la puntuació que ha obtingut cada aspirant pels mèrits específics als quals es refereix l'annex III de la convocatòria, en el qual tampoc consta cap criteri per baremar o graduar la puntuació màxima pels conceptes indicats en aquest annex, sinó únicament un màxim de 3 punts per a cada mèrit. D'aquesta manera, consta la puntuació obtinguda per aquests conceptes, però no com s'ha calculat. Es considera que conèixer el criteri de la comissió no només és necessari per complir el deure de transparència, sinó que en aquest cas és especialment rellevant per resoldre el concurs, atès que dues de les tres persones seleccionades no obtenen cap punt pels mèrits específics establerts en el punt B de l'annex II, per la qual cosa la puntuació obtinguda pels mèrits establerts en l'annex III resulta definitiva per a la seva selecció*.

  Cal recordar que la valoració dels aspirants es fa en dues fases, d'acord amb l'annex II de la convocatòria: en la fase 1 es valoren els mèrits generals, que es detallen en l'apartat A de l'annex, i en la fase 2, els mèrits específics, que s'exposen en l'apartat B i es refereixen a les titulacions acadèmiques de doctorat o postgrau, cursos de doctorat, en llengües estrangeres, i les publicacions, amb indicació dels criteris de puntuació en cada cas.

  En aquest apartat B s'estableix, a més, que en la fase 2 es valoren els mèrits «que s'expressen per a cada lloc de treball que figuren en l'Annex III». En aquest annex apareixen els mèrits específics següents:

  - *Per al lloc de cap d'unitat, Àrea d'Investigació, un màxim de 3 punts pel cap alt per coneixements econòmics financers i/o comptables i un màxim de 3 punts addicionals per experiència en la tramitació d'expedients administratius.*

- *Per al lloc de cap d'unitat, Àrea de Prevenció, un màxim de 3 punts per experiència prèvia en qualsevol de les matèries següents: govern obert, organització del sector públic o organització d'activitats formatives dirigides a servidors públics. I un màxim de 3 punts addicionals per experiència en la tramitació d'expedients administratius.*

S'han detectat algunes irregularitats en la gestió i la tramitació del procediment:

- *Sr./Sra. amb DNI *107* acredita títol de doctor, sense que se li computi, segons el full de càlcul, en la fase 2.*
- *Sr./Sra. amb DNI *062* acredita documentalment experiència en la tramitació d'expedients d'execució pressupostària i obté 0 punts en la valoració dels mèrits de l'annex III.*
- *Sr./Sra. amb DNI *849* obté 0 punts en la valoració de mèrits de l'annex III, tot i que aporta un certificat acreditatiu d'haver ocupat llocs de treball amb funcions de tramitació (cap de servei de gestió, cap de secció de gestió).*
- *Sr./Sra. amb DNI *970* figura entre les persones excloses del concurs perquè no és funcionari de carrera, tot i que la documentació que presenta amb la sol·licitud acredita que és funcionari de la Guàrdia Civil en excedència.*
- *No s'ha aportat la documentació de l'aspirant P.V.P.*

3. Dubtes respecte a la utilització de l'instrument de l'adscripció provisional.

Entre la documentació aportada s'ha inclòs una resolució de cessament de la funcionària amb codi d'empleat 00001/00000001, secretària personal i el seu nomenament, en adscripció provisional, com a ajudant. El canvi suposa l'increment del grau i de la quantitat corresponent al complement específic.

No consta l'acreditació dels motius per justificar-ne el cessament i l'adscripció provisional. Únicament consta la remissió a l'art. 66 del Reglament de règim interior. Al respecte, cal recordar que l'art. 33.3 del Decret 33/1994, de 28 de març, pel qual s'aprova el Reglament de proveïment de llocs de treball i promoció professional dels funcionaris al servei de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, que és d'aplicació supletòria, estableix que «els funcionaris cessats d'un lloc de treball de lliure designació seran adscrits provisionalment, amb efectes de l'endemà del cessament, a un lloc de treball del mateix municipi, corresponent al seu cos, escala o especialitat, no inferior en més de dos nivells al del seu grau personal, o de tres si no existeix cap lloc dotat i vacant d'aquestes característiques, mentre no n'obtinguin un amb caràcter definitiu». És a dir, davant un cessament, es preveu l'adscripció provisional, per evitar la remoció del funcionari i s'estableix una garantia per mantenir el grau o limitar-ne la disminució, però no es disposa com una mesura de promoció professional.

La Sindicatura va sol·licitar documentació acreditativa dels motius de cessament i adscripció provisional, per tal de comprovar les circumstàncies en què es varen produir. L'Oficina va aportar una sol·licitud de la funcionària de canvi de lloc de treball, en la qual al·lega que se li han encomanat tasques distintes a les pròpies de la secretaria personal. En concret, es refereix, de forma genèrica, a «pressuposts, comptabilitat i pagament de factures i recursos humans (confecció de nòmines etc.)» i sol·licita l'adjudicació d'un lloc de treball de categoria superior, amb un nivell i un complement específic superiors als que té assignats com a secretària personal i és adscrita provisionalment a un lloc d'ajudant.

Aquesta pràctica resulta contrària al sistema de selecció i provisió, basat en els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat, ja que no s'ha convocat el procediment corresponent per cobrir el lloc de treball ni s'ha aplicat la disposició addicional primera del Reglament de funcionament i règim interior de l'Oficina, que, en el cas que la cobertura dels llocs no es pugui fer de forma ordinària, estableix l'assignació provisional de funcions al funcionari que es consideri adient, sempre que siguin adequades a les seves característiques. Així, en l'apartat 2 d'aquesta disposició s'estableix que, «fins que es completi la cobertura de tots els llocs prevists en la relació de llocs de feina de l'Oficina, el director o directora de l'Oficina ha de distribuir les funcions que són pròpies d'aquesta i que aquest Reglament atribueix a les diferents àrees, entre el personal que hi presti serveis, amb independència del lloc que ocupin, sempre que siguin adequades al cos, escala, grup o subgrup al qual està adscrit».

Sense perjudici d'aquesta consideració, el cessament dels funcionaris de lliure designació és una facultat discrecional de l'òrgan administratiu competent i ha d'estar motivada, en aplicació de l'art. 35.1 de la Llei 39/2015, en concordança amb l'art. 80 de l'EBEP i el principi d'interdicció de l'arbitrarietat consagrat en l'art. 9.3 de la Constitució. En aquest sentit, el Tribunal Suprem (entre d'altres, en la STS 539/2021, de 20 d'abril) ha establert que el contingut del deure de motivació en les resolucions de cessament de funcionaris en llocs de lliure designació consisteix a expressar que les raons d'oportunitat basades en la confiança i la idoneïtat apreciada i que varen justificar el nomenament ja no es produeixen o, si ho fan, quina circumstància objectiva determina la pertinència del cessament, sense que resultin admissibles expressions opaques, estandarditzades o alienes als requisits del lloc o a les exigències d'idoneïtat professional.

3. ANÀLISI DE LES DESPESES DE PERSONAL

L'anàlisi de les nòmines i de la liquidació del pressupost de l'Oficina ha permès identificar i analitzar els conceptes que ingressa el personal de l'Oficina. Els resultats de la revisió de la resta de conceptes retributius i de la normativa que els sustenten es desenvolupen en els apartats següents:

A. ACCIÓ SOCIAL

L'Oficina ha aportat com a suport normatiu als conceptes d'acció social la Resolució del director de 24 de juliol de 2019, per la qual s'acorda l'aplicació de l'Acord del Consell de la Sindicatura de Comptes en matèria d'ajudes socials als funcionaris de l'Oficina.

L'Informe núm. 185/2021 ja posava de manifest deficiències en la gestió de les despeses corresponents a acció social, que no consta que hagin estat corregides tal com s'indica en l'apartat V d'aquest Informe. Igualment, durant el 2020 només s'han abonat les despeses relacionades amb les ajudes per fills i les que tenen a veure amb altres conceptes recollits en l'Acord serien abonades i objecte de fiscalització en l'exercici 2021. Així i tot, en haver-hi indicis raonables de nul·litat, també la concessió de les quantitats estaria mancada de cobertura legal suficient.[14]

[14] *Vegeu l'apartat VI. Tràmit d'al·legacions.*

B. RETRIBUCIONS BÀSIQUES

De la revisió de les nòmines del personal de l'Oficina, s'han identificat com a retribucions bàsiques el sou base i els triennis.

Aquests conceptes s'ajusten al que estableix la normativa bàsica estatal, que l'EBEP conté en els articles 22 i 23, a més del que disposa la Llei 19/2019, de 30 de desembre, de pressuposts generals de la CAIB per a l'any 2020.

Per tant, durant l'exercici 2020 el personal funcionari de l'Oficina ha percebut les remuneracions d'acord amb la Llei de pressuposts de la CAIB per al 2020, que coincideixen amb els imports aprovats pel Reial decret llei 24/2018, de 21 de desembre, pel qual s'aproven mesures urgents en matèria de retribucions en l'àmbit del sector públic, actualitzades per l'Acord del Consell de Ministres de 21 de juny de 2019, que va aprovar un increment addicional del 0,25 % de les retribucions del personal al servei del sector públic, que també afecta les retribucions bàsiques.

En el procés de fiscalització, l'SCIB ha verificat que els imports liquidats als funcionaris en concepte de sous i triennis es corresponen amb la normativa aplicable.

C. RETRIBUCIONS COMPLEMENTÀRIES

Pel que fa a les retribucions complementàries que figuren en les nòmines dels funcionaris de l'Oficina, s'han identificat les següents: el complement de destinació, l'específic i el de carrera.

Pel que fa al complement de destinació, retribueix la progressió que ha assolit el personal funcionari mitjançant l'adquisició i la consolidació del grau personal o per l'ocupació de llocs de feina de nivell superior; el complement específic remunera, en canvi, l'especial dificultat tècnica, la responsabilitat, la dedicació o la incompatibilitat que s'esdevenen en determinats llocs de feina, o les condicions especials en què s'exerceixen les funcions, i, finalment, el complement de carrera satisfà la progressió que ha assolit el funcionari dins del sistema de carrera administrativa.

En relació amb el complement de destinació, s'ajusta al que estableix la normativa bàsica estatal, que l'EBEP conté en els articles 22 i 24, a més del que estableix la Llei 19/2019, de 30 de desembre, de pressuposts generals de la CAIB per a l'any 2020.

El complement específic s'adequa al que figura en la RLT de l'Oficina, publicada en el BOIB el 30 de març de 2019, però ajustat als imports vigents per a l'exercici 2020.

En el procés de fiscalització, l'SCIB ha verificat que els imports liquidats al personal en concepte de complement de destinació i l'específic són conformes a la normativa aplicable.

Tot i això, cal fer una referència especial al resultat de la fiscalització del concepte de carrera professional.

CARRERA PROFESSIONAL HORITZONTAL

A banda de les qüestions relatives a la carrera horitzontal que ja s'han examinat, i de les incidències rellevants destacades en l'Informe 185/2021 que no consta que hagin estat corregides, les persones que han començat a treballar a l'Oficina al llarg del 2020 han percebut el complement de carrera des del moment de la seva incorporació. No hi ha hagut cap procediment d'homologació que finalitzi amb la resolució corresponent, en funció d'un criteri de reciprocitat o d'eventuals acords entre administracions, sinó que els interessats han efectuat una

sol·licitud d'abonament de la carrera i, de forma automàtica, se'ls ha abonat el complement en la primera nòmina.[15]

Sense perjudici de les consideracions fetes en l'Informe 185/2021, respecte a la Resolució de 20 de juny de 2019, aquesta manera de procedir és contrària a la normativa que l'Oficina assumeix com a pròpia, és a dir, la que regula el sistema de carrera de la Comunitat Autònoma: recordem que la Resolució de 20 de juny de 2019 aprova (punt primer) «amb caràcter provisional el sistema de carrera professional horitzontal i l'avaluació del compliment del personal funcionari de carrera de l'Oficina, en els mateixos termes que l'Acord sobre el model de carrera professional funcionari i laboral al servei dels Serveis Generals de la CAIB, així com les possibles modificacions».

L'Acord del Consell de Govern de 8 de maig de 2015 ratifica els acords del Comitè Intercentres i de la Mesa Sectorial de Serveis Generals de 4 de maig de 2015, i els inclou com a annex I i II, respectivament. La disposició transitòria primera d'ambdós acords estableix un període transitori, amb la finalitat de dur a terme l'enquadrament inicial de nivell, perquè el personal es classifiqui en el nivell que li correspongui tenint en compte únicament i exclusivament el temps de serveis prestats. A aquests efectes, es disposa (apartat 3) el procediment d'enquadrament, que comprèn una sèrie de tràmits:

- Publicació, en el termini d'un mes a partir de l'endemà que se signi l'acord, i un cop ratificat pel Consell de Govern, d'una llista en la qual constin totes les persones incloses en l'àmbit d'aplicació de l'acord, de les quals han de figurar una sèrie de dades (nom i llinatges, DNI, subgrup, cos, escala o grup i categoria professional, nivell reconegut, període de serveis previs sobrers).
- Presentació de reclamacions/renúncies en el termini de 10 dies des de l'endemà de publicar-se la llista provisional.
- Aprovació de les llistes definitives i publicació d'aquestes en el BOIB.

Cap d'aquests tràmits es va dur a terme en el cas dels funcionaris de l'Oficina incorporats l'any 2019 i, pel que fa als funcionaris incorporats l'any 2020, no consta que s'hagi homologat la carrera professional de l'Administració d'origen. De fet, tots els funcionaris, excepte en un cas (codi funcionària 00001/00000013), provenen de l'Administració de l'Estat, que no té reconeguda la carrera professional horitzontal, la qual, per tant, no es pot homologar, perquè no existeix en origen.

I, en el cas de la funcionària 00001/00000013, que prové de la Sindicatura, tot i que consta en la seva sol·licitud que se li ha reconegut el nivell II, no hi ha cap conveni ni instrument de col·laboració entre ambdues institucions que estableixi criteris d'homologació.

A banda d'aquesta actuació al marge de la normativa de referència, s'ha constatat l'incompliment de la Resolució de l'Oficina de 20 de juny de 2019, que en el punt segon es refereix al reconeixement de la carrera professional als funcionaris de nou ingrés. Sense perjudici de les consideracions fetes en l'Informe núm. 185/2021, que apuntaven diversos indicis de nul·litat de la Resolució, cal posar de manifest que aquest punt disposa un procediment d'homologació propi, aplicable al personal que ingressi amb posterioritat a l'enquadrament inicial. Els apartats 2 i 3 d'aquest punt estableixen, en aquest sentit, el següent:

«2. El procediment d'homologació de la carrera professional es durà a terme a instància de part, i en la sol·licitud s'adjuntarà un original o una còpia compulsada de la resolució o qualsevol altre

[15] *Vegeu l'apartat VI. Tràmit d'al·legacions.*

document que acrediti el grau o nivell de carrera reconegut, així com la referència a la normativa que regula la carrera professional en l'administració d'origen.

«3. La resolució que estimi l'homologació, que suposarà l'adaptació de la seva progressió a la regulació que pugui establir-se en l'àmbit de l'Oficina, ha d'establir els efectes administratius i econòmics del nivell reconegut amb l'homologació.»

Es parteix, per tant, de l'existència d'un dret reconegut en l'Administració d'origen i, en cas de produir-se, s'estableix un procediment que no consta que s'hagi seguit, atès que únicament una persona té la carrera horitzontal reconeguda en l'Administració d'origen i, a banda de la seva sol·licitud, no consta ni l'aportació de la documentació requerida ni la resolució estimatòria de l'homologació.

*Això suposa que hi ha un indici de nul·litat en el reconeixement de la carrera als funcionaris incorporats al 2020, excepte respecte de la funcionària 00001/00000013, perquè s'ha prescindit del procediment i es reconeixen drets sense els requisits essencials (art. 47.1.*e *i* f *de la Llei 39/2015). En aquests casos, els esmentats funcionaris haurien de tornar les quantitats percebudes en concepte de carrera professional. I, pel que fa al cas de la funcionària 00001/00000013, les irregularitats detectades podrien ser constitutives d'anul·labilitat, d'acord amb l'art. 48.1 de la Llei 39/2015: a més de la manca d'aportació de la documentació requerida, la percepció del complement de carrera s'ha fet sense la cobertura de la resolució d'homologació corresponent.*

D. ALTRES ASPECTES SOBRE LES RETRIBUCIONS DEL PERSONAL

En les nòmines del funcionaris també figura la indemnització per residència que es disposa en l'art. 3 del Decret 85/1990, de 2 de setembre, pel qual es regula el règim retributiu dels funcionaris de la CAIB (BOCAIB núm. 125, de 13 d'octubre de 1990). En el procés de fiscalització, l'SICB ha verificat que els imports liquidats en les nòmines per aquest concepte s'ajusten a la normativa aplicable.

La fiscalització de totes les nòmines també ha permès revisar els percentatges de retenció de l'IRPF al personal i les liquidacions corresponents de les retencions i els ingressos a compte de l'IRPF de l'Oficina, d'acord amb la Llei 35/2006, de 28 de novembre, de l'impost sobre la renda de les persones físiques i de modificació parcial de les lleis dels imposts sobre societats, sobre la renda de no residents i sobre el patrimoni.

D'altra banda, cal comentar que de les dotze persones que treballen a l'Oficina vuit cotitzen a la Seguretat Social pel règim general. L'SCIB ha verificat que les quotes liquidades a la Seguretat Social s'ajusten a la normativa vigent d'acord amb el Decret legislatiu 8/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei general de la Seguretat Social i, a més, ha comprovat que l'Oficina ha presentat en termini els rebuts de liquidació de les cotitzacions a la Seguretat Social corresponents a l'any 2020.

Pel que fa al director de l'Oficina, ha presentat i liquidat, en nom propi i no a través de l'Oficina, les quotes trimestrals a l'entitat de previsió MUFACE i les quotes de drets passius mensuals corresponents a l'exercici 2020.

A més, l'Oficina ha liquidat les quotes trimestrals a l'entitat de previsió MUFACE i les quotes de drets passius mensuals dels altres tres funcionaris corresponents a l'exercici 2020.

Les incidències més significatives que s'han posat de manifest en el procés de fiscalització són les següents:

Pel que fa al personal funcionari amb codi 00001/00000001, en data 13 de gener de 2020 va cessar del lloc de treball com a secretari/ària personal amb un nivell de destinació 20 i amb un complement específic associat, i va ser nomenat ajudant amb un nivell de destinació 21 i amb un complement específic superior. Això no obstant, la nòmina liquidada corresponent al mes de gener del 2020 inclou el complement de destinació i l'específic del nou lloc de treball respecte de tots els dies del mes. Donat que el cessament i el nomenament es varen acordar el 13 de gener de 2020, l'Oficina ha liquidat un import brut en excés de 123,32 euros.

Quant al personal funcionari amb codis 00001/00000001 i 00001/00000012, els imports corresponents al complement de carrera professional són superiors als aplicables d'acord amb la normativa vigent. L'efecte anual liquidat en excés és d'un import brut de 16,56 i de 5,90 euros, respectivament.[16]

Pel que fa al personal funcionari amb codi 00001/00000004, els imports mensuals corresponents a ajudes socials liquidats són superiors al que figura en l'Acord de l'Oficina en matèria d'ajudes socials per al període de 2020-2023 en un import brut anual de 4,92 euros.[17]

En el compte patrimonial «644100. Acció social» hi figura una partida de 969,01 euros, registrada en data 22 de gener del 2020 de la qual l'SCIB no diposa del suport documental de la despesa i la liquidació, si escau.[18]

Les quotes a MUFACE i les quotes de drets passius corresponents a l'exercici 2020 del director de l'Oficina, les ha liquidades ell mateix i no han suposat cap despesa per a l'Oficina. D'acord amb el que disposa l'art. 23 del Reial decret 375/2003, de 28 de març, pel qual s'aprova el Reglament general de mutualisme administratiu, i l'art. 23 del Reial decret legislatiu 670/1987, de 30 d'abril, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de classes passives de l'Estat, hauria de ser la mateixa Oficina la que retingués els dits imports en cada nòmina per després ingressar en el Tresor Públic els imports detrets. Amb aquesta forma de procedir s'obvia la vinculació del director amb l'Oficina.

El personal funcionari amb codis 00001/00000009 i 00001/00000010 han liquidat en nom propi les quotes de drets passius corresponents al mes de gener i febrer de 2020 i del mes de febrer de 2020, respectivament, i no han suposat despesa per a l'Oficina. Encara que era durant el període inicial d'incorporació d'aquest personal a l'Oficina, d'acord amb el que disposa l'art. 23 del Reial decret legislatiu 670/1987, de 30 d'abril, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de classes passives de l'Estat, hauria de ser la mateixa Oficina la que retingués els dits imports en cada nòmina per després ingressar en el Tresor Públic els imports detrets. Amb aquesta forma de procedir s'obvia la vinculació del personal funcionari amb l'Oficina.

---

[16] *En la fase d'al·legacions, l'Oficina ha tramès una còpia de les dues resolucions de la cap d'Àrea d'Investigació i Inspecció, en funcions de directora adjunta, de 7 de març de 2022, per la qual es rectifica una errada en el complement de la carrera professional corresponent a l'any 2020 dels dos treballadors. A més, respecte del funcionari amb codi 00001/00000012, l'Oficina ha tramès una còpia del justificant de la transferència per la qual es tornava l'import indicat i, pel que fa al funcionari amb codi 00001/00000001, l'Oficina ha tramès una còpia del suport documental que evidencia que se li ha reclamat el reintegrament de l'import en el termini de 10 dies.*

[17] *En la fase d'al·legacions, l'Oficina ha tramès una còpia del justificant de la transferència de reintegrament del dit import del funcionari amb codi 00001/00000004.*

[18] *En la fase d'al·legacions l'Oficina ha aportat el suport documental d'aquesta partida de 969,01 euros, corresponent al pagament en concepte d'ajudes socials al funcionari amb codi 00001/00000006. De la revisió d'aquesta nova documentació retuda s'han posat de manifest les incidències següents: d'una part, el pagament d'aquest import no ha estat inclòs en la nòmina del dit funcionari i, de l'altra, aquesta ajuda no ha estat enquadrada en l'apartat correcte de l'Acord d'ajudes socials de l'Oficina, atès que els cursos justificats no es corresponen amb l'apartat «3.1 d'estudis universitaris», sinó amb els apartats «3.7 d'ajudes per altres estudis i adquisició de llibres i material necessari dels cursos» i «3.4 d'ajudes per estudis de perfeccionament universitari», i, en conseqüència, l'Oficina ha pagat en excés un import de 136,08 euros.*

V. SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS DE L'INFORME 185/2021

L'Informe 185/2021 recollia un total de 17 recomanacions, 10 de les quals es referin a l'apartat de gestió de recursos humans i de despeses de personal, i 7 a l'apartat de contractació. El dia 13 d'octubre de 2021 es va sol·licitar al director de l'Oficina que detallàs les iniciatives que, si esqueia, s'havien pres a fi de complir les recomanacions que apareixien en l'Informe esmentat, algunes de les quals també es recollien en les resolucions que es varen aprovar després de la compareixença de la Sindicatura de Comptes a la Comissió d'Hisenda i Pressuposts en la sessió de 9 de març de 2021 per debatre l'Informe 185/2021.

El 26 d'octubre es va rebre resposta a la informació sol·licitada. El seguiment de les recomanacions s'indica en els dos quadres següents.[19]

Com es pot veure, hi ha un seguiment pràcticament nul pel que fa a les recomanacions en matèria de contractació. De fet, en la resposta de l'Oficina no es fa esment a aquestes recomanacions. Cal tenir en compte que les recomanacions fan referència a incidències de l'exercici 2019, algunes de les quals no podien ser corregides. Tot i això, com es pot veure en el quadre, el mateix tipus d'incidències que es varen detectar en l'exercici 2019 es repeteixen en l'exercici 2020 en altres contractes. Cal remarcar que durant les tasques de fiscalització no s'han observat les irregularitats relacionades amb la limitació de l'abast que es posava de manifest a l'Informe 185/2021 i que era el fonament per a concloure que l'activitat contractual de l'Oficina no s'havia desenvolupat, en els aspectes més significatius, de conformitat amb la normativa aplicable.

Pel que fa a les recomanacions en matèria de gestió de recursos humans i de despeses de personal, de les 10 recomanacions 8 reben resposta de l'Oficina, però només 1 ha estat seguida totalment i 2 han tingut un seguiment parcial (perquè el procediment seguit continua tenint mancances, tal com s'ha constatat durant la fiscalització de les resolucions preses durant el 2020 i que consten en aquest mateix Informe). És especialment rellevant que no s'hagin seguit les recomanacions que suggerien la correcció d'incidències que es desprenien de l'existència d'indicis de nul·litat dels actes, dels quals es té constància que s'han derivat efectes econòmics i administratius durant els exercicis 2020 i 2021.

[19] *Vegeu l'apartat VI. Tràmit d'al·legacions.*

SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS INCLOSES EN L'INFORME DE FISCALITZACIÓ NÚM. 185/2021 SOBRE EL COMPLIMENT DE LEGALITAT DE L'OFICINA DE PREVENCIÓ I LLUITA CONTRA LA CORRUPCIÓ A LES ILLES BALEARS CORRESPONENT A L'EXERCICI 2019 ACTIVITAT CONTRACTUAL									
		Estat esmena/implementació							
				3. No corregida / aplicada					
Núm. recomanació	Recomanació	1. Corregida/ Aplicada	2. Corregida / Aplicada parcialment	3.1. Presa en consideració	3.2. No compartida	3.3. No contestada	4. El tipus d'incidència es repeteix en l'Informe de 2020	Pla d'actuació / Justificació	Documentació addicional
1	Dur a terme, els Serveis Jurídics de l'Oficina, una revisió dels plecs de clàusules administratives					x	x		NO
2	Posar esment, abans de l'aprovació de l'expedient de contractació corresponent, a justificar la necessitat de dur a terme el contracte, la insuficiència de mitjans propis en el cas de contractes de serveis, l'adequació del preu de licitació proposat al preu de mercat i l'existència de crèdit suficient					x	x		NO
3	Justificar i raonar adequadament el preu dels contractes, així com el seu valor estimat					x	x		NO
4	Confeccionar els expedients de despesa pluriennals corresponents a fi d'imputar els futurs compromisos de despesa					x	x		NO
5	Dur a terme, l'òrgan de contractació, respecte dels expedients de contractació, les fases del procediment administratiu, amb les resolucions, tant d'inici dels expedients, d'aprovació de la despesa i dels plecs, com d'adjudicació dels contractes, i també les resolucions de reconeixement de la despesa					x	x		NO
6	Publicar en la PLACSP tota la informació prevista en l'art. 63 de la LCSP, de manera que el perfil de contractant garanteixi l'acreditació de la difusió pública de tota la informació de l'expedient de contractació prevista en la normativa vigent des del seu inici					x	x		NO
7	Posar especial esment quant a l'execució dels contractes, a deixar evidència de la comprovació de les factures, tant dels preus aplicats com de les quantitats dels serveis rebuts					x	x		NO

SEGUIMENT DE LES RECOMANACIONS INLOSES EN L'INFORME DE FISCALITZACIÓ NÚM. 185/2021 SOBRE EL COMPLIMENT DE LEGALITAT DE L'OFICINA DE PREVENCIÓ I LLUITA CONTRA LA CORRUPCIÓ A LES ILLES BALEARS CORRESPONENT A L'EXERCICI 2019
ACTIVITAT EN GESTIÓ DE RECURSOS HUMANS I DESPESES DE PERSONAL

Núm. recomanació	Recomanació	Estat esmena/implementació						Pla d'actuació /Justificació	Documentació addicional
		1. Corregida /Aplicada	2. Corregida /Aplicada parcialment	3. No corregida / aplicada			4. El tipus d'incidència es repeteix en l'Informe de 2020		
				3.1. Presa en consideració	3.2. No compartida	3.3. No contestada			
1	Davant la constatació de l'incompliment de les normes de procediment en l'elaboració d'actes i disposicions administratius de l'Oficina, s'ha de fer una primera recomanació perquè es duguin a terme les actuacions necessàries per ajustar, en endavant, aquests actes i disposicions als requisits establerts en les normes aplicables a l'Oficina				x				NO
2	Analitzar i, si escau, iniciar els procediments de revisió d'ofici als efectes de declarar nuls els actes o les disposicions normatives que pertoquin				x		x		NO
3	Constituir la Mesa de negociació per tractar-hi les qüestions establertes en l'art. 37 de l'EBEP: acció social i acord provisional sobre el model de carrera horitzontal		X				x		SI
4	Publicar en el BOIB, un cop negociat, l'Acord sobre el sistema de carrera professional horitzontal de l'Oficina		X						SI
5	Elaborar i publicar en el BOIB una nova convocatòria per a l'enquadrament inicial en el sistema de carrera horitzontal				x		x		
6	Proposar al Parlament de les Illes Balears la modificació de la RLT respecte al lloc de secretari/secretària personal i incloure-hi el mèrit de coneixements d'aplicacions informàtiques, arxiu i documentació administrativa					X			
7	Constituir la comissió a la qual es refereix l'art. 22.2 de la Llei 16/2016 per a garantir, en els procediments de selecció i provisió, el compliment dels principis d'igualtat, mèrit, capacitat, publicitat i idoneïtat				x				
8	Elaborar una nova convocatòria per a la provisió dels llocs de lliure designació que constati la conformitat de la comissió prevista en l'art. 22.2 de la Llei 16/2016					X			
9	Publicar en el BOIB les funcions del personal de l'Oficina	x							SI
10	Retrotreure els pagaments realitzats en concepte de carrera professional i ajudes socials fins a l'aprovació dels actes i les disposicions conforme a la legalitat				x				

VI. TRÀMIT D'AL·LEGACIONS

El resultat de les actuacions practicades es va comunicar al director de l'Oficina, o a qui n'exerceix les funcions, i a la persona que n'era responsable durant l'exercici fiscalitzat, perquè hi pugués formular les al·legacions i presentar els documents i els justificants que consideràs adients, de conformitat amb el que disposa l'article 30 del Reglament de règim interior de l'SCIB.

L'Oficina va formular les al·legacions el dia 9 de març de 2022, que es varen registrar amb els números de registre general d'entrada SCIB número 435/2022 i 437/2022, i formen part d'aquest Informe.

Les al·legacions s'han analitzat i s'ha suprimit o modificat part de l'Informe quan s'han acceptat. Si no s'ha alterat l'Informe ni s'ha emès opinió, és perquè són explicacions que confirmen els fets i les valoracions de l'Informe, o perquè no s'han justificat adequadament els criteris o les afirmacions de l'al·legació, o perquè es manifesta la voluntat d'esmenar la deficiència en el futur. Excepcionalment, quan la raó de no acceptar l'al·legació ha estat diferent a les abans esmentades, es fa constar en una nota a peu de pàgina dins l'Informe.

Pel que fa a les al·legacions 12, 13, 16, 17 i 19, en el tràmit d'al·legacions, l'Oficina ha aportat com a documentació annexa còpia de l'Auto de data 21 de febrer de 2022 del Tribunal de Comptes, Secció d'Enjudiciament, Departament núm. 3 d'Enjudiciament, expedient de procediment de reintegrament per dèficit comptable núm. C1001/2022, en el que s'acorda que no procedeix la incoació del procediment de reintegrament per dèficit comptable i que s'arxiven les actuacions anteriors.

Això no obstant, aquests documents no afecten les conclusions, les incidències i les recomanacions de l'Informe 185/2021 sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2019 de l'SCIB, atès que l'acta del tribunal de comptes no ha entrat a valorar les irregularitats i incompliments normatius posats de manifest a l'Informe 185/2021, sinó a determinar si aquests fets implicaven l'existència de responsabilitat per dèficit comptable. Així l'Auto, de data 21 de febrer de 2022, indica en l'exposició dels fonaments de dret: «els següents elements qualificadors de la responsabilitat comptable:

a) només podran incidir en aquella qui tenguin al seu càrrec maneig de cabals o efectes públics;

b) no tota acció o omissió contrària a la Llei que produeixi menyscapte de cabals públics, realitzada per qui esta encarregat legalment del seu maneig, serà suficient per generar responsabilitat comptable, ja que se requerirà, a més, que resulti o es desprengui dels comptes, en sentit ampli, que han de rendir tots aquells que recapten, intervinguin, administrin, custodiïn, manegin o utilitzin, béns, cabals o efectes públics;

c) que la infracció legal es refereixi a las obligacions imposades per les Lleis de pressuposts, en ordre al maneigs dels tan repetits cabals o efectes;

d) la existència de dol o negligència grau en la conducta de l'infractor; i

e) que el dany causat sigui efectiu, avaluable econòmicament e individualitzat en relació amb determinats cabals o efectes.

No vol dir-se amb això que qui no es trobi en les situacions descrites no pugui incórrer en responsabilitat, però no serà comptable i, per conseqüent la seva exigència haurà de fer-se davant els òrgans jurisdiccionals de l'ordre que procedeixi i no davant el Tribunal de Comptes.»

Addicionalment, cal tenir en compte que les al·legacions també aporten còpia de l'Acta de liquidació provisional, de data 22 de desembre de 2021, corresponent a l'expedient núm. ENJ2021/000154, Actuacions prèvies núm.1067/2021, de l'Informe 185/2021 sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2019, del Tribunal de Comptes, Presidència de la Secció d'Enjudiciament, Unitat d'actuacions prèvies a l'exigència jurisdiccional de responsabilitats comptables.

En aquest document es recull: «En efecte, les irregularitats denunciades reflecteixen qüestions la valoració de les quals, a criteri d'aquesta Instrucció, no procedeix determinar i valorar en aquesta seu, sense que per altra banda els possibles dubtes sobre la valides o nul·litat d'un determinat acte, resolució o acord puguin ser suficients per a apreciar l'existència, encara que prèvia i provisionalment, d'un presumpte dèficit comptable com a conseqüència de l'aplicació dels mateixos.»; i, també «conforme ha senyalat reiteradament la Sala de Justícia d'aquest Tribunal de Comptes, la mera contravenció de la norma no és suficient per sí mateix per originar un presumpte dèficit comptable.»

Per tant, les liquidacions definitiva i provisional no poden prendre's en el sentit que els pretenen donar les al·legacions de l'Oficina que argumenta que com que en la liquidació definitiva esmentada no s'aprecien indicis de responsabilitat comptable, això dona validesa als procediments seguits a l'Oficina i que per tant, les incidències detectades per l'SCIB a l'Informe 185/2021 sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2019 no se sostenien.

Finalment, i no menys important, cal destacar que el l'Informe 185/2021 esmentat en cap cas es va fer referència específica a l'existència d'indicis de responsabilitat comptable en les actuacions de l'Oficina, sinó que només posava de manifest un nombre important d'incompliments dels procediments de l'activitat contractual i de l'activitat de gestió de recursos humans i despeses de personal. Els procediments per aclarir els indicis de responsabilitat comptable són iniciativa exclusivament del Tribunal de Comptes. Per tant, no es pot entendre que la liquidació definitiva esmeni l'Informe de l'SCIB sinó que més aviat reforça les seves conclusions.

VII. APROVACIÓ DE L'INFORME

El Consell de la Sindicatura de Comptes de les Illes Balears, en l'exercici de la funció fiscalitzadora que li atribueix l'article 4 de la Llei 4/2004, de 2 d'abril, de la Sindicatura de Comptes, va acordar d'aprovar l'Informe sobre el compliment de la legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020 en la sessió de 1 d'abril de 2022.

ROSSELLO VILLALONGA JUAN CARLOS - DNI 41737285J

Firmado digitalmente por ROSSELLO VILLALONGA JUAN CARLOS - DNI 41737285J
Fecha: 2022.04.01 12:14:14 +02'00'

VIII. AL·LEGACIONS

OFICIS DE REMISSIÓ D’AL·LEGACIONS

SINDICATURA DE COMPTES
Illes Balears

JUSTIFICANT DE PRESENTACIÓ

Administració:	Sindicatura de Comptes de les Illes Balears - I00000182
Oficina:	Registro Electrónico de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears - O00027084
Data presentació:	09/03/2022 13:03:32
Número de registre:	SCIB-E-435/2022
Tipus Registre:	Entrada
Tipo de documentació física:	Documentació adjunta digitalitzada

Interessat

Document:	Q0700719H	**Tipus:**	CIF
Raó Social:	Oficina de Prevencio I Lluita Contra la Corrupcio A Les Illes Balears	**País:**	España
Província:	Illes Balears		

Informació del registre

Unitat de tramitació destí / Centre directiu:	Síndico del Área de Auditoría de la Comunidad Autónoma - I00000829	**Resum/Assumpte:**	TRAMINFO-CAIB
Idioma:	Català		

Annexos

Nom	Arxiu	Grandària	Validesa	Tipus	Hash	Observacions
Tramesa informació àrea Comunitat Autònoma	Tramesa informació àrea Comunitat Autònoma.pdf	75 KB	Original	Formulari	mAhRLsuAGu3Q7CoSKoJcZ5VClL1mkGupELYqG5ixm5M=	
Ofici	Oficio remisión alegaciones I. LEGALITAT 2020.pdf	131 KB	Còpia	Document adjunt	imOF4/aVUenei8c9b8E3nTiwmv77jdLY8vmx5AdcQ20=	
Alegaciones WORD	ALEGACIONES WORD.docx	158 KB	Còpia	Document adjunt	nSG+qY1rFP1uqLgjX4/IJ/qMlTge4wWxzl2WHqEvS6c=	
ALEGACIONES FIRMADAS PDF	Alegaciones definitivas FIRMADAS.zip	5926 KB	Còpia	Document adjunt	pkW6FNLQaIDaQ5TgJvUBmBfRn3/Isga3bcoemJUQBJw=	

Registro Electrónico de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears declara que les imatges electròniques adjuntes són imatge feel i íntegra dels documents en suport físic origen, en el marc de la normativa vigent.

El registre realitzat està amparat a l'Article 16 de la Llei 39/2015.

A LA SINDICATURA DE COMPTES DE LES ILLES BALEARS

Ref.. **OAIB LEGALITAT 2020**
Asunto: **Remisión informe provisional para alegaciones**

Mª Belén Méndez Alonso, en calidad de Directora Adjunta en funciones de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en les Illes Balears

EXPONE

Que día 11 de febrero de 2022 se notificó el oficio con referencia OPLCIB LEGALITAT 2020 que ponía de manifiesto el informe provisional para realizar las alegaciones oportunas y presentar documentación.

Se adjuntan las alegaciones en formato Word y en formato PDF firmadas electrónicamente, así como diversa documentación complementaria.

SOLICITUD

De acuerdo con lo expuesto, se solicita se tengan por recibidas las alegaciones y por realizado el trámite de audiencia notificado a esta Oficina.

Palma, a la fecha de la firma digital

Documento firmado electrónicamente (Real Decreto 203/2021, artículo 22) por Mª Belén Méndez Alonso, jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Autenticidad verificable mediante el código que aparece al margen

Cód. Validación: 4S6475MZ5Q9STQS34R4PEWFWL | Verificación: https://oaib.sedelectronica.es/
Documento firmado electrónicamente desde la plataforma esPublico Gestiona | Página 1 de 1

C/. Alfons el Magnànim, 29, 2º-1ª.
07004 Palma de Mallorca
Tel. 871 90 50 66
direccio@oaib.es

SINDICATURA DE COMPTES
Illes Balears

JUSTIFICANT DE PRESENTACIÓ

Administració:	Sindicatura de Comptes de les Illes Balears - I00000182
Oficina:	Registro Electrónico de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears - O00027084
Data presentació:	09/03/2022 14:33:43
Número de registre:	SCIB-E-437/2022
Tipus Registre:	Entrada
Tipo de documentació física:	Documentació adjunta digitalitzada

Interessat

Document:	Q0700719H	**Tipus:**	CIF
Raó Social:	Oficina de Prevencio I Lluita Contra la Corrupcio A Les Illes Balears	**País:**	España
Província:	Illes Balears		

Informació del registre

Unitat de tramitació destí / Centre directiu:	Síndico del Área de Auditoría de la Comunidad Autónoma - I00000829	**Resum/Assumpte:**	TRAMINFO-CAIB
Idioma:	Català		

Annexos

Nom	Arxiu	Grandària	Validesa	Tipus	Hash	Observacions
Tramesa informació àrea Comunitat Autònoma	Tramesa informació àrea Comunitat Autònoma.pdf	75 KB	Original	Formulari	rHSuf5MyEaSwxDTFY/DJ9S/+9OAa7T4/mLsyFQa9cMw=	
Ofici	202203~1.PDF	182 KB	Còpia	Document adjunt	/hb5L49EIwLlZMMJi1C9XOKvKFttyx/kN2RMGMIaVe0=	
Documentación justificativa 644100. Acción social 969,01€	CASTAÑER.zip	269 KB	Còpia	Document adjunt	IV//b7TacdIwo/iYnf8vwvp+wvUjZ9WgO02zV4po8EY=	
Documentación justificativa trabajador 01/0000012 carrera profesional	ONEDRI~1.ZIP	888 KB	Còpia	Document adjunt	9RkLQwYRnwfve8btKBNbzuElQyU583iw3tWTNpeuehc=	
Documentación justificativa trabajador 01/000001 carrera profesional	ONEDRI~1.ZIP	421 KB	Còpia	Document adjunt	PP0N1H4qmePx1uUP6YKbeV7McoIIp1hxQhkKD73Ov0c=	
Documentación justificativa trabajador 01/000004 carrera profesional	DEVOLU~1.PDF	69 KB	Còpia	Document adjunt	S+KXnFhHFoAuGtZS6h6yFe4ZpMpRx8PLZ0ABSg3vb48=	

Registro Electrónico de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears declara que les imatges electròniques adjuntes són imatge feel i íntegra dels documents en suport físic origen, en el marc de la normativa vigent.

El registre realitzat està amparat a l'Article 16 de la Llei 39/2015.

A LA SINDICATURA DE COMPTES DE LES ILLES BALEARS

Ref.. **OAIB LEGALITAT 2020**
Asunto: **Remisión documentación en relación con el informe provisional**

Mª Belén Méndez Alonso, en calidad de Directora Adjunta en funciones de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en les Illes Balears

EXPONE

1. Que día 11 de febrero de 2022 se notificó el oficio con referencia OPLCIB LEGALITAT 2020 que ponía de manifiesto el informe provisional para realizar las alegaciones oportunas y presentar documentación.

2. Que en fecha 9 de marzo de 2022, se han remitido las alegaciones en formato Word y en formato PDF firmadas electrónicamente, así como diversa documentación complementaria.

3. Mediante el presente escrito remito documentación que no se adjuntó con las alegaciones mencionadas porque contienen datos de carácter personal en relación con el apartado IV.3.D:

—En relación con los funcionarios 00001/0000001, 00001/00000012 Y 00001/00000004 se adjunta resoluciones en las que se rectifican los errores detectados y se requiere a los funcionarios afectados la devolución de los importes de 16,56 €, 5,90€ y 4,92€, respectivamente. Asimismo, justificantes bancarios de dicha devolución correspondientes a dos de los funcionarios.

—En relación con la cuenta patrimonial “644100.Acció social” en relación con la partida de 969,01€ se adjunta la documentación correspondiente justificativa del pago a la funcionaria 00001/00000006

SOLICITUD

De acuerdo con lo expuesto, se solicita se tengan por recibidas dicha documentación en relación con el Informe provisional sobre el cumplimiento de legalidad de la Oficina correspondiente al ejercicio 2020.

C/. Alfons el Magnànim, 29, 2º-1ª.
07004 Palma de Mallorca
Tel. 871 90 50 66
direccio@oaib.es

Cód. Validación: 3977LLATFQHWE56LHYGW9LH25 | Verificación: https://oaib.sedelectronica.es/
Documento firmado electrónicamente desde la plataforma esPublico Gestiona | Página 1 de 2

Palma, a la fecha de la firma digital

Documento firmado electrónicamente (Real Decreto 203/2021, artículo 22) por Mª Belén Méndez Alonso, jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Autenticidad verificable mediante el código que aparece al margen

Cód. Validación: 3977LLATFQHWE56LHYGW9LH25 | Verificación: https://oaib.sedelectronica.es/
Documento firmado electrónicamente desde la plataforma esPublico Gestiona | Página 2 de 2

C/. Alfons el Magnànim, 29, 2º-1ª.
07004 Palma de Mallorca
Tel. 871 90 50 66
direccio@oaib.es

AL·LEGACIONS

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**1**
	Pàgina de l'informe:	**15**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"3. En los expedientes n.º 1, 2 y 3 no consta la resolución motivada del órgano de contratación que aprueba el gasto, el Pliego de prescripciones técnicas y el Pliego de cláusulas administrativas particulares, y dispone la apertura del procedimiento de adjudicación (art. 117.1 y 122.1 de la *LCSP)."

Text de l'al·legació:

Como ya se indicó en la contestación al requerimiento de información, en el documento nº1 de los 3 expedientes, que es el documento que inicia el expediente relativo al Informe justificativo de la necesidad del gasto, y que se remitió en la primera petición de documentación de cada uno de los expedientes, se contiene el presupuesto de cada licitación, las características técnicas de la prestación, la justificación de la necesidad del gasto, la justificación del procedimiento de tramitación y la forma de adjudicación, el plazo de ejecución, el responsable del contrato, el plazo de garantía, la forma de pago, y en el último punto se acuerda la retención del crédito. Este documento constituye la resolución motivada que se solicita.

En los documentos siguientes de cada expediente (que también se remitieron) se contienen debidamente firmados los pliegos de prescripciones técnicas y de cláusulas administrativas particulares, así como la adecuación a precios de mercado, todos debidamente firmados por el órgano de contratación.

Por tanto, esta incidencia no se ajusta a la realidad.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

AL·LEGACIONS

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**2**
	Pàgina de l'informe:	**15**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.4

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"4. En los expedientes n.º 1, 2 y 3, no se han publicado en la PLACSP (art. 63.3 de la LCSP) la memoria justificativa del contrato, la resolución de aprobación del expediente, la resolución de adjudicación del contrato, ni el informe de valoración de los criterios de adjudicación; y, en cuanto al expediente n.º 1, tampoco se han publicado los informes de insuficiencia de medios para llevar a cabo el objeto del contrato, ni sobre la admisión a la licitación de la oferta incursa en presunción de anormalidad."

Text de l'al·legació:

En relación con esta incidencia, cabe decir que, si bien es cierto que el artículo art. 63.3 LCSP obliga a hacer esta publicación en el perfil del contratante, no sucede lo mismo cuando se hace la tramitación electrónica de la licitación, donde estos documentos no constituyen un requisito esencial para la tramitación electrónica, como se demuestra por el hecho de que estos expedientes se tramitaron íntegramente de forma electrónica sin la publicación de los documentos indicados por la Sindicatura.

De hecho, en ninguno de los manuales y guías didácticas publicadas en el portal de la PLACSP, se indica la forma de llevar a cabo la publicación de la memoria y de la resolución de aprobación del expediente.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

Datació: A la fecha de la firma digital

AL·LEGACIONS

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**3**
	Pàgina de l'informe:	**15**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.5

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"5. En los expedientes n.º 1, 2 y 3 no consta la resolución exprés motivada de la adjudicación del órgano de contratación (arte. 151 de la LCSP) y, además, no se justifica expresamente, en ningún documento, la valoración otorgada a las ofertas presentadas, ni la comprobación de la posible existencia de bajas desproporcionadas ni la justificación de estas, ni que se haya comprobado que las diferentes proposiciones recibidas cumplen todos los requisitos establecidos en los pliegos."

Text de l'al·legació:

En relación con esta incidencia, cabe decir que en el documento de adjudicación de cada uno de los expedientes publicado en la PLACSP (y que fueron remitidos a la Sindicatura) sí consta la motivación, centrada en tratarse de la oferta económicamente más ventajosa, por tratarse de procedimientos de contratación supersimplificados del art. 159.6 de la Ley 9/2017. Como ha reiterado el Tribunal Constitucional en su jurisprudencia sobre la necesidad de motivación de las resoluciones, esa motivación no está reñida con el laconismo o la concisión.

Por otra parte, además de tratarse de un procedimiento de contratación supersimplificado, en dos de los expedientes analizados únicamente se presentó un licitador, por lo que, una vez revisado el cumplimiento de todos los requisitos exigidos en los pliegos, añadir motivación adicional era totalmente innecesario.

En relación con las bajas desproporcionadas, no se hizo el requerimiento en atención a lo dispuesto en el apartado 6 del artículo 85 del Real Decreto 1098/2001, de 12 de octubre, por el que se aprueba el Reglamento General de la Ley de Contratos de las Administraciones Públicas.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

AL·LEGACIONS

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**4**
	Pàgina de l'informe:	**15**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.6

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"6. Las propuestas de adjudicación rendidas de los expedientes n.º 1 y 2, obtenidas automáticamente de la PLACSP, tienen una fecha de generación, verificadas con sellos de tiempos, posterior (25 de noviembre 2020 y 21 de octubre de 2021, respectivamente) a la de adjudicación del contrato (20 de julio de 2020 y 22 de enero de 2020, respectivamente)."

Text de l'al·legació:

En relación con esta incidencia, entiende esta Oficina que el sello de tiempo de las propuestas de adjudicación se generó en la PLACSP.

SP cuando se solicitó el documento tras haberlo requerido la Sindicatura, dado que estos documentos no se extrajeron de la PLACSP en un momento previo a la adjudicación al no ser necesario para obtener el documento de adjudicación.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**5**
	Pàgina de l'informe:	**16**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.7

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"7. El PPT del expediente n.º 2 incluye, en el punto 5, un servicio adicional distinto al objeto principal del contrato, del cual no se define la frecuencia de realización de la prestación, y, además, no figura incluido en el cálculo del presupuesto base de licitación que detalla el anexo II del PCAP. Este hecho ha provocado una indefinición del objeto del contrato."

Text de l'al·legació:

En relación con esta incidencia, tras la consulta por parte de algún licitador, se decidió excluir esa prestación de la licitación, y así se publicó en la PLACSP para conocimiento general de todos los licitadores. Se adjunta como anexo la nota aclaratoria y la publicación en la PLACSP.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1. ANEXO 1. "Aclaración referente a los servicios de desinfección y desratización."
2. ANEXO 2. Sello del tiempo PLACSP publicación aclaración
3. ANEXO 3. Pantallazo publicación nota aclaratoria
4. ANEXO 4. Pantallazo publicación nota aclaratoria

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**6**
	Pàgina de l'informe:	**16**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"11. En los expedientes n.º 1 y 3, se ha sustituido la formalización del contrato mediante la firma digital del adjudicatario sobre el anuncio de la licitación en la PLACSP, contraviniendo el arte. 159.6 de la LCSP. Este hecho es especialmente significativo en el caso del expediente n.º 3, dado que el documento no ha sido firmado hasta el 27 de octubre de 2021, una vez que la SCIB lo requirió, cuando se había adjudicado el 18 de mayo de 2020, por lo cual hay dudas sobre la efectiva formalización del contrato y, a pesar de esto, ha sido ejecutado durante el 2020 y el 2021."

Text de l'al·legació:

De acuerdo con el modelo de Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares elaborado para el contrato de servicios y el procedimiento de adjudicación abierto simplificado abreviado por la CAIB, aprobado por Acuerdo del Consejo de Gobierno de 29 de noviembre de 2019 previo informe favorable de la Dirección de la Abogacía de la CAIB de 28 de junio de 2019 y de la Junta Consultiva de Contratación Administrativa de 12 de noviembre de 2019, se indica en el su apartado 22 lo siguiente:

"22.1.- El adjudicatario queda obligado a formalizar el contrato.

La formalización del contrato podrá realizarse mediante la firma de aceptación de la resolución de adjudicación del contrato, sin perjuicio de que, si el adjudicatario así lo prefiere, pueda suscribirse un documento administrativo, ya sea electrónicamente o en la sede del órgano de contratación o en el lugar que este indique".

Este es el mecanismo por el que optó la Oficina y así se hizo constar en el PCAP de todos los procedimientos de licitación tramitados de acuerdo con lo dispuesto en el art. 159.6 de la Ley 9/2017.

En el caso concreto del expediente 3, se requirió a la compañía telefónica la firma de la aceptación de la resolución de adjudicación, pero no fue remitida hasta el 27-10-2021. No obstante, el servicio se ha prestado de acuerdo con

AL·LEGACIONS

lo previsto en el PCAP y el PPT de este procedimiento, no habiéndose producido ningún incumplimiento por parte de la compañía telefónica.
Índex de la documentació que adjuntau (si escau): 1.
Datació: A la fecha de la firma digital **Càrrec:** Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021). **Nom i llinatges:** Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**7**
	Pàgina de l'informe:	**16**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.12

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

12. En el expediente n.º 2, el contrato formalizado tiene un plazo de tres años, cuando el plazo del contrato licitado es de dos años más un posible año de prórroga. En el expediente no figura ningún documento ni resolución de aprobación de la prórroga del contrato.

Text de l'al·legació:

De acuerdo con la cláusula Tercera del contrato firmado con la empresa de limpieza, se dispuso lo siguiente:

TERCERA. DURACIÓN.
El plazo de ejecución será de 24 meses a partir de la fecha de formalización, al que se añadirá una posible prórroga de 12 meses adicionales de acuerdo con lo previsto en el apartado 2.1.6 del pliego de cláusulas administrativas particulares.

Por tanto, no se produce ninguna discordancia entre el contrato formalizado y la licitación publicada. Por otra parte, el contrato de limpieza se adjudicó y se formalizó en el mes de enero de 2020, por lo que la prórroga no debía acontecer hasta el mes de enero de 2022, razón por la que no figura ningún documento sobre la prórroga en el propio ejercicio 2020.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**8**
	Pàgina de l'informe:	**16**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.13

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"13. En los expedientes n.º 1, 2, 3, 4 y 5 no constan las resoluciones del órgano de contratación de reconocimiento de las obligaciones correspondientes a las facturas recibidas, ni de autorización de los pagos correspondientes. Los documentos contables «ADO», que la Oficina manifiesta que sustituyen estas resoluciones, no los ha firmado, de manera expresa, el director de la Oficina."

Text de l'al·legació:

Como ya se ha indicado en anteriores ocasiones, la resolución de reconocimiento de la obligación es el propio documento contable en el que se recoge dicho reconocimiento presupuestario de la obligación.

De acuerdo con lo dispuesto en la Ley 14/2014 de Finanzas de la CAIB, "*El reconocimiento o la liquidación de la obligación es el acto por el que se declara que existe un crédito exigible contra la comunidad autónoma o la entidad correspondiente, resultante de un gasto autorizado y comprometido. El reconocimiento de obligaciones se efectuará una vez acreditada documentalmente la realización de la prestación o el derecho del acreedor que en cada caso justifique la obligación, en los términos que se prevean legalmente o reglamentariamente, y comportará la correspondiente propuesta de pago*".

Tratándose de un procedimiento de ejecución presupuestaria de carácter puramente interno, la citada Ley no exige firma por parte de ningún órgano. En este sentido, el sistema informático de contabilidad que utiliza la Oficina, que es el elaborado por la Intervención General de la Administración del Estado (SIC3), no requiere firma alguna de cada uno de los documentos contables que suponen el avance en la tramitación presupuestaria de cada partida de gasto, pues cada una de las fases del procedimiento es ejecutada por los funcionarios habilitados para ello por parte del responsable de cada oficina contable.

AL·LEGACIONS

Índex de la documentació que adjuntau (si escau): 1.
Datació: A la fecha de la firma digital **Càrrec:** Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021). **Nom i llinatges:** Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**9**
	Pàgina de l'informe:	**16**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.14

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"14. En los expedientes n.º 2 y 3 no constan los informes de conformidad del órgano gestor de ninguno de las facturas rendidas, de los precios aplicados y de la realización efectiva de los servicios."

Text de l'al·legació:

Hay que indicar que en el expediente número 2 las facturas se reciben a través de FACe, y las fases por las que atraviesan las facturas en esta herramienta informática, contemplan la de "conformidad" antes de la fase de pago. Por tanto, el informe de conformidad es sustituido por la ejecución de la fase "conformidad" en la propia herramienta informática.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**10**
	Pàgina de l'informe:	**16**

Apartat de l'índex de l'informe:

II.1.A.15

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"15. El pago de las facturas del expediente n.º 3 se lleva a cabo mediante domiciliación bancaria, sin que se pueda realizar, por lo tanto, una conformación previa al pago de las facturas recibidas, de los importes y los servicios facturados, y una autorización previa de los pagos. Este hecho contraviene la cláusula 3.1 del PCAP, que establece que los pagos se tienen que realizar previa recepción y comprobación de las facturas, y los art. 198.4 de la LCSP y 70 de la Ley 14/2014, de 29 de diciembre, de finanzas de la CAIB"

Text de l'al·legació:

La Sindicatura entiende erróneamente que la forma de pago (a través de domiciliación bancaria) impide la conformidad previa al propio pago, lo cual contraviene lo dispuesto en la LCSP y en la Ley de Finanzas de la CAIB, y ello por dos motivos:

1) En primer lugar, las facturas se comunican a la Oficina a través de un correo electrónico en el que la compañía Telefónica avisa de que dichas facturas se encuentran disponibles en la parte privada de clientes que la Oficina tiene en la sede electrónica de la compañía. Normalmente, las fechas de cargo en cuenta son posteriores a la fecha en que las facturas están disponibles para descargar, por lo que es perfectamente posible llevar a cabo la conformidad de las mismas con anterioridad al pago.
2) Y en segundo lugar, los pagos efectuados por domiciliación bancaria no se consideran firmes y definitivos. De acuerdo con los arts. 48 y 49 del Real Decreto-ley 19/2018, de 23 de noviembre, de servicios de pago y otras medidas urgentes en materia financiera, el ordenante tiene derecho, durante un plazo de 8 semanas a partir de la fecha de adeudo de los fondos en su cuenta, a obtener de su proveedor de servicios de pago, con fecha valor no posterior a la del adeudo, la devolución de la cantidad total correspondiente a las operaciones de pago autorizadas, iniciadas por un beneficiario o a través de él, que hayan sido ejecutadas

siempre que el importe supere el que el ordenante podía esperar razonablemente teniendo en cuenta las anteriores pautas de gasto, las condiciones del contrato marco y las circunstancias pertinentes al caso.
Índex de la documentació que adjuntau (si escau): 1.
Datació: A la fecha de la firma digital **Càrrec:** Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021). **Nom i llinatges:** Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**11**
	Pàgina de l'informe:	**33-34**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.1. Consideraciones generales

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al catalán por la Oficina:

"En materia de personal, además de regirse por la Ley 16/2016 y el Reglamento de funcionamiento y régimen interior, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares, en virtud del arte. 22.5 de la Ley 16/2016, que establece:

«El personal al servicio de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción se tiene que regir por lo que disponen esta ley y el reglamento de régimen interior. En todo aquello que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares».

En concreto, en materia de selección y provisión, el arte. 22.2 de la Ley 16/2016 remite específicamente a la ley de función pública de la comunidad autónoma y en el Estatuto básico del empleado público, en los términos siguientes:

«Los puestos de trabajo de la Oficina tienen naturaleza funcionarial. Los procedimientos de selección y provisión tienen que garantizar los principios de igualdad, mérito, capacidad, publicidad e idoneidad, la apreciación de los cuales corresponde a una comisión de valoración formada de acuerdo con los principios de profesionalidad y especialización y paridad de sus miembros, y de acuerdo con las previsiones que establecen el Estatuto básico del empleado público y la Ley de función pública de las Islas Baleares.»

El art. 63 del Reglamento de funcionamiento y régimen interno añade la aplicación supletoria del régimen aplicable al personal de la Sindicatura:

«Régimen jurídico: 1. El personal al servicio de la Oficina se rige por el que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este Reglamento y, en el que no está previsto, le será aplicable el régimen establecido a todos los efectos para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares.

»2. La Ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.

»3. En la provisión y la ocupación de los lugares de trabajo de la Oficina se aplican los principios previstos en ambas normas.»

Text de l'al·legació:

La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina y específicamente en relación con la carrera profesional

La SCIB a pesar de que expone con rigor el régimen aplicable a la Oficina en el apartado IV.1 —salvo que omite por completo citar la importante disposición adicional segunda del Reglamento— luego se contradice y lo aplica con poco rigor.

El régimen aplicable al personal de la Oficina por riguroso orden jerárquico es el siguiente:

1. En primer lugar, la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina, cuyo artículo 22.5 establece que:

> "El personal al servicio de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción se regirá por lo dispuesto en esta Ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares."

2. A continuación el Reglamento. La Oficina no tiene potestad reglamentaria. El Parlamento de las Islas Baleares, de acuerdo con lo establecido en el artículo 7.1 de la Ley 16/2016 tiene la facultad de dictar el Reglamento de régimen jurídico y funcionamiento de la Oficina:

> 1. La organización, el régimen jurídico y el funcionamiento de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se regularán mediante un reglamento de régimen interior, la tramitación y la aprobación, en su caso, corresponderá al Parlamento de las Illes Balears, a través de la comisión correspondiente. El reglamento y sus modificaciones se publicarán en el "Butlletí Oficial de les Illes Balears".

—En cumplimiento del anterior precepto la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, aprobó el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción de las Islas Baleares en sesión de 21 de noviembre de 2018 (BOIB núm. 156, de 13 de diciembre de 2018. En el capítulo VIII se regula el Régimen de Personal. En cuanto al régimen jurídico del personal el artículo 63 establece:

"1. El personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears.

2. La Ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.

3. En la provisión y la ocupación de los puestos de trabajo de la Oficina se aplican los principios previstos en ambas normas."

Además, de acuerdo con la disposición adicional segunda del Reglamento se concreta el régimen retributivo:

"*Disposición adicional segunda*

Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina <u>serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears</u>, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden."

—Las facultades reglamentarias del Parlament no se agotan con la aprobación de dicho reglamento, ya que la misma ley le faculta para modificarlo y, lógicamente, para desarrollarlo. Dicha facultad la ejerció nuevamente el Parlamento cuando la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, en sesión de día 20 de marzo de 2019, aprobó la relación de puestos de trabajo de personal funcionario de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 22 de la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears. No hay duda de que la relación de puestos de trabajo no tiene rango reglamentario de acuerdo con la jurisprudencia. No obstante, como puede observarse el Parlament aprueba por un lado la Relación de Puestos de Trabajo y por otro aprueba una disposiciones de carácter general, con verdadero rango reglamentario, a pesar de que las incluye dentro de la RPT. *El hecho que dichas disposiciones generales, por cuestiones de celeridad y eficacia se ubiquen en la Relación de Puestos de Trabajo no enerva su verdadera naturaleza reglamentaria por cuanto que regula aspectos reservados al reglamento y se aprueba por quien tiene la potestad reglamentaria —la Comisión correspondiente del Parlamento—*. Dicho rango reglamentario no quedaría enervado ni siquiera si la aprobación de dichas disposiciones no se hubiera seguido en rigor los tramites procedimentales en sede parlamentaria. La regulación de la carrera profesional, así como la asimilación de los Jefes de Área a altos cargos o el requisito del nivel de catalán, entre otros, tienen auténtico rango reglamentario. Se trata de una regulación de derechos que en modo alguno puede aprobar el Director de la Oficina. Obsérvese que la aprobación de dicho texto inicia su articulado con un primer apartado de disposiciones generales, de indudable rango reglamentario, y, a continuación, la relación de puestos de trabajo propiamente dicha. A pesar de que dicha circunstancia ya se alegó antes de la aprobación

del informe de la SCIB núm. 185/2021, reproduce ahora la SCIB la misma argumentación, a la que nos oponemos. Todo el informe de la SCIB se asienta en la negación de cualquier efecto jurídico de dichas disposiciones generales, lo que resulta del todo punto sorprendente porque dicha postura supone que la SCIB propone que el director debe desobedecer al Parlament e inaplicar sus normas. Todo lo cual resulta aún más sorprendente si tenemos en cuenta que tanto la SCIB como esta Oficina dependen orgánicamente del Parlament de las Illes Balears. Sería prudente, por tanto, que la SCIB reconsiderara su posición y asumiera que dichas disposiciones generales obligan a su estricto cumplimiento no sólo por esta Oficina sino, especialmente, por la SCIB.

En definitiva, el Director de la Oficina, *en relación con la carrera profesional, únicamente podía en un primer momento dictar simples actos de aplicación y ejecución de dichas disposiciones generales; especialmente, si consideramos que en el momento de la aprobación de la RPT no había ningún funcionario en plantilla, sólo había tomado posesión del cargo el director, por lo que ni siquiera se podía iniciar ningún tipo de negociación.*

A continuación, reproducimos dichas disposiciones generales:

> "DISPOSICIONES GENERALES
>
> 1) La Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se configura como única unidad orgánica de adscripción, por lo que todos los puestos de trabajo se adscriben a la misma.
>
> 2) De acuerdo con lo indicado en los artículos 8 y 10 del Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina, los puestos de Director Adjunto o Directora Adjunta, así como los puestos de Jefe o Jefa de Área, tienen naturaleza directiva y, por tanto, están asimilados en su rango administrativo a altos cargos. De acuerdo con el artículo 79 de la Ley 3/2007, de 27 de marzo, de la Función Pública de la Comunidad Autónoma de las Illes Balears, se proveerán, en consecuencia, por el sistema de libre designación.
>
> 3) Del mismo modo, también se proveerá por este sistema el puesto de Secretario o Secretaria Personal, tal y como indica el citado Reglamento.
>
> 4) Los puestos de Inspector Jefe de Equipo o Inspectora Jefa de Equipo, también se proveerán por el sistema de libre designación de acuerdo con el citado precepto, por el hecho de que implican una elevada responsabilidad por garantizar el adecuado ejercicio de autoridad y/o inspección administrativa, así como la protección de datos personales; por gestionar información especialmente reservada, debiendo extremar la confidencialidad y discreción por encima de lo exigido a cualquier funcionario; por su dependencia directa de un directivo asimilado a alto cargo; y por requerir una especial confianza personal para ejercer sus funciones.
>
> 5) Los puestos de Técnico Superior, Técnico Adjunto, Ayudante y Ayudante Base son puestos de trabajo singularizados que se proveerán mediante concurso específico.

6) Además de los complementos de destino y específico, el personal funcionario de la Oficina podrá percibir los complementos de carrera y de productividad, así como las gratificaciones, previstos en el artículo 121.3 de la Ley 3/2007. El complemento de carrera se satisfará al personal de la Oficina en las mismas condiciones que las establecidas para el personal funcionario de la Comunidad Autónoma, mientras no se desarrolle por la propia Oficina la normativa interna que regule el sistema de carrera profesional horizontal. El complemento de productividad y las gratificaciones se satisfarán de acuerdo con las instrucciones que al efecto dicte el Director o Directora de la Oficina.

7) Los niveles de lengua catalana establecidos para cada puesto de trabajo se regirán por lo dispuesto en el Decreto 11/2017, de 24 de marzo, de exigencia del conocimiento de la lengua catalana en los procedimientos selectivos de acceso a la función pública y para ocupar puestos de trabajo de la Administración de la Comunidad Autónoma de les Illes Balears. No obstante, de acuerdo con la Disposición Adicional Sexta de dicho Decreto, el personal funcionario de otras administraciones que participe en un procedimiento de provisión de puestos de trabajo de la Oficina, si no puede acreditar el nivel mínimo exigido de conocimientos de lengua catalana correspondiente al puesto de trabajo al que opta, dispondrá de un plazo de dos años, contados a partir de la fecha de ocupación del puesto de trabajo, para alcanzarlo y acreditarlo.

3. A continuación, es de aplicación, de acuerdo con el artículo 63 del Reglamento, "el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares" y la disposición adicional segunda que establece "Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de la Sindicatura[...]". Obsérvese que se indica "el régimen" con lo que se hace referencia a las normas legales, reglamentarias y todos los acuerdos y pactos en materia de personal. En consecuencia, es de aplicación la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB, que regulan las condiciones económicas. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

4. Finalmente, con carácter supletorio se aplicaría la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público. No obstante, cabe indicar que la ley 16/2016 indica "la legislación sobre función pública del personal al servicio de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares", por lo que cabe entender que se refiere a toda su normativa y no únicamente a la Ley de función pública autonómica.

AL·LEGACIONS

Índex de la documentació que adjuntau (si escau): 1.
Datació: A la fecha de la firma digital **Càrrec:** Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021). **Nom i llinatges:** Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**12**
	Pàgina de l'informe:	**34,35, 36**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.2.A (sistema de carrera professional)

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Texto traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"b. RESOLUCIÓN DE 14 DE DICIEMBRE DE 2020

Esta Resolución se estructura en dos partes: una primera parte expositiva, que contiene la base jurídica y la justificación, y la segunda, en que se articula en cuatro puntos la parte dispositiva.

En relación con la primera parte, es idéntica, excepto el último párrafo, a la Resolución de 20 de junio de 2019, que fue analizada en el Informe 185/2021 del SCIB. Hay que recordar al respeto que la Relación de puestos de trabajo (RLT) es un acto administrativo y no una disposición de carácter general, y esto implica que no puede innovar ni crear derechos. La RLT de la Oficina es un acto aprobado por la Resolución de la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento y está publicada en el BOIB, pero este órgano no determina el contenido ni la modificación, sino que esta función corresponde a la Dirección de la Oficina, de acuerdo con el arte. 22.6 de la Ley 16/2016, que establece que «en el inicio del primer mandato, la Dirección tiene que presentar a la Mesa del Parlamento la relación de puestos de trabajo del personal, que tiene que ser aprobada por la comisión parlamentaria correspondiente, y también cualquier modificación que se lleve a cabo con posterioridad».

El Informe 185/2021 establece específicamente (pág. 33) que la autonomía organizativa de la Oficina «no implica que se puedan obviar los requisitos que se establecen en la ley y que se utilice la RLT para disponer una regulación que reconozca derechos retributivos». Esta observación hace concluir la SCIB que la justificación de la Resolución, como ya sucedía con la de 20 de junio de 2019, no está correctamente planteada, porque el origen del reconocimiento de la carrera no es, porque no lo puede ser, la RLT de la Oficina, sino el Estatuto básico del empleado público y la ley de función pública autonómica, que es aplicable supletoriamente.

En cuanto a la parte dispositiva, se hacen las observaciones siguientes:

En primer lugar, hay que hacer un comentario general, de técnica normativa, dado que la Resolución confirma el contenido de otra anterior, de 20 de junio

de 2019, a la cual la Oficina ha dado plenos efectos jurídicos desde que se dictó, con lo cual se desconoce el sentido o las consecuencias de esta «confirmación». Además, la Resolución de 14 de diciembre de 2020 regula otros aspectos, más allá de la simple ratificación de la resolución mencionada.

Así, la Resolución incorpora los puntos 1 y 2 de la Resolución de 20 de junio de 2019 y, además, *«eleva a definitivo»* el encuadre inicial establecido por otra resolución, en este caso la de 27 de junio de 2019 —también analizada en el Informe 185/2021, que indica varias irregularidades e indicios de nulidad—, declara «abierto el proceso de progresión en el sistema de carrera» y remite a la convocatoria que en su momento se disponga, «de acuerdo con los requisitos legales establecidos», declaración de la cual se desconocen los efectos concretos.

En segundo lugar, se han detectado irregularidades relevantes en la negociación de la Resolución, dado que hay dudas sobre la validez de la constitución de la Mesa. De este modo, en la Resolución consta que se ha hecho una «negociación previa con la delegada de personal de esta Oficina».

Así, entre la documentación que se aporta sobre esta Resolución, se incluye el acta del acuerdo «entre la Oficina y su delegación de personal» de 14 de diciembre de 2020, es decir, del mismo día en qué se aprueba la Resolución. Esta Acta reproduce la Resolución, sin que conste quién forma parte de la reunión ni como se adopta el acuerdo.

En cuanto a la Mesa negociadora, se ha aportado el acta constitutiva de 26 de octubre de 2020, en la cual se determina que está formada, en representación de la Oficina, por el director y por el jefe de Asesoramiento, Representación y Defensa Jurídica, que actúa de secretario, y, en representación del personal, por la delegada de personal. Esta Mesa aprueba, el 16 de noviembre de 2020, la propuesta de resolución de aprobación del sistema de carrera profesional horizontal del personal de la Oficina y la convocatoria ordinaria para aprovechar el remanente no contabilizado en la Resolución de 27 de junio de 2019.

A la vista de la composición de la Mesa, la Oficina ha procedido al margen del art. 33 del Estatuto básico del empleado público y ha designado, en la parte representativa de los funcionarios, únicamente la delegada de personal, pero no las organizaciones sindicales más representativas en el ámbito autonómico. Hay que recordar que el mencionado artículo dispone que la negociación colectiva de las condiciones de trabajo se tiene que efectuar «mediante el ejercicio de la capacidad representativa reconocida a las organizaciones sindicales en los art. 6.3.c, 7.1 y 7.2 de la LO 11/1985, de 2 de agosto, de libertad sindical» y que tienen legitimación para formar parte de mesas de negociación los representantes de la Administración pública correspondiente y «las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal, las organizaciones sindicales más representativas de comunidad autónoma y los sindicatos que hayan obtenido el 10% o más de los

representantes en las elecciones para delegados o juntas de personal». Por lo tanto, designar únicamente la delegada del personal no es suficiente, sino que, para constituir válidamente la Mesa, se tendrían que haber incorporado los representantes de los sindicatos más representativos a nivel autonómico y que, en estos momentos, son las organizaciones CCOO y UGT.

*Las consecuencias de esta irregularidad en la composición de la Mesa afectan el acto de constitución, en la medida que podrían lesionar un derecho fundamental, en este caso, el de libertad sindical, previsto en el arte. 47.1.a de la Ley 39/2015, que establece la nulidad de pleno derecho de los actos que lesionen derechos y libertades susceptibles de amparo constitucional. Y también afectan los actos que supuestamente se han negociado, porque la negociación no se ha realizado en los términos que establece el EBEP, al no haber participado todos los sujetos legitimados. Y esto implica que se ha obviado un trámite esencial en la aprobación de la Resolución de 14 de diciembre de 2020, lo cual también es causa de nulidad, de acuerdo con el arte. 47.1.e de la Ley 39/2015, en relación con el art. 37.1.c de la *EBEP.*

c. RESOLUCIÓN DE 30 DE DICIEMBRE DE 2020

Esta Resolución aprueba la convocatoria ordinaria para acceder a los diferentes niveles que integran la carrera profesional horizontal y está dirigida al personal que en el momento del encuadre inicial tenía fracciones de tiempos no utilizadas para obtener un nivel en aquel momento. Se trata de una convocatoria prevista por una sola vez, conforme al punto 6.2 de la Resolución de 20 de junio de 2019, que, como se ha dicho, presenta varios indicios de nulidad de pleno derecho, indicados en el Informe 185/21, que no consta que se hayan enmendado.

Sin perjuicio de estos motivos, la Oficina ha actuado en todo momento dando plenos efectos al reconocimiento inicial de la Resolución de 27 de junio de 2019, que también presenta indicios de nulidad expuestos en el Informe 185/21 y no consta que haya efectuado ninguna actuación para seguir las recomendaciones que a su momento hizo la SCIB.

Teniendo en cuenta estos indicios, hay dudas sobre la legalidad de la Resolución de 30 de diciembre, en la medida que consolida derechos reconocidos en resoluciones presuntamente nulas.

d. PRIMERA CONVOCATORIA ORDINARIA PARA OBTENER NIVEL DE CARRERA

El procedimiento de reconocimiento del nivel para tener en cuenta el remanente afecta dos funcionarios con código de empleado 00001/00000004 y 00001/00000007, que logran el nivel III, mediante la Resolución del director de la Oficina de 24 de febrero de 2021, amparada en las actas de sesión del Comité de Valoración de 17 de febrero y de 24 de febrero de 2021.

La documentación que aporta la Oficina sobre esta cuestión es la siguiente:

AL·LEGACIONS

– Resolución de la Dirección de la Oficina por la cual se aprueba la convocatoria ordinaria para acceder a los diferentes niveles que integran la carrera profesional horizontal con el personal funcionario de carrera de la Oficina (BOIB n.º 216, de 31 de diciembre de 2020) y modificada por la Resolución de 15 de enero de 2021 (BOIB n.º 8, de 19 de enero de 2021).

– Acta de sesión del Comité de Valoración de 17 de febrero 2021, en que se acuerda tener por presentadas las solicitudes y se comprueba que las personas solicitantes cumplen el requisito del remanente. También se acuerda que, como que no hay deficiencias para enmendar y no hay personas excluidas, no se dicte la resolución provisional y se dicte directamente la definitiva de personas admitidas a la convocatoria.

– Acta de sesión del Comité de Valoración de 24 de febrero de 2021, en que se puntúan las personas solicitantes, de acuerdo con los criterios establecidos en las bases de la convocatoria. Ambos superan la puntuación mínima exigida. Por lo tanto, se propone la estimación de las solicitudes de logro del nivel III.

– Acuerdo del director de la Oficina de 24 de febrero de 2021 por el cual se declara que los funcionarios con código de empleado 00001/00000004 y 00001/00000007 han obtenido el nivel III, con efectos de 31 de diciembre de 2020.

– Resolución definitiva del director de la Oficina de 24 de febrero 2021 por la cual se resuelve reconocer a ambos funcionarios el nivel III con efectos de 31 de diciembre de 2020.

No se ha aportado la documentación que han librado los solicitantes, que permita contrastar la existencia y la valoración de los méritos, como tampoco la documentación con el detalle de la puntuación que el acta de sesión del Comité de Valoración de 24 de febrero de 2021 indica que se adjunta.

A partir de la documentación enviada, se han detectado las irregularidades siguientes:

1. No se han publicado las listas provisionales y definitivas de admitidos y excluidos, a pesar de que los puntos 6.8 y 6.9 de las bases lo disponen específicamente. Se ha publicado directamente la resolución definitiva, porque, de forma unilateral, se ha considerado que no había excluidos y, por lo tanto, no había nada para enmendar (acta de sesión del Comité de Valoración de 17 de febrero de 2021). Sin embargo, los motivos porque pueda haber una eventual enmienda pueden ser varios y se ha omitido esta posibilidad de forma arbitraria.

2. La Resolución de 24 de febrero de 2021, por la cual se reconoce el nivel III a los funcionarios con código de empleado 00001/00000004 y 00001/00000007 no tiene pie de recurso, a pesar de que se trata de una resolución recurrible en reposición o directamente en la vía contenciosa, de acuerdo con el arte. 112 de la Ley 39/2015, en relación con los art. 123 y 124

de la misma ley y el arte. 46 de la Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la jurisdicción contencioso-administrativa.

3. Esta Resolución tampoco se publica en el BOIB. A pesar de que la base 6.10 establece únicamente que el director tiene que dictar la resolución definitiva, sin ninguna otra especificación, se considera que la resolución se tendría que publicar, en coherencia con la resolución equivalente de la Comunidad Autónoma, que la Oficina establece como referencia (base 6.10 de la Resolución de 22 de diciembre de 2017 de la consejera de Hacienda y Administraciones Públicas por la cual se aprueba la convocatoria ordinaria para acceder a los diferentes niveles que integran la carrera profesional horizontal del personal funcionario de carrera y laboral fijo de los servicios generales de la Administración de la CAIB, BOIB n.º 159, de 28 de diciembre).

Text de l'al·legació:

1. Las resoluciones administrativas en materia de carrera profesional de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears (Oficina en adelante) se ajustan plenamente a derecho

Nos oponemos a la totalidad de conclusiones de apartado IV.2.A. Como veremos la SCIB parte de una serie de premisas erróneas, por lo que la argumentación formulada no se ajusta a derecho.

2. Planteamiento de la controversia

Por un lado, la SCIB entiende:

—Que la carrera profesional de la Oficina requiere un previo acuerdo tras el oportuno proceso de negociación con la Mesa de Negociación de la Oficina.

—Que las disposiciones de carácter general contenidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la Oficina son inaplicables, por cuanto que la carrera profesional deriva de la ley.

La Oficina, por el contrario, entiende que todas las resoluciones de la carrera profesional se ajustan a derecho:

— Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021 de la cual se adjunta una copia. En base a dicha acta el TRIBUNAL DE CUENTAS, en el PRA C100/2022 acordó el ARCHIVO DE LAS ACTUACIONES, se adjunta copia.

—El director de la Oficina debía dictar actos de ejecución y aplicación de las disposiciones generales, de rango reglamentario, contenidas en la Relación de

Puestos de Trabajo aprobadas por la Comisión correspondiente del Parlamento; en consecuencia, se trataba de simples actos debidos.

—La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina. Además, inexplicablemente no aplica tiene en cuenta la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina.

—Lógicamente la Ley y el Reglamento deben regular inicialmente cuales deben ser las condiciones mínimas del régimen de personal, ya que al tratarse de un organismo de nueva creación es incomprensible pretender una negociación con representantes sindicales de funcionarios inexistentes.

—Las facultades de negociación de las Organizaciones Sindicales más representativas a nivel estatal y autonómico (CCOO y UGT) no se cuestionan en absoluto, si bien la constitución de la Mesa de Negociación solo podía realizarse cuando hubiera al menos 6 funcionarios. La SCIB al exigir la constitución de la Mesa cuando no había ningún funcionario está proponiendo actos de contenido imposible, los cuales, de acuerdo con el artículo 47.1.c) de la Ley 39/2015 serían nulos de pleno derecho.

—La Oficina ha intentado constituir insistentemente la Mesa de Negociación, con convocatorias formales y contactos informales, si bien dichas organizaciones sindicales no han comparecido.

—En modo alguno la Oficina ha vulnerado los derechos constitucionales de las organizaciones sindicales.

3. <u>La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina y específicamente en relación con la carrera profesional</u>

La SCIB a pesar de que expone con rigurosidad el régimen aplicable a la Oficina en el apartado IV.1, a pesar de que omite mencionar la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina, luego se contradice y lo aplica con poco rigor.

El régimen aplicable al personal de la Oficina por riguroso orden jerárquico es el siguiente:

3.1. En primer lugar, la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina, cuyo artículo 22.5 establece que:

> "El personal al servicio de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción se regirá por lo dispuesto en esta Ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares."

3.2. A continuación el Reglamento. La Oficina no tiene potestad reglamentaria. El Parlamento de las Islas Baleares, de acuerdo con lo establecido en el

artículo 7.1 de la Ley 16/2016 tiene la facultad de dictar el Reglamento de régimen jurídico y funcionamiento de la Oficina:

> 1. La organización, el régimen jurídico y el funcionamiento de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se regularán mediante un reglamento de régimen interior, la tramitación y la aprobación, en su caso, corresponderá al Parlamento de las Illes Balears, a través de la comisión correspondiente. El reglamento y sus modificaciones se publicarán en el "Butlletí Oficial de les Illes Balears".

—En cumplimiento del anterior precepto la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, aprobó el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción de las Islas Baleares en sesión de 21 de noviembre de 2018 (BOIB núm. 156, de 13 de diciembre de 2018. En el capítulo VIII se regula el Régimen de Personal, en cuyo artículo 63 se establece:

> "1. El personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears.
>
> 2. La Ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.
>
> 3. En la provisión y la ocupación de los puestos de trabajo de la Oficina se aplican los principios previstos en ambas normas."

Además, de acuerdo con la <u>disposición adicional segunda del Reglamento, de singular importancia,</u> se concreta el régimen retributivo:

> "Disposición adicional segunda:
>
> Las <u>condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura</u> de Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden"

—Las facultades reglamentarias del Parlament no se agotan con la aprobación de dicho Reglamento, ya que la misma ley le faculta para modificarlo y, lógicamente, para desarrollarlo. Dicha facultad la ejerció nuevamente el Parlamento cuando la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, en sesión de día 20 de marzo de 2019, aprobó la relación de puestos de trabajo de personal funcionario de la Oficina, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 22 de la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina, publicada en el BOIB Núm. 41, de 30 de marzo de 2019. No hay duda de que la relación de puestos de trabajo no tiene rango reglamentario de acuerdo con la jurisprudencia. No obstante, como puede observarse, en el mismo documento, el Parlament aprueba por un lado la

Relación de Puestos de Trabajo y, a continuación, aprueba unas disposiciones de carácter general, con verdadero rango reglamentario, a pesar de que las incluye dentro de la RPT. *El hecho que dichas disposiciones generales, por cuestiones de celeridad y eficacia se ubiquen en la Relación de Puestos de Trabajo no enerva su verdadera naturaleza reglamentaria por cuanto que regula aspectos reservados al reglamento y se aprueba por quien tiene la potestad reglamentaria —la Comisión correspondiente del Parlamento—.* Dicho rango reglamentario no quedaría enervado ni siquiera si la aprobación de dichas disposiciones no se hubiera seguido, rigurosamente, los trámites procedimentales en sede parlamentaria. *La regulación de la carrera profesional, así como la asimilación de los Jefes de Área a altos cargos o el requisito del nivel de catalán, entre otros, tienen auténtico rango reglamentario. Se trata de una regulación de derechos que en modo alguno puede aprobar el Director de la Oficina.* Obsérvese que la aprobación de dicho texto inicia su articulado con un primer apartado de disposiciones generales, de indudable rango reglamentario, y, a continuación, la relación de puestos de trabajo propiamente dicha. A pesar de que dicha circunstancia ya se alegó antes de la aprobación del informe de la SCIB núm. 185/2021, reproduce ahora la SCIB la misma argumentación, a la que nos oponemos. Todo el informe de la SCIB se asienta en la negación de cualquier efecto jurídico de dichas disposiciones generales, lo que resulta del todo punto sorprendente porque dicha postura supone que la SCIB propone que el director debe HACER CASO OMISO al Parlament e inaplicar sus normas. Todo lo cual resulta aún más sorprendente si tenemos en cuenta que tanto la SCIB como esta Oficina dependen orgánicamente del Parlament de las Illes Balears. Sería prudente, por tanto, que la SCIB reconsiderara su posición y asumiera que dichas disposiciones generales obligan a su estricto cumplimiento no sólo por esta Oficina sino, especialmente, por la SCIB.

En definitiva, el Director de la Oficina, en relación con *la carrera profesional, únicamente podía —mejor dicho debía— en un primer momento dictar simples actos de aplicación y ejecución de dichas disposiciones generales; especialmente, si consideramos que en el momento de la aprobación de la RPT no había ningún funcionario en plantilla, sólo había tomado posesión del cargo el director, por lo que ni siquiera se podía iniciar ningún tipo de negociación.*

A continuación, reproducimos las mencionadas disposiciones generales:

> "DISPOSICIONES GENERALES
>
> 1) La Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se configura como única unidad orgánica de adscripción, por lo que todos los puestos de trabajo se adscriben a la misma.
>
> 2) De acuerdo con lo indicado en los artículos 8 y 10 del Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina, los puestos de Director Adjunto o Directora Adjunta, así como los puestos de Jefe o Jefa de Área, tienen naturaleza directiva y, por tanto, están asimilados en su rango administrativo a altos cargos. De acuerdo con el artículo 79 de la Ley 3/2007,

de 27 de marzo, de la Función Pública de la Comunidad Autónoma de las Illes Balears, se proveerán, en consecuencia, por el sistema de libre designación.

3) Del mismo modo, también se proveerá por este sistema el puesto de Secretario o Secretaria Personal, tal y como indica el citado Reglamento.

4) Los puestos de Inspector Jefe de Equipo o Inspectora Jefa de Equipo, también se proveerán por el sistema de libre designación de acuerdo con el citado precepto, por el hecho de que implican una elevada responsabilidad por garantizar el adecuado ejercicio de autoridad y/o inspección administrativa, así como la protección de datos personales; por gestionar información especialmente reservada, debiendo extremar la confidencialidad y discreción por encima de lo exigido a cualquier funcionario; por su dependencia directa de un directivo asimilado a alto cargo; y por requerir una especial confianza personal para ejercer sus funciones.

5) Los puestos de Técnico Superior, Técnico Adjunto, Ayudante y Ayudante Base son puestos de trabajo singularizados que se proveerán mediante concurso específico.

6) Además de los complementos de destino y específico, el personal funcionario de la Oficina podrá percibir los complementos de carrera y de productividad, así como las gratificaciones, previstos en el artículo 121.3 de la Ley 3/2007. El complemento de carrera se satisfará al personal de la Oficina en las mismas condiciones que las establecidas para el personal funcionario de la Comunidad Autónoma, mientras no se desarrolle por la propia Oficina la normativa interna que regule el sistema de carrera profesional horizontal. El complemento de productividad y las gratificaciones se satisfarán de acuerdo con las instrucciones que al efecto dicte el Director o Directora de la Oficina.

7) Los niveles de lengua catalana establecidos para cada puesto de trabajo se regirán por lo dispuesto en el Decreto 11/2017, de 24 de marzo, de exigencia del conocimiento de la lengua catalana en los procedimientos selectivos de acceso a la función pública y para ocupar puestos de trabajo de la Administración de la Comunidad Autónoma de les Illes Balears. No obstante, de acuerdo con la Disposición Adicional Sexta de dicho Decreto, el personal funcionario de otras administraciones que participe en un procedimiento de provisión de puestos de trabajo de la Oficina, si no puede acreditar el nivel mínimo exigido de conocimientos de lengua catalana correspondiente al puesto de trabajo al que opta, dispondrá de un plazo de dos años, contados a partir de la fecha de ocupación del puesto de trabajo, para alcanzarlo y acreditarlo.

3.3. A continuación, es de aplicación, de acuerdo con el artículo 63 del Reglamento, "*el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares*" y la Disposición adicional segunda que establece "*Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de la Sindicatura (...)*". Obsérvese que se indica "el régimen" con lo que se hace referencia a las normas legales, reglamentarias y todos los acuerdos y pactos

en materia de personal. En consecuencia, es de aplicación la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

3.4. Finalmente, con carácter supletorio se aplicaría la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público. No obstante, cabe indicar que la ley 16/2016 indica "la legislación sobre función pública del personal al servicio de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares", por lo que cabe entender que se refiere a toda su normativa y no únicamente a la Ley de función pública autonómica.

4. La totalidad de actos citados por la SCIB son simples actos debidos o de mera ejecución

Ya se ha expuesto anteriormente que el director de la Oficina debía dictar los actos de aplicación necesarios para la retribución de la carrera profesional. No tenía ni la más mínima facultad para regular o modular el derecho de los funcionarios en relación con dicho complemento sino aplicar estrictamente la carrera profesional de los funcionarios de la Comunidad Autónoma. Es decir el director sólo podía dictar simples ACTOS DEBIDOS con un contenido prácticamente automático en virtud de una norma preexistente. Dicho de otra forma, el director de la Oficina hubiera incurrido en responsabilidad si no hubiera aplicado la carrera profesional. Recordemos el termino imperativo de las disposiciones generales: *"el complemento de carrera se satisfará al personal [...]"*

Podemos citar, por su singular similitud, la jurisprudencia referida a las licencias de obra. En el fundamento jurídico tercero de la Sentencia del Tribunal Supremo (Contencioso), sec. 5ª, S 28-11-1995, rec. 4128/1991, se indica:

> "Hemos dicho en muchas ocasiones que las licencias urbanísticas son de naturaleza eminentemente reglada y constituyen un acto debido en cuanto que "necesariamente" "deben" otorgarse o denegarse según que la actuación pretendida se adapte o no a la ordenación aplicable. La denegación ha de ser motivada (art. 179,2 del T.R. de la Ley del Suelo (EDL 1992/15748)); motivación que no puede ser meramente formal o rutinaria sino que se ha de concretar en hechos determinantes que puedan ser subsumidos en una norma impeditiva, excluyente o prohibitiva de la licencia; debiendo equipararse a la falta de motivación la que lo es manifiestamente errónea, arbitraria o irracional. (STS 7 febrero 1994)."

5. Análisis jurídico sobre la legalidad de las resoluciones del Director de 20-6-19, 14-12-20 y 30-12-20

AL·LEGACIONS

5.1. En primer lugar, la Oficina insta a la SCIB a de su informe el apartado "d) PRIMERA CONVOCATORIA ORDINARIA PARA OBTENER NIVEL DE CARRERA" porque se corresponden con actuaciones de la Oficina correspondientes al ejercicio 2021 que QUEDAN FUERA DEL ALCANCE del informe que nos ocupa correspondiente a 2020.

5.2. La Oficina fue creada por la Ley 16/2016, de 9 de diciembre. El artículo 22.5 de dicha ley establece que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en esta ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares. A su vez el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, en sesión de día 21-11-2018 (BOIB núm. 156, de 13-12-18) establece en su artículo 63 que el personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la SCIB; además del inciso de la disposición adicional segunda (*"Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden")*. A su vez el artículo 63.2 del Reglamento establece que la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.

Por ello, al personal de la Oficina le es aplicable, en lo no previsto en la Ley y el Reglamento de la Oficina, en primer lugar, el "régimen" aplicable al personal de la SCIB, es decir la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

5.3. El artículo 16 y siguientes del Texto refundido de la Ley del Estatuto básico del empleado público, aprobado por el Real decreto legislativo 5/2015, de 30 de octubre —a partir de ahora EBEP—, establece la carrera profesional como el conjunto ordenado de oportunidades de ascenso y expectativas de progreso profesional conforme a los principios de igualdad, mérito y capacidad.

5.4. En relación con la carrera profesional, el Consejo de Gobierno de 24 de octubre de 2008 acordó ratificar el Acuerdo entre la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares y las organizaciones sindicales CCOO, CSI-CSIF, STEI-y, UGT y USO, por el cual se determinaron los criterios y las líneas generales del proceso negociador para la adopción de

acuerdos en materia de función pública, en el ámbito de la Mesa Sectorial de Servicios Generales y del personal laboral para el periodo 2008-2011, entre los cuales se encuentra el de carrera profesional (punto 5.º).

5.5. Por el Acuerdo del Consejo de Gobierno de 8 de mayo de 2015 se ratificaron los acuerdos del Comité Intercentros y de la Mesa Sectorial de Servicios Generales de 4 de mayo de 2015 mediante los cuales se desarrolla el punto 5.º, carrera profesional, del Acuerdo mencionado en el punto anterior.

5.6. Por el Acuerdo del Consejo de Gobierno de 20 de noviembre de 2015 se ratificaron el Acuerdo de la Mesa de Servicios General de 12 de noviembre de 2015 y el Acuerdo del Comité Intercentros de 16 de noviembre de 2015, por los cuales se aprobaron las bases para reactivar la carrera profesional del personal funcionario y laboral de servicios general de la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares y se remodeló el Acuerdo de la Mesa Sectorial de Servicios Generales y del Comité Intercentros de 4 de mayo de 2015.

5.7. Por el Acuerdo del Consejo de Gobierno de 19 de enero de 2018 se ratificaron el Acuerdo del Comité Intercentros de 18 de diciembre de 2017 y el Acuerdo de la Mesa Sectorial de Servicios Generales de 19 de diciembre de 2017 por los cuales se modifican los acuerdos relativos a la carrera profesional del personal del ámbito de servicios generales mencionados en los puntos anteriores.

5.8. El punto 2.6 del anexo 1 del Acuerdo de Consejo de Gobierno de 20 de noviembre de 2015 establece que las cuantías correspondientes en el grado o nivel de carrera profesional serán las reguladas en el punto 7.2 del Acuerdo de la Mesa Sectorial de Servicios General y del Comité Intercentros de día 4 de mayo de 2015:

Funcionari/ laborals	Subgrup A1/ Grup prof. A	Subgrup A2/ Grup prof. B	Subgrup B	Subgrup C1/ Grup prof. C	Subgrup C2/ Grup prof. D	Altres agrup./ Grup Prof. E
Nivell IV	12.000 €	8.640 €	7.280 €	7.000€	5.500 €	4.500 €
Nivell III	9.000 €	6.660 €	5.960 €	5.250 €	4.200 €	3.000 €
Nivell II	6.000 €	4.560 €	4.080 €	3.600 €	2.900 €	2.200 €
Nivell I	3.000 €	2.400 €	2.200 €	2.000 €	1.700 €	1.300 €

Sin embargo, mientras no se derogue el Real decreto ley 8/2010, de 20 de mayo, por el cual se adoptan medidas extraordinarias para la reducción del déficit público (BOE n.º 126, de 24 de mayo), hay que aplicar las minoraciones que establece la Ley 6/2010, de 17 de junio, por la cual se adoptan medidas urgentes para la reducción del déficit público (BOIB n.º 94, de 22 de junio).

5.9. Dicho acuerdo de carrera profesional fue adoptado por diversas administraciones de las Islas Baleares (Consell Insular de Mallorca, Ajuntament de Palma, Agència Tributària de les Illes Balears, Ajuntament de Pollença, Ajuntament d'Andratx, Ajuntament d'Inca, Ajuntament de Ses Salines, Ajuntament de Calvià, entre otras) y, también por la SCIB. El Acuerdo

de la SCIB, de acuerdo con el modelo de carrera profesional de la CAIB, fue publicado en el BOIB núm. 139, de 6-11-18.

5.10. Mediante acuerdo de la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears de fecha 20-3-19, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 22 de la Ley 16/2016, de 9 de diciembre se aprobó la relación de puestos de trabajo de personal funcionario de la Oficina (BOIB núm. 41, de 30 de marzo de 2019). En la fecha de aprobación de dicha Relación de Puestos de Trabajo, lógicamente, al tratarse de un servicio de nueva creación, no estaba ocupado ni un solo puesto de trabajo, salvo el Director de la Oficina. La consecuencia lógica es que ni se podía ni se debía convocar la Mesa de Negociación porque para constituirse válidamente se requería que previamente se hubieran celebrado elecciones sindicales si al menos prestasen servicios un mínimo de 6 funcionarios de la Oficina. Por ello, la Mesa del Parlamento, a propuesta del Director, haciendo uso de las potestades reglamentarias sometió a la aprobación de la Comisión parlamentaria de asuntos institucionales la relación de puestos de trabajo propuesta por el director.

El Director de la Oficina, sin ningún puesto de trabajo ocupado, no podía alcanzar ningún tipo de acuerdo, por ello la Comisión de asuntos institucionales del Parlamento, incluyó en la misma Relación de Puestos de Trabajo —que de acuerdo con la jurisprudencia no tiene carácter reglamentario— un apartado de "disposiciones generales", que, por sí mismas y al margen de la relación de puestos de trabajo, tienen carácter reglamentario por cuanto que han sido dictadas por la comisión correspondiente del Parlamento, la cual tiene la potestad de aprobar normas de carácter reglamentario para la Oficina. Cabe recordar que fue la misma Comisión del Parlamento la que aprobó el Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interno de la Oficina, por lo que dichas disposiciones de carácter general son un desarrollo de éste. En cualquier caso, subsidiariamente, dichas disposiciones tendrían la consideración de un acto administrativo debido, en aplicación estricta del régimen jurídico de la Oficina, que obliga a aplicar con carácter general el régimen jurídico de la SCIB. Dado que la SCIB aplica estrictamente el modelo de carrera profesional de la CAIB, la Comisión del Parlamento —no el director, porque no podía dictar actos reglamentarios ni alcanzar acuerdos con un personal inexistente en esos momentos— dispuso que le fuera aplicable a la Oficina el régimen jurídico de la CAIB. Subsidiariamente, también, cabe recordar que de acuerdo con el segundo inciso del artículo 34.2 del Real Decreto Legislativo 5/2015, de 30 de octubre, por el cual se aprueba el Texto Refundido de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público, cualquier administración o entidad pública puede adherirse a los acuerdos alcanzados dentro del territorio de cada comunidad autónoma o los acuerdos alcanzados en un ámbito supramunicipal.

Lógicamente, la aprobación de dichas disposiciones generales por la Comisión correspondiente del Parlamento no podía en modo alguno vulnerar los derechos de los funcionarios, porque todavía ninguno había tomado posesión

del puesto de trabajo. Por el contrario, con carácter previo a la toma de posesión de los nuevos funcionarios ya se les reconoce el derecho a la carrera profesional. Cabe recordar que en la mesa de negociación, de acuerdo con el segundo párrafo del artículo 33.1 del EBEP, están legitimados para estar presentes, por una parte, los representantes de la Administración Pública correspondiente, y por otra, las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal, las organizaciones sindicales más representativas de comunidad autónoma, así como los sindicatos que hayan obtenido el 10 por 100 o más de los representantes en las elecciones para Delegados y Juntas de Personal, en las unidades electorales comprendidas en el ámbito específico de su constitución. Comoquiera que la Oficina no había podido celebrar elecciones sindicales, por inexistencia de funcionarios, no podía constituirse la mesa de negociación de la Oficina. Subsidiariamente, por aplicación analógica, cabía aplicar la regulación del artículo 38.7 del EBEP referente a la potestad de la administración para dictar actos para establecer las condiciones de trabajo de los funcionarios cuando no se alcanza acuerdo en la negociación.

El director de la Oficina reconoció la carrera a los funcionarios ya que las condiciones de trabajo venían establecidas en la RLT. La Jurisprudencia del Tribunal Supremo reflejada en las sentencias no 1796/2018 de 18 de diciembre (RC 3723/2017ECLI:ES:TS:2018:4290),no 293/2019 de 6 de marzo (RC 2595/2017(ECLI:ES:TS:2019:745) y no 304/2018 de 8 de marzo (RC2751/2017ECLI: ES: TS:2019:821, resuelve que la carrera profesional forma parte de las condiciones de trabajo de la cláusula 4a del Acuerdo Marco incorporado a la Directiva 1999/70/CE de 28 de junio de 1999 (EDL 1999/66412) https://online.elderecho.com/seleccionProducto.do?nref=1999/66412&anchor=&producto_inicial=* referida al principio de no discriminación y que la participación en un sistema de carrera profesional y las consecuencias económicas derivadas de ella están incluidas en el concepto "condiciones de trabajo" de la cláusula 4 del Acuerdo Marco incorporado a la citada Directiva 1999/70 (EDL 1999/66412) https://online.elderecho.com/seleccionProducto.do?nref=1999/66412&anchor= &producto_inicial=*

5.11. En aplicación estricta del acuerdo de la Comisión correspondiente del Parlamento y como mero acto debido de ejecución, el director de la Oficina resolvió en fecha 20 de junio de 2019 aprobar con carácter provisional el sistema de carrera profesional horizontal y la evaluación del cumplimiento del personal funcionario de carrera de la Oficina. En definitiva, la Oficina tenía el deber jurídico, desde un primer momento, de pagar la carrera profesional —porque hay un mandato preciso, claro e incondicional— de sus funcionarios aplicando lo pactos, acuerdos y resoluciones de aplicación a la CAIB.

En dicha fecha sólo habían tomado posesión cinco funcionarios por lo que todavía no era posible convocar elecciones sindicales, ni mucho menos constituir la Mesa de Negociación.

5.12. En fecha 16-10-20, cuando el censo de funcionarios alcanzó el número mínimo previsto en el artículo 39.2 del EBEP y las condiciones sanitarias a causa de la pandemia COVID-19 lo permitieron, se celebraron las elecciones a los órganos de representación de los funcionarios de la Oficina. En dichas elecciones salió elegida una Delegada de Personal con una candidatura independiente sin vinculación a ninguna organización sindical.

5.13. Mediante Resolución del director de la Oficina, de fecha 14 de diciembre de 2020, se reguló el sistema de carrera profesional horizontal y la evaluación del cumplimiento del personal funcionario de carrera que presta servicios en la misma (BOIB núm. 210, de 17-12-20) en los mismos términos que el Acuerdo sobre el modelo de carrera profesional del personal funcionario y laboral al servicio de los Servicios Generales de la Comunidad Autónoma de las Illes Balears, así como sus posibles modificaciones y adaptaciones. En dicha resolución se elevó a definitivo el encuadre inicial respecto del personal funcionario de carrera que comenzó a prestar servicios a partir del año 2019, y que se realizó como consecuencia del dictado de la Resolución del Director de la Oficina de 20 de junio de 2019. En los antecedentes de la mencionada resolución de 14 de diciembre de 2020 se indica que la misma se negoció con la Delegada de Personal de la Oficina.

A pesar de que se menciona que es un acuerdo cabe entender que dicha resolución es un acto debido más, dictado en relación con los anteriores. Nada impide al Director informar a la delegada de personal antes de aprobar cualquier resolución en materia de personal.

6. Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021, y que finalizó por parte de dicho Tribunal con el archivo de las actuaciones.

Se adjunta como anexo dicha acta del Tribunal de cuentas de la que destacamos el siguiente párrafo de la consideración segunda:

> *"Pues bien, las irregularidades descritas no parecen cuestionar el derecho de los funcionarios y trabajadores de la Oficina al percibo de las cantidades abonadas en concepto de ayudas o de complemento de carrera profesional, funcionarios que, por otra parte, procedían en ocasiones de la propia Sindicatura donde ya venían percibiendo las cantidades correspondientes a dichos conceptos en base al Acuerdo alcanzado previa negociación, como ha sido expuesto detalladamente en la Consideración anterior. En los supuestos que analizamos, la Delegada Instructora considera relevante que el artículo 63 del Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento Balear establezca que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por el*

propio Reglamento y, en lo no previsto, por el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares. Por ello, tal y como ha relatado el Director de la Oficina en su escrito, dada la escasez de personal y los medios con los que contaba, decidió utilizar la posibilidad de aplicación supletoria del Acuerdo alcanzado en la propia Sindicatura, máxime cuando el personal del que se nutrió inicialmente la Oficina para el desempeño de alguno de los puestos reflejados en la relación de puestos de trabajo procedían del referido órgano de control.

En efecto, las irregularidades denunciadas reflejan cuestiones cuya valoración, a criterio de esta Instrucción, no procede determinar y valorar en esta sede, sin que por otra parte las posibles dudas sobre la validez o nulidad de un determinado acto, resolución o acuerdo puedan ser suficientes para apreciar la existencia, siquiera previa y provisionalmente, de un presunto alcance contable como consecuencia de la aplicación de los mismos."

En base a dicha acta se dictó el Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022.

7. Sobre los intentos infructuosos para constituir la Mesa de Negociación de la Oficina

Durante el mes de noviembre de 2021 la Oficina se puso en contacto con los representantes de las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal y de la comunidad autónoma (UGT y CCOO) para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de la negociación sobre cualquier materia incluida en el artículo 37 del EBEP, si bien especialmente la carrera profesional, las ayudas sociales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo. En fecha 25 de noviembre de 2021 el director de la Oficina convocó formalmente a las representaciones de UGT, CCOO para para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de las sesiones ordinarias de negociación para el día 2-12-21; no obstante, ninguna de las dos representaciones se personó en el día y lugar indicado. A pesar de ello en fecha 9-12-21 se celebró una reunión preparatoria informal para fijar un calendario para la constitución e inicio de las sesiones de negociación, así como para informar sobre todas las cuestiones en materia de recursos humanos de la Oficina. Se acordó como fecha para la constitución de la Mesa de Negociación e inicio del proceso de negociación el día 17-1-22. La Oficina tras remitir a dichas organizaciones sindicales toda la documentación solicitada convocó formalmente a dichas organizaciones sindicales para la fecha acordada, no obstante, finalmente, día 17-1-22 no acudieron. A pesar de la insistencia de la Oficina, las organizaciones sindicales no accedieron a fijar una nueva fecha para constituir la Mesa de Negociación.

AL·LEGACIONS

Considerando que la Oficina actuó de buena fe para negociar cualquier materia prevista en el artículo 37 del EBEP y muy especialmente la carrera profesional, ayudas asistenciales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo y que las organizaciones sindicales más representativas no han accedido siquiera a constituir la Mesa de Negociación y que con anterioridad solo se han dictado meros actos debidos, la afirmación de la Sindicatura sobre la vulneración de derechos constitucionales de libertad sindical es a todas luces improcedente.

8. Conclusiones

Las actuaciones en materia de carrera profesional de la Oficina se ajustan plenamente a derecho.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1. ANEXO 1. Acta de liquidación provisional negativa del TRIBUNAL DE CUENTAS Expediente n.º ENJ2021/000154, Actuaciones Previas n.º 1067/2021 Ramo: SECTOR PÚBLICO AUTONÓMICO (Informe de Fiscalización 185/21 sobre el cumplimiento de legalidad de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, correspondiente al ejercicio 2019) Lugar: ILLES BALEARS.
2. ANEXO 2. Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**13**
	Pàgina de l'informe:	**38**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.2.B (Acció social)

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Texto traducido al CASTELLANO por la Oficina:

El Acuerdo de 4 de diciembre de 2020, aportado por la Oficina, regula las ayudas sociales para el periodo 2020-2023. Hasta su aplicación, es decir, durante casi todo el año 2020, rige la Resolución del director de la Oficina de 24 de julio de 2019, por la cual se acuerda la aplicación del Acuerdo del Consell de la Sindicatura de Cuentas en materia de ayudas sociales a los funcionarios de la Oficina. *Esto supone que la totalidad de los pagos de acción social hechos durante el año 2020 son en concepto de ayudas por hijos entre 0 y 18 años, y en aplicación de la Resolución de 24 de julio de 2019, sobre la cual el Informe 185/2021 puso de manifiesto varias incidencias, en particular, la ausencia de negociación, que constituía un indicio de nulidad, sin que conste que se hayan llevado a cabo las recomendaciones de la Sindicatura. Estos indicios afectan, por lo tanto, la gestión de los pagos liquidados durante el año 2020.*

Además de esta cuestión, a partir del análisis del Acuerdo de 4 de diciembre de 2020 se ha detectado el incumplimiento del art.. 33 del EBEP en materia de negociación: la parte expositiva del acuerdo hace referencia a la negociación llevada a cabo con la delegada de personal el 29 de octubre de 2020. En relación con esto, la documentación que se ha aportado incluye el acta constitutiva de esta Mesa y el acta donde consta la aprobación del acuerdo en materia de ayudas sociales.

Cómo se ha expuesto anteriormente, el acta constitutiva de 26 de octubre de 2020 determina que está formada por el director y el jefe de Asesoramiento, Representación y Defensa de la Oficina, y por la delegada de personal. Y esta composición supone el incumplimiento del art. 33 del EBEP, en relación con los art. 6.3.c, 7.1 y 7.2 de la LO 11/1985, de 2 de agosto, de libertad sindical, dado que no se han incluido las organizaciones sindicales más representativas en el ámbito autonómico, que tienen legitimación para formar parte de mesas de negociación. Por lo tanto, para constituir válidamente la Mesa se tendrían que haber incorporado los representantes de los sindicatos más representativos a nivel autonómico (que, como se ha indicado, en estos momentos son las organizaciones CCOO y UGT).

AL·LEGACIONS

La SCIB remite, por lo tanto, en cuanto a las consecuencias de esta irregularidad en la composición de la Mesa, al que se ha expuesto anteriormente: se ve afectado el acto de constitución, en la medida que se habría lesionado un derecho fundamental, en este caso, el de libertad sindical, dispuesto en el art. 47.1.a de la Ley 39/2015, que establece la nulidad de pleno derecho de los actos que lesionen derechos y libertades susceptibles de amparo constitucional. Y también afectan los actos que supuestamente se han negociado, porque la negociación no se ha realizado en los términos que establece el EBEP, puesto que no han participado todos los sujetos legitimados. Y esto implica que se ha obviado un trámite esencial en la aprobación del Acuerdo.

A pesar de que no se ha analizado el otorgamiento de ayudas correspondientes a 2020, que se abonan en el año 2021 en aplicación de esta Resolución, al haber indicios razonables de nulidad, también la concesión de las cantidades estaría privada de cobertura legal suficiente.

A partir de la documentación enviada, se ha detectado la irregularidad siguiente:

La Oficina no ha enviado a la SCIB una copia de la convocatoria de ayudas sociales con relación a los ejercicios 2019 y 2020.

Text de l'al·legació:

1. Las resoluciones administrativas en materia de acción social de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears (Oficina en adelante) se ajustan plenamente a derecho

Nos oponemos a la totalidad de conclusiones de apartado IV.2.B. Como veremos la SCIB parte de una serie de premisas erróneas, por lo que la argumentación formulada no se ajusta a derecho.

2. Planteamiento de la incidencia

Por un lado la SCIB entiende:

—Que la acción social de la Oficina requiere un previo acuerdo tras el oportuno proceso de negociación con la Mesa de Negociación de la Oficina.

La Oficina, por el contrario, entiende que todas las resoluciones de la acción social se ajustan a derecho:

— Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021 de la cual se adjunta una copia. En base

a dicha acta el TRIBUNAL DE CUENTAS, en el PRA C100/2022 acordó el ARCHIVO DE LAS ACTUACIONES, se adjunta copia.

—El director de la Oficina debía dictar actos de ejecución y aplicación de las disposiciones generales, de rango reglamentario, contenidas en la Relación de Puestos de Trabajo aprobadas por la Comisión correspondiente del Parlamento; en consecuencia se trataba de simples actos debidos.

—La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina. Además, inexplicablemente no aplica ni tiene en cuenta la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina.

—Lógicamente la Ley y el Reglamento deben regular inicialmente cuales deben ser las condiciones mínimas del régimen de personal, ya que al tratarse de un organismo de nueva creación es incomprensible pretender una negociación con representantes sindicales de funcionarios inexistentes.

—Las facultades de negociación de las Organizaciones Sindicales más representativas a nivel estatal y autonómico (CCOO y UGT) no se cuestionan en absoluto, si bien la constitución de la Mesa de Negociación solo podía realizarse cuando hubiera al menos 6 funcionarios. La SCIB al exigir la constitución de la Mesa cuando no había ningún funcionario está proponiendo actos de contenido imposible, los cuales, de acuerdo con el artículo 47.1.c) de la Ley 39/2015 serían nulos de pleno derecho. Tampoco se puede constituir la Mesa si los funcionarios no promueven la celebración de elecciones sindicales.

—La Oficina ha intentado constituir insistentemente la Mesa de Negociación, con convocatorias formales y contactos informales, si bien dichas organizaciones sindicales no han comparecido.

—En modo alguno la Oficina ha vulnerado los derechos constitucionales de las organizaciones sindicales. Las actuaciones del director de la Oficina velan por los derechos fundamentales, incluidos los de los trabajadores.

3. <u>La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina y específicamente en relación con la acción social</u>

La SCIB a pesar de que expone con rigurosidad el régimen aplicable a la Oficina en el apartado IV.1, a pesar de que omite mencionar la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina, luego se contradice y lo aplica con poco rigor.

El régimen aplicable al personal de la Oficina por riguroso orden jerárquico es el siguiente:

3.1. En primer lugar, la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina, cuyo artículo 22.5 establece que:

> "El personal al servicio de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción se regirá por lo dispuesto en esta Ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la

legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares."

3.2. A continuación el Reglamento. La Oficina no tiene potestad reglamentaria. El Parlamento de las Islas Baleares, de acuerdo con lo establecido en el artículo 7.1 de la Ley 16/2016 tiene la facultad de dictar el Reglamento de régimen jurídico y funcionamiento de la Oficina:

> 1. La organización, el régimen jurídico y el funcionamiento de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se regularán mediante un reglamento de régimen interior, la tramitación y la aprobación, en su caso, corresponderá al Parlamento de las Illes Balears, a través de la comisión correspondiente. El reglamento y sus modificaciones se publicarán en el "Butlletí Oficial de les Illes Balears".

—En cumplimiento del anterior precepto la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, aprobó el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción de las Islas Baleares en sesión de 21 de noviembre de 2018 (BOIB núm. 156, de 13 de diciembre de 2018. En el capítulo VIII se regula el Régimen de Personal, en cuyo artículo 63 se establece:

> "1. El personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears.
>
> 2. La Ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.
>
> 3. En la provisión y la ocupación de los puestos de trabajo de la Oficina se aplican los principios previstos en ambas normas."

Además, de acuerdo con la <u>disposición adicional segunda del Reglamento, de singular importancia,</u> se concreta el régimen retributivo:

> "Disposición adicional segunda:
>
> Las <u>condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura</u> de Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden"

3.3. A continuación, es de aplicación, de acuerdo con el artículo 63 del Reglamento, "*el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares*" y la Disposición adicional segunda que establece "*Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de la Sindicatura (...)*". Obsérvese que se indica "el régimen" con lo que se hace

referencia a las normas legales, reglamentarias y todos los acuerdos y pactos en materia de personal. En consecuencia, es de aplicación la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

3.4. Finalmente, con carácter supletorio se aplicaría la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público. No obstante, cabe indicar que la ley 16/2016 indica "la legislación sobre función pública del personal al servicio de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares", por lo que cabe entender que se refiere a toda su normativa y no únicamente a la Ley de función pública autonómica.

4. La totalidad de actos citados por la SCIB son simples actos debidos o de mera ejecución

Ya se ha expuesto anteriormente que el director de la Oficina debía dictar los actos de aplicación necesarios para pagar las ayudas sociales. Es decir el director sólo podía dictar simples ACTOS DEBIDOS con un contenido prácticamente automático en virtud de una norma preexistente. Dicho de otra forma, el director de la Oficina hubiera incurrido en responsabilidad si no hubiera abonado las ayudas sociales.

Podemos citar, por su singular similitud, la jurisprudencia referida a las licencias de obra. En el fundamento jurídico tercero de la Sentencia del Tribunal Supremo (Contencioso), sec. 5ª, S 28-11-1995, rec. 4128/1991, se indica:

> "Hemos dicho en muchas ocasiones que las licencias urbanísticas son de naturaleza eminentemente reglada y constituyen un acto debido en cuanto que "necesariamente" "deben" otorgarse o denegarse según que la actuación pretendida se adapte o no a la ordenación aplicable. La denegación ha de ser motivada (art. 179,2 del T.R. de la Ley del Suelo (EDL 1992/15748)); motivación que no puede ser meramente formal o rutinaria sino que se ha de concretar en hechos determinantes que puedan ser subsumidos en una norma impeditiva, excluyente o prohibitiva de la licencia; debiendo equipararse a la falta de motivación la que lo es manifiestamente errónea, arbitraria o irracional. (STS 7 febrero 1994)."

5. Análisis jurídico sobre la legalidad de las resoluciones de 24-7-19 y 4 de diciembre de 2020

5.1. La Oficina fue creada por la Ley 16/2016, de 9 de diciembre. El artículo 22.5 de dicha ley establece que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en esta ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que

no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares. A su vez el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, en sesión de día 21-11-2018 (BOIB núm. 156, de 13-12-18) establece en su artículo 63 que el personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la SCIB; además del inciso de la disposición adicional segunda (*"Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden")*. A su vez el artículo 63.2 del Reglamento establece que la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.

Por ello, al personal de la Oficina le es aplicable, en lo no previsto en la Ley y el Reglamento de la Oficina, en primer lugar el "régimen" aplicable al personal de la SCIB, es decir la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

5.2. Mediante Resolución de la Oficina de 24 de julio de 2019, por la que se acuerda la aplicación en la Oficina del Acuerdo sobre Ayudas Sociales aprobado por la Sindicatura de Cuentas, es un simple acto debido de obligado cumplimiento por el Director.

En consecuencia, no era necesario alcanzar un acuerdo específico para que el personal de la Oficina disfrutase de las prestaciones, ya era una obligación ex lege.

No obstante, a pesar de que en ese momento no tenía relevancia, debemos indicar que en día 29-6-19 tomó posesión el sexto funcionario de la oficina. No obstante no había tiempo para convocar elecciones, celebrarlas y comunicar los resultados antes de día 24 de julio de 2019 y, por otra parte, la iniciativa de convocar elecciones no es de la Oficina sino de los funcionarios. Por otra parte no hay que desconocer que de los 6 funcionarios, 4 fueron seleccionados por el sistema de libre designación. La consecuencia lógica es que ni se podía ni se debía convocar la Mesa de Negociación porque para constituirse válidamente se requería que previamente se hubieran celebrado elecciones sindicales si al menos prestasen servicios un mínimo de 6 funcionarios de la Oficina.

Cabe recordar que en la mesa de negociación, de acuerdo con el segundo párrafo del artículo 33.1 del EBEP, están legitimados para estar presentes, por una parte, los representantes de la Administración Pública correspondiente, y por otra, las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal, las organizaciones sindicales más representativas de comunidad autónoma, así como los sindicatos que hayan obtenido el 10 por 100 o más de los representantes en las elecciones para Delegados y Juntas de Personal, en las unidades electorales comprendidas en el ámbito específico de su constitución. Comoquiera que la Oficina no había podido celebrar elecciones sindicales, por inexistencia de funcionarios, no podía constituirse la mesa de negociación de la Oficina. Subsidiariamente, por aplicación analógica, cabía aplicar la regulación del artículo 38.7 del EBEP referente a la potestad de la administración para dictar actos para establecer las condiciones de trabajo de los funcionarios cuando no se alcanza acuerdo en la negociación.

5.3. En fecha 16-10-20, cuando el censo de funcionarios alcanzó el número mínimo previsto en el artículo 39.2 del EBEP y las condiciones sanitarias a causa de la pandemia COVID-19 lo permitieron, se celebraron las elecciones a los órganos de representación de los funcionarios de la Oficina. En dichas elecciones salió elegida una Delegada de Personal con una candidatura independiente sin vinculación a ninguna organización sindical.

5.4. Mediante Acuerdo de 4 de diciembre de 2020, se regularon las ayudas sociales para el período 2020-2023. En los antecedentes de la mencionada resolución de 14 de diciembre de 2020 se indica que la misma se negoció con la Delegada de Personal de la Oficina.

A pesar de que se menciona que es un acuerdo cabe entender que dicha resolución es un acto debido más, dictado en relación con los anteriores. Nada impide al Director informar a la delegada de personal antes de aprobar cualquier resolución en materia de personal.

6. Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021, y que finalizó por parte de dicho Tribunal con el archivo de las actuaciones.

Se adjunta como anexo dicha acta del Tribunal de cuentas de la que destacamos el siguiente párrafo de la consideración segunda:

> *"Pues bien, las irregularidades descritas no parecen cuestionar el derecho de los funcionarios y trabajadores de la Oficina al percibo de las cantidades abonadas en concepto de ayudas o de complemento de carrera profesional, funcionarios que, por otra parte, procedían en ocasiones de la propia Sindicatura donde ya venían percibiendo las cantidades correspondientes a dichos conceptos en base al Acuerdo alcanzado previa negociación, como ha sido expuesto detalladamente en la Consideración anterior. En los supuestos que analizamos, la Delegada Instructora considera relevante que el artículo 63 del*

Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento Balear establezca que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por el propio Reglamento y, en lo no previsto, por el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares. Por ello, tal y como ha relatado el Director de la Oficina en su escrito, dada la escasez de personal y los medios con los que contaba, decidió utilizar la posibilidad de aplicación supletoria del Acuerdo alcanzado en la propia Sindicatura, máxime cuando el personal del que se nutrió inicialmente la Oficina para el desempeño de alguno de los puestos reflejados en la relación de puestos de trabajo procedían del referido órgano de control.

En efecto, las irregularidades denunciadas reflejan cuestiones cuya valoración, a criterio de esta Instrucción, no procede determinar y valorar en esta sede, sin que por otra parte las posibles dudas sobre la validez o nulidad de un determinado acto, resolución o acuerdo puedan ser suficientes para apreciar la existencia, siquiera previa y provisionalmente, de un presunto alcance contable como consecuencia de la aplicación de los mismos."

En base a dicha acta se dictó el Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022.

7. Sobre los intentos infructuosos para constituir la Mesa de Negociación de la Oficina

Durante el mes de noviembre de 2021 la Oficina se puso en contacto con los representantes de las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal y de la comunidad autónoma (UGT y CCOO) para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de la negociación sobre cualquier materia incluida en el artículo 37 del EBEP, si bien especialmente la carrera profesional, las ayudas sociales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo. En fecha 25 de noviembre de 2021 el director de la Oficina convocó formalmente a las representaciones de UGT, CCOO para para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de las sesiones ordinarias de negociación para el día 2-12-21; no obstante, ninguna de las dos representaciones se personó en el día y lugar indicado. A pesar de ello en fecha 9-12-21 se celebró una reunión preparatoria informal para fijar un calendario para la constitución e inicio de las sesiones de negociación, así como para informar sobre todas las cuestiones en materia de recursos humanos de la Oficina. Se acordó como fecha para la constitución de la Mesa de Negociación e inicio del proceso de negociación el día 17-1-22. La Oficina tras remitir a dichas organizaciones sindicales toda la documentación solicitada convocó formalmente a dichas organizaciones sindicales para la

fecha acordada, no obstante, finalmente, día 17-1-22 no acudieron. A pesar de la insistencia de la Oficina, las organizaciones sindicales no accedieron a fijar una nueva fecha para constituir la Mesa de Negociación.

Considerando que la Oficina actuó de buena fe para negociar cualquier materia prevista en el artículo 37 del EBEP y muy especialmente la carrera profesional, ayudas asistenciales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo y que las organizaciones sindicales más representativas no han accedido siquiera a constituir la Mesa de Negociación y que con anterioridad solo se han dictado meros actos debidos, la afirmación de la Sindicatura sobre la vulneración de derechos constitucionales de libertad sindical es a todas luces improcedente.

8. Sobre las convocatorias de ayudas sociales

En relación a la incidencia *"La Oficina no ha enviado a la SCIB una copia de la convocatoria de ayudas sociales con relación a los ejercicios 2019 y 2020,* cabe indicar que el personal de la Oficina fue convocado informalmente mediante aviso en el tablón de anuncios, y prueba de ello son las solicitudes en materia de acción social realizadas.

9. Conclusiones

Las actuaciones en materia de acción social de la Oficina se ajustan plenamente a derecho.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1. ANEXO 1. Acta de liquidación provisional negativa del TRIBUNAL DE CUENTAS Expediente n.º ENJ2021/000154, Actuaciones Previas n.º 1067/2021 Ramo: SECTOR PÚBLICO AUTONÓMICO (Informe de Fiscalización 185/21 sobre el cumplimiento de legalidad de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, correspondiente al ejercicio 2019) Lugar: ILLES BALEARS.
2. ANEXO 2. Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022

AL·LEGACIONS

Datació: A la fecha de la firma digital **Càrrec:** Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021). **Nom i llinatges:** Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**14**
	Pàgina de l'informe:	**39-40**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.2.C.1.2

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al **castellano** por la Oficina:

"1. No consta la existencia de una comisión de valoración para la provisión de los lugares por libre designación.

Esta irregularidad ya se puso de manifiesto en el Informe n.º 185/2021 y no consta que se haya enmendado. Se recuerda que la comisión se regula en el arte. 22.2 de la Ley 16/2016, que establece que «los procedimientos de selección y provisión tienen que garantizar los principios de igualdad, mérito, capacidad, publicidad e idoneidad, la apreciación de los cuales corresponde a una comisión de valoración formada de acuerdo con los principios de profesionalidad y especialización y paridad de sus miembros».

A pesar de que no hay una previsión similar en la Ley de función pública autonómica, se trata de una disposición que contiene la ley específica de la Oficina, que resulta de aplicación preferente y afecta todas las formas de provisión; por lo tanto, incluye la libre designación.

Hay que especificar, finalmente, que esta comisión es distinta de la comisión técnica de valoración para puntuar los puestos de trabajo convocados por concurso, constituida de acuerdo con la base novena de la convocatoria correspondiente, aprobada por la Resolución de 5 de septiembre de 2019.

2. Irregularidades en la gestión de procedimientos selectivos.

En la provisión de puestos de trabajo de libre designación, se ha solicitado a la Oficina la documentación acreditativa de la valoración de los varios candidatos, incluida la de la persona adjudicataria del puesto de trabajo, que no ha sido aportada alegando que la motivación de la elección «se contiene en las resoluciones de adjudicación».

En relación con el procedimiento LD 1/2020, para la provisión del puesto de trabajo de inspector/a Jefe TIC y de Análisis de Información, a pesar de que se ha facilitado la solicitud y la documentación aportada, en la Resolución de adjudicación no hay constancia de cómo se han valorado los candidatos. El anexo de esta Resolución incluye una mención en la titulación y la experiencia del candidato como motivación, pero no figura ni la valoración de todos los candidatos ni la supervisión de la comisión regulada en el art. 22.2

de la Ley reguladora de la Oficina, prevista específicamente para salvaguardar los principios de igualdad, mérito y capacidad, publicidad e idoneidad en los procedimientos de selección y provisión.

En este caso concreto, además, sucede que de todos los candidatos que optaron al puesto de trabajo únicamente el candidato escogido manifiesta tener un nivel de conocimientos de catalán inferior al requerido, mientras que el resto acredita este nivel (cuatro de los seis candidatos) o manifiesta haberlo adquirido (un candidato). Por lo tanto, debe haber habido, previsiblemente, razones de peso para descartar, de entrada, otros aspirantes que tenían este nivel, que no constan en la documentación aportada y que, por transparencia, tendrían que ser conocidas. La carencia de acreditación del nivel de catalán exigido no es irregular porque lo permite la disposición adicional sexta del Decreto 11/2017, de 24 de marzo, de exigencia del conocimiento de la lengua catalana en los procedimientos selectivos de acceso a la función pública y para ocupar puestos de trabajo de la Administración de la CAIB, siempre que se logre el nivel en el plazo de dos años, pero se considera que la justificación de la elige tiene que estar suficientemente fundamentada, cuando el resto de candidatos tenían este requisito, para garantizar los principios de igualdad, mérito, capacidad e idoneidad que rigen la selección, a pesar de tratarse de un procedimiento de libre designación y no haberse creado la comisión que tiene por función la supervisión del cumplimiento de estos principios en cualquier procedimiento de selección y provisión.

En relación con el procedimiento LD 2/2020, para la provisión del puesto de trabajo de inspector/a jefe de equipo de investigación tampoco se ha aportado, a pesar del requerimiento de la Sindicatura, la documentación acreditativa de la valoración de todos los candidatos, incluida la persona adjudicataria. En la Resolución de adjudicación figura, como en el caso anterior, únicamente como motivación, los «profundos conocimientos en contratación pública y subvenciones» y la «dilatada experiencia en técnicas de auditoría e investigación», y no hay constancia de cómo se ha evaluado el resto de candidatos.

La Sindicatura no cuestiona la idoneidad de las personas, sino que considera irregular la carencia de transparencia sobre los criterios aplicados en la valoración de todos los candidatos y las justificaciones de la elección, función que, por otro lado, tiene la comisión regulada en el arte. 22.2 de la Ley 16/2016, que, como se ha expuesto, no consta que se haya convocado."

Text de l'al·legació:

1. Introducción

La incidencia se circunscribe a las siguientes cuestiones:

a) Por un lado, la Sindicatura hace una interpretación literal del artículo 22.2 de la Ley 16/2016, y concluye que en todos los procedimientos de selección y los de provisión debe haber una comisión de valoración, independientemente de si se trata de un concurso o una libre designación.

b) Por otro lado la Oficina entiende que el artículo 22.2 de la Ley 16/2016, atendida su generalidad e imprecisión al hacer una referencia conjunta y extraordinaria a los sistemas de selección y provisión, se tiene que interpretar de acuerdo con el conjunto del ordenamiento jurídico, de acuerdo con los criterios del Título Preliminar del Código Civil y, especialmente, como no puede ser de otra forma, a la literalidad de la norma básica estatal, que no priva a la autoridad competente para nombrar mediante la libre designación a los candidatos idóneos para el puesto de trabajo.

2. Interpretación del artículo 22.2 de la Ley 16/2016, de la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción

El artículo objeto del debate es el siguiente:

> Artículo 22. Recursos y personal de la Oficina
>
> 1. La Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción dispondrá de los recursos humanos y de los medios materiales necesarios y adecuados para el cumplimiento eficaz de las funciones que tiene asignadas.
>
> 2. Los puestos de trabajo de la Oficina tienen naturaleza funcionarial. Los procedimientos de selección y provisión garantizarán los principios de igualdad, mérito, capacidad, publicidad e idoneidad, cuya apreciación corresponde a una comisión de valoración formada de acuerdo con los principios de profesionalidad y especialización y paridad de sus miembros, y de acuerdo con las previsiones establecidas en el Estatuto básico del empleado público y la Ley de función pública de las Illes Balears .
>
> 3. Corresponde a la Dirección de la Oficina establecer las bases y el sistema de provisión de los puestos de trabajo, para lo cual puede contar con el apoyo de la Escuela Balear de Administración Pública.
>
> 4. La adjudicación de los puestos de trabajo corresponde a la Dirección de la Oficina.
>
> 5. El personal al servicio de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción se regirá por lo dispuesto en esta ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Illes Balears.

En primer lugar poner de manifiesto que la Sindicatura sólo hace referencia al sistema de provisión de libre designación, sin mencionar el concurso. Las Administraciones Públicas han de proveer los puestos de trabajo mediante

procedimientos basados en los principios de igualdad, mérito, capacidad y publicidad. La provisión de puestos en cada Administración Pública se lleva a cabo por los procedimientos de concurso y de libre designación con convocatoria pública.

En segundo lugar, hay que indicar que el artículo 22.2 es todo un ejemplo de defectuosa técnica legislativa, dado que pretende resumir en un breve párrafo toda la regulación de los sistemas de provisión y selección de los recursos humanos de la Oficina. En consecuencia, no se puede hacer una interpretación literal en el sentido de que todos los procedimientos de provisión, incluso los de libre designación, de la Oficina se deban hacer de acuerdo con una valoración de una comisión de valoración, interpretación, que aun así, vulneraría la normativa básica estatal.

Por lo tanto se debe hacer una interpretación de acuerdo con los principios del Título Preliminar del Código Civil y, atendida sus evidentes deficiencias, ponerlo en relación con el resto de ordenamiento jurídico. Aun así, no hay que hacer uso de complejas argumentaciones jurídicas, dado que el mismo artículo 22, en conjunto, hace una clara remisión, en dos ocasiones —párrafos 2 y 5— , a las normas realmente aplicables para la selección y provisión a la Oficina:

—El Estatuto Básico del Empleado público

—La ley de función pública de las Islas Baleares

Hay que insistir en la redacción de la mencionada remisión —*"de acuerdo con las previsiones establecidas en..."*—, que hace referencia a la remisión en bloque y no sobre aspectos concretos o meramente subsidiarios.

Esta remisión, absolutamente vinculante a la legislación básica y autonómica, prevista en los artículos 22.2 y 22.5 de la Ley 16/2016, la confirma de forma clara, expresa e indudable el artículo 63 del Reglamento de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Islas Baleares de 5 de diciembre de 2018:

> Artículo 63. Régimen jurídico
>
> 1. El personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears.
>
> 2. La Ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.
>
> 3. En la provisión y la ocupación de los puestos de trabajo de la Oficina se aplican los principios previstos en ambas normas.

El Reglamento, con mejor técnica legislativa, regula con precisión el régimen jurídico aplicable a la provisión y ocupación de los lugares de trabajo,

nuevamente la ley básica estatal y autonómica. Hay que extraer, de momento, las siguientes conclusiones:

—Cuando la Ley 16/2016 y, especialmente el Reglamento, hace una remisión *in totum* a la normativa básica estatal y la normativa autonómica confirma que el artículo 22.2 de la Ley es meramente informativa de los principios que inspiran la provisión de los puestos de trabajo.

—Hay que otorgar una especial relevancia en el artículo 63.3 en relación con el 63.2 del Reglamento, dado que lo aprobó una comisión del mismo Parlamento que años antes aprobó la Ley 16/2016, por lo cual hay que otorgarle, casi, salvando las distancias, el carácter de interpretación auténtica de la Ley.

Además, hay que destacar que el Reglamento hace un despliegue de la Ley y regula con más detalle los sistemas de provisión. Además del artículo 63 mencionado debemos destacar el artículo 66, que tampoco hace ninguna previsión sobre las comisiones de selección en los sistemas de provisión de libre designación:.

> Artículo 66. Provisión y ocupación de los puestos de trabajo
>
> 1. El procedimiento de ingreso del personal de la Oficina será mediante convocatoria pública, por los sistemas de oposición, concurso oposición o concurso.
>
> 2. Los puestos de trabajo adscritos a personal funcionario se proveerán por el sistema de concurso o por libre designación, mediante convocatoria pública. La libre designación es el sistema de provisión para los puestos de trabajo de naturaleza directiva y para los de secretaría personal.
>
> 3. Con carácter temporal, la Oficina puede ocupar los puestos de trabajo incorporando personal funcionario de otras administraciones públicas en comisión de servicios.
>
> 4. Los procedimientos se realizarán con especial atención a la igualdad de género y a las normas establecidas para el fomento de la ocupación de personas con discapacidad.
>
> 5. Para la adjudicación de los puestos de trabajo serán exigibles los niveles de conocimiento de lengua catalana en los términos establecidos para el personal al servicio de la Administración de la comunidad autónoma de las Illes Balears.

Como conclusión en este apartado podemos afirmar que la Ley 16/2016 y el Reglamento que lo despliega, en cuanto a los sistemas de provisión de los funcionarios de la oficina, hacen una remisión *"in totum"* a la normativa básica estatal y la normativa autonómica, las cuales analizaremos a continuación.

3. Normativa básica estatal: artículos 78 a 80 de la Ley Estatuto Básico del Empleado público, Real decreto legislativo 5/2015, de 30 de octubre (*RCL 2015\1695)

3.1. Sobre la aplicación de ley básica

Las disposiciones del EBEP tienen carácter básico, de acuerdo con la disposición final primera.

Es evidente que el artículo 22.2 de la Ley 16/2016, a pesar de su deficiente su deficiente técnica, se dicta con total concordancia con la normativa básica estatal, como no puede ser de otra manera. Hay que recordar que incluso en el supuesto que una norma básica entrara en contradicción con una ley sobre la misma materia preexistente, el conflicto se tiene que resolver inaplicado la ley contraria a la norma básica.

Las aparentes contradicciones entre las normas básicas y las autonómicas se pueden reconducir, como en nuestro caso, haciendo uno os adecuado de los principios de aplicación e interpretación de las normas contenidas en el Título Preliminar del Código Civil.

3.2. La comisión de valoración a que hace referencia el artículo 22.2 solo es de aplicación al sistema de provisión por concurso

Veamos como la redacción del artículo 22 no es más que una reproducción de apartados dispersos del EBEP:

En primer lugar, destacamos el artículo 78:

> Artículo 78. Principios y procedimientos de provisión de puestos de trabajo del personal funcionario de carrera
>
> 1. Las Administraciones Públicas proveerán los puestos de trabajo mediante procedimientos basados en los principios de igualdad, mérito, capacidad y publicidad.
>
> 2. La provisión de puestos de trabajo en cada Administración Pública se llevará a cabo por los procedimientos de concurso y de libre designación con convocatoria pública.
>
> 3. Las leyes de Función Pública que se dicten en desarrollo del presente Estatuto podrán establecer otros procedimientos de provisión en los supuestos de movilidad a que se refiere el artículo 81.2, permutas entre puestos de trabajo, movilidad por motivos de salud o rehabilitación del funcionario, reingreso al servicio activo, cese o remoción en los puestos de trabajo y supresión de los mismos.

AL·LEGACIONS

Cómo podemos apreciar el segundo inciso del artículo 22.2 de la Ley 16/2016 se una reproducción del artículo 78.1 del EBEP.

A continuación, destacamos el artículo 79 del EBEP referido al sistema de provisión por concurso, en el cual se prevé la constitución de una Comisión de Valoración:

> Artículo 79. Concurso de provisión de los puestos de trabajo del personal funcionario de carrera
>
> 1. El concurso, como procedimiento normal de provisión de puestos de trabajo, consistirá en la valoración de los méritos y capacidades y, en su caso, aptitudes de los candidatos por órganos colegiados de carácter técnico. La composición de estos órganos responderá al principio de profesionalidad y especialización de sus miembros y se adecuará al criterio de paridad entre mujer y hombre. Su funcionamiento se ajustará a las reglas de imparcialidad y objetividad.
>
> 2. Las leyes de Función Pública que se dicten en desarrollo del presente Estatuto establecerán el plazo mínimo de ocupación de los puestos obtenidos por concurso para poder participar en otros concursos de provisión de puestos de trabajo.
>
> 3. En las convocatorias de concursos podrá establecerse una puntuación que, como máximo, podrá alcanzar la que se determine en las mismas para la antigüedad, para quienes tengan la condición de víctima del terrorismo o de amenazados, en los términos fijados en el artículo 35 de la Ley 29/2011, de 22 de septiembre (RCL 2011, 1721) , de Reconocimiento y Protección Integral a las Víctimas del Terrorismo, siempre que se acredite que la obtención del puesto sea preciso para la consecución de los fines de protección y asistencia social integral de estas personas.
>
> Para la acreditación de estos extremos, reglamentariamente se determinarán los órganos competentes para la emisión de los correspondientes informes. En todo caso, cuando se trate de garantizar la protección de las víctimas será preciso el informe del Ministerio del Interior.
>
> 4. En el caso de supresión o remoción de los puestos obtenidos por concurso se deberá asignar un puesto de trabajo conforme al sistema de carrera profesional propio de cada Administración Pública y con las garantías inherentes de dicho sistema.

Observamos que el tercer inciso del artículo 22.2 de la Ley 16/2016 es una reproducción del artículo 79.1 del EBEP, lo cual nos permite afirmar, como argumento adicional, que la referencia del artículo 22.2 a una Comisión de Valoración se refiere exclusivamente al sistema de concurso.

A continuación, hay que citar el artículo 80, de directa aplicación al caso que nos ocupa:

> Artículo 80. Libre designación con convocatoria pública del personal funcionario de carrera

1. La libre designación con convocatoria pública consiste en la apreciación discrecional por el órgano competente de la idoneidad de los candidatos en relación con los requisitos exigidos para el desempeño del puesto.

2. Las leyes de Función Pública que se dicten en desarrollo del presente Estatuto establecerán los criterios para determinar los puestos que por su especial responsabilidad y confianza puedan cubrirse por el procedimiento de libre designación con convocatoria pública.

3. El órgano competente para el nombramiento podrá recabar la intervención de especialistas que permitan apreciar la idoneidad de los candidatos.

4. Los titulares de los puestos de trabajo provistos por el procedimiento de libre designación con convocatoria pública podrán ser cesados discrecionalmente. En caso de cese, se les deberá asignar un puesto de trabajo conforme al sistema de carrera profesional propio de cada Administración Pública y con las garantías inherentes de dicho sistema.

De este artículo destacamos el apartado 1 donde se indica con toda claridad que la libre designación consiste en la apreciación discrecional por el órgano competente de la idoneidad de los candidatos. El apartado 3, por si no quedara claro, indica que el órgano competente es el competente por el nombramiento. Por lo tanto, excluye, con claridad, que esta facultad corresponda a algún tipo de órgano colegiado, como por ejemplo una comisión de valoración.

La facultad de solicitar la intervención de especialistas, que no la designación en las mismas bases de selección como órgano colegiado, corresponde, exclusivamente, a la autoridad que tiene la facultad de nombrar, en nuestro caso el director de la Oficina. Llegados en este punto hay que recordar, nuevamente, que no se puede hacer una interpretación en contra de una ley básica aprobada con anterioridad a la Ley 16/2016, la cual, a su vez, cita expresamente en su articulado, además de reproducirla parcialmente de forma poco sistemática. Por lo cual la asimilación formulada por la Sindicatura de Cuentas entre los especialistas del artículo 80.3 —referido a la libre designación— con la Comisión de Valoración del artículo 79.1 —referido al sistema de concurso— no es ajustada a derecho y conculca los principios fundamentales de interpretación del ordenamiento jurídico, además de vulnerar una norma de carácter básico, todo sea dicho con el debido respeto y en el marco del presente debate jurídico.

4. Normativa autonómica de aplicación

La normativa autonómica está con absoluta concordancia con la normativa básica y, en ningún caso, prevé el nombramiento de una Comisión de Valoración dado que atribuye al Consejero o el órgano equivalente proponer su adjudicación:

Artículo 79. La libre designación

1. La libre designación es el sistema de provisión de los puestos que tienen establecido expresamente dicho sistema en la relación de puestos de trabajo por el hecho de que implican una elevada responsabilidad o que requieren una confianza personal para ejercer sus funciones. En consecuencia, se proveerán por libre designación los siguientes puestos:

[...]

2. Corresponde al consejero o la consejera o al órgano equivalente al cual está adscrito el puesto de trabajo de libre designación proponer su adjudicación.

5. La designación de una comisión de valoración desvirtuaría el procedimiento de la libre designación, que se rige por el principio de discrecionalidad

De acuerdo con el título 3.1 del Código Civil *"las normas se interpretarán según lo sentido propio de sus palabras, en relación con el contexto, los antecedentes históricos y legislativos y la realidad social del tiempo en que tienen que ser aplicadas, atendiendo fundamentalmente al espíritu y finalidad de aquéllas."*

La interpretación de las normas, por lo tanto, se tiene que obtener no solo de la literalidad del texto legal, sino considerando su sentido lógico y su ponderación sistemática que obliga a considerar el ordenamiento jurídico como un todo orgánico, dado que la disposición legal tiene que responder al fin supremo de la justicia. De acuerdo con la Sentencia del Tribunal Supremo de 26 de noviembre de 1929 *"la justicia tiene que administrarse recta y cumplidamente, no tiene que atenderse tanto a la observancia estricta y literal del texto del precepto legal como a su indudable espíritu, recto sentido y verdadera finalidad, ya que la disposición legal debe, ante todo, responder al fin supremo de la justicia, el cual únicamente puede estimarse debida y razonablemente cumplido cuando lo precepto se aplica en forma tal que permita, usándose miedo el Juzgador de una adecuada y justa flexibilidad de criterios acomodarse a las circunstancias del caso."*

Haciendo uso del criterio de interpretación lógico resultaría que el criterio de la Sindicatura implicaría la imposibilidad lógica que la Oficina pudiera convocar ningún procedimiento por libre designación, dado que:

—La Comisión de valoración no podría actuar discrecionalmente, sino aplicando rigurosamente un baremo predeterminado regulado en las bases de la convocatoria, de acuerdo con el artículo 79.3 del EBEP.

—En consecuencia, no se podría aplicar el principio de discrecionalidad previsto en la normativa básica.

—Dado que la libre designación supone que la selección corresponde al órgano que tiene la potestad para hacer el nombramiento, facultad que no podría ejercer si se nombra una Comisión, resultaría, haciendo uso de una

simple deducción lógica que la Oficina no podría hacer convocatorias por libre designación, a pesar de que el Reglamento las prevé expresamente. Lo cual evidencia el error de planteamiento e la Sindicatura.

El principio de discrecionalidad, no hay que obviarlo, es el cimiento del sistema de la libre designación; de lo contrario, si el procedimiento no permite hacer uso de dicho principio, no se podría denominar sistema por libre designación.

Sobre el principio de discrecionalidad en el procedimiento de libre designación podemos citar unos párrafos del cimiento quinto de la Sentencia del Tribunal Supremo (Sala Contenciosa-Administrativa, Sección 4ª) n.º 723/2021 de 24 mayo (RJ 2021\2439):

> Tal como nos han recordado las partes en el curso del debate que han mantenido, el artículo 80.4 del Estatuto Básico del Empleado Público (RCL 2015, 1695, 1838) dispone, en lo que ahora importa, que los funcionarios que desempeñen puestos de trabajo provistos por el procedimiento de libre designación "podrán ser cesados discrecionalmente". También lo dice el artículo 58.1 del Real Decreto 364/1995 (RCL 1995, 1133), el cual añade que "la motivación de esta resolución se referirá a la competencia para adoptarla".
>
> No hay discusión en que, como la de todo acto discrecional, la motivación no sólo es imprescindible, de acuerdo con el artículo 35.1.i) de la Ley 39/2015, de 1 de octubre (RCL 2015, 1477) , del Procedimiento Administrativo Común, y antes con el artículo 54.1.f) de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre (RCL 1992, 2512, 2775 y RCL 1993, 246) , de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, sino que no puede limitarse a la competencia. Desde luego, ha de comprender los hechos y fundamentos de Derecho, según dice este precepto y, como reconoce la recurrente en casación, ha de explicar las razones que han llevado al cese del libremente designado de manera suficiente para que sepa por qué se le cesa y pueda defenderse de esa decisión.
>
> La posición del empleado público que desempeña un puesto de trabajo provisto mediante libre designación es singular, precisamente, porque ha llegado a él mediante ese procedimiento que implica "la apreciación discrecional por el órgano competente de la idoneidad de los candidatos en relación con los requisitos exigidos para el desempeño del puesto" (artículo 80.1 del Estatuto Básico del Empleado Público). Ese procedimiento, dice el apartado 2 de este artículo, sólo se puede utilizar para proveer aquellos puestos que, según los criterios sentados por las leyes de Función Pública dictadas en desarrollo del Estatuto Básico del Empleado Público, impliquen especial responsabilidad y confianza y así lo prevean las relaciones de puestos de trabajo [artículos 20.1.b) de la Ley 30/1984, de 2 de agosto (RCL 1984, 2000, 2317, 2427) , de medidas para la reforma de la función pública, y 36.1 del Real Decreto 364/1995]. Por tanto, la idoneidad que decide el nombramiento por libre designación se ha de definir por elementos objetivos, los determinantes de esos rasgos del puesto, y por las condiciones de quien sea finalmente nombrado para desempeñarlo, las cuales necesariamente han de guardar relación directa con el contenido funcional de aquél y responder a consideraciones de mérito y capacidad referidas a ese cometido y operar en el contexto de igualdad y publicidad al que se refiere el artículo 78.1 del

Estatuto Básico del Empleado Público, pues, no hay que olvidarlo, se trata de la provisión de puestos de trabajo por funcionarios de carrera.

No se trata, por tanto, de la mera confianza personal entre quien debe decidir la provisión de este modo y el nombrado. La idoneidad en la que piensa la Ley es otra cosa, tiene carácter profesional, dice relación a la capacidad para asumir la responsabilidad que entraña el desempeño del puesto y es la que ofrece el fundamento al nombramiento que, dentro de esos márgenes, puede hacer libremente el órgano competente. La motivación necesaria a la hora del nombramiento ha de discurrir en este sentido, tal como ha señalado la jurisprudencia que condensan las sentencias núms. 1198/2019 (RJ 2019, 3577) (rec. cas. núm. 2740/2017); 712/2020 (RJ 2020, 1830) (ref. cas. núm. 1195/2018) y 530/2021 (JUR 2021, 135348) (rec. cas. núm. 7137/2018).

6. Sobre la gestión de los procedimientos selectivos LD1 y LD2

Considerando la anterior exposición es evidente que decae toda la argumentación de la Sindicatura sobre los procedimientos selectivos LD1 y LD2, dado que hace una asimilación errónea entre los procedimientos de libre designación y los procedimientos por concurso. Ya hemos explicado que en un procedimiento de libre designación no se debe nombrar, preceptivamente, ninguna comisión y que prevalece la discrecionalidad del nombramiento.

Conclusión

La previsión de una comisión de valoración indicada en el artículo 22.2 de la Ley 16/2016 se refiere a los sistemas de provisión por el sistema de concurso, por lo cual no es de aplicación a las convocatorias de provisión de lugares de trabajo por libre designación de la Oficina. Los procedimientos selectivos LD1 y LD2 se hicieron de acuerdo con la legalidad vigente.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**15**
	Pàgina de l'informe:	**41-42**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.2.C.3

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

3. *Dudas respecto a la utilización del instrumento de la adscripción provisional.*

Entre la documentación aportada se ha incluido una resolución de cese de la funcionaria con código de empleado 00001/00000001, secretaria personal y su nombramiento, en adscripción provisional, como ayudante. El cambio supone el incremento del grado y de la cantidad correspondiente al complemento específico.

No consta la acreditación de los motivos para justificar el cese y la adscripción provisional. Únicamente consta la remisión al art. 66 del Reglamento de régimen interior. Al respeto, hay que recordar que el art. 33.3 del Decreto 33/1994, de 28 de marzo, por el cual se aprueba el Reglamento de provisión de puestos de trabajo y promoción profesional de los funcionarios al servicio de la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares, que es de aplicación supletoria, establece que «los funcionarios cesados de un puesto de trabajo de libre designación serán adscritos provisionalmente, con efectos del día siguiente del cese, a un puesto de trabajo del mismo municipio, correspondiendo a su cuerpo, escala o especialidad, no inferior en más de dos niveles al de su grado personal, o de tres si no existe ningún lugar dotado y vacante de estas características, mientras no obtengan uno con carácter definitivo». Es decir, ante un cese, se prevé la adscripción provisional, para evitar la remoción del funcionario y se establece una garantía para mantener el grado o limitar la disminución, pero no se dispone como una medida de promoción profesional.

La Sindicatura solicitó documentación acreditativa de los motivos de cese y adscripción provisional, para comprobar las circunstancias en que se produjeron. La Oficina aportó una solicitud de la funcionaria de cambio de puesto de trabajo, en la cual alega que se le han encomendado tareas distintas a las propias de la secretaría personal. En concreto, se refiere, de forma genérica, a «presupuestos, contabilidad y pago de facturas y recursos humanos (confección de nóminas etc.)» y solicita la adjudicación de un puesto de trabajo de categoría superior, con un nivel y un complemento

específico superiores a los que tiene asignados como secretaria personal y es adscrita provisionalmente a un lugar de ayudante.

Esta práctica resulta contraria al sistema de selección y provisión, basado en los principios de igualdad, mérito, capacidad y publicidad, puesto que no se ha convocado el procedimiento correspondiente para cubrir el puesto de trabajo ni se ha aplicado la disposición adicional primera del Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina, que, en el supuesto de que la cobertura de los lugares no se pueda hacer de forma ordinaria, establece la asignación provisional de funciones en el funcionario que se considere adecuado, siempre que sean adecuadas a sus características. Así, en el apartado 2 de esta disposición se establece que, «hasta que se complete la cobertura de todos los lugares previstos en la relación de lugares de trabajo de la Oficina, el director o directora de la Oficina tiene que distribuir las funciones que son propias de esta y que este Reglamento atribuye a las diferentes áreas, entre el personal que preste servicios, con independencia del puesto que ocupen, siempre que sean adecuadas en el cuerpo, escala, grupo o subgrupo al cual está adscrito».

Sin perjuicio de esta consideración, el cese de los funcionarios de libre designación es una facultad discrecional del órgano administrativo competente y tiene que estar motivada, en aplicación del arte. 35.1 de la Ley 39/2015, en concordancia con el arte. 80 del EBEP y el principio de interdicción de la arbitrariedad consagrado en el arte. 9.3 de la Constitución. En este sentido, el Tribunal Supremo (entre otros, en la STS 539/2021, de 20 de abril) ha establecido que el contenido del deber de motivación en las resoluciones de cese de funcionarios en lugares de libre designación consiste a expresar que las razones de oportunidad basadas en la confianza y la idoneidad apreciada y que justificaron el nombramiento ya no se producen o, si lo hacen, qué circunstancia objetiva determina la pertinencia del cese, sin que resulten admisibles expresiones opacas, estandarizadas o ajenas a los requisitos del lugar o a las exigencias de idoneidad profesional.

Text de l'al·legació:

El título del apartado ya pone en evidencia que se trata de una comunicación de "dudas". Para resolver las "dudas" planteadas informamos:

1. Que la funcionaria con código 00001/00000001 causó baja día 31 de diciembre de 2021 por jubilación por edad.

2. Como bien se expone la funcionaria fue cesada de un puesto de libre designación.

4. La Oficina tenía el deber jurídico de adscribirla provisionalmente a otro puesto de trabajo en aplicación del artículo 33.3 del Decreto 33/1994, de 28 de marzo, por el que se aprueba el Reglamento de provisión de puestos de trabajo

y promoción profesional de los funcionarios al servicio de la Administración de la Comunidad Autónoma.

5. Para la adscripción provisional no se debe realizar ninguna convocatoria de acuerdo con el artículo 33.3 del Decreto 33/1994, que cita la Sindicatura. No se alcanza a entender la relación del instituto jurídico de la adscripción provisional con una convocatoria de provisión de puestos. En todo caso se adscribe provisionalmente un funcionario hasta la provisión definitiva del puesto de trabajo por los procedimientos de selección o provisión.

6. La expresión de deseos, anhelos, expectativas formuladas por la funcionaria son irrelevantes a los efectos que ahora nos ocupan.

7. El régimen de flexibilidad de las funciones del personal de la oficina prevista en la disposición adicional primera del Reglamento de funcionamiento y régimen interior no es de aplicación al caso que nos ocupa ya que la funcionaria fue cesada.

En consecuencia, no cabe "duda" que los actos administrativos mencionados se ajustan a derecho.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**16**
	Pàgina de l'informe:	**42-43**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.3.A (Acció social)

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Texto traducido al CASTELLANO por la Oficina:

"A. ACCIÓN SOCIAL

La Oficina ha aportado como apoyo normativo a los conceptos de acción social la Resolución del director de 24 de julio de 2019, por la cual se acuerda la aplicación del Acuerdo del Consejo de la Sindicatura de Cuentas en materia de ayudas sociales a los funcionarios de la Oficina.

El Informe n.º 185/2021 ya ponía de manifiesto deficiencias en la gestión de los gastos correspondientes a acción social, que no consta que hayan sido corregidas tal como se indica en el apartado V de este Informe. Igualmente, durante el 2020 solo se han abonado los gastos relacionados con las ayudas por hijos y las que tienen que ver con otros conceptos recogidos en el Acuerdo serían abonadas y objeto de fiscalización en el ejercicio 2021. Aun así, al haber indicios razonables de nulidad, también la concesión de las cantidades estaría carecida de cobertura legal suficiente."

Text de l'al·legació:

1. Las resoluciones administrativas en materia de acción social de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears (Oficina en adelante) se ajustan plenamente a derecho

Nos oponemos a la totalidad de conclusiones de apartado IV.2.B. Como veremos la SCIB parte de una serie de premisas erróneas, por lo que la argumentación formulada no se ajusta a derecho.

2. Planteamiento de la incidencia

Por un lado la SCIB entiende:

—Que la acción social de la Oficina requiere un previo acuerdo tras el oportuno proceso de negociación con la Mesa de Negociación de la Oficina.

AL·LEGACIONS

La Oficina, por el contrario, entiende que todas las resoluciones de la acción social se ajustan a derecho:

— Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021 de la cual se adjunta una copia. En base a dicha acta el TRIBUNAL DE CUENTAS, en el PRA C100/2022 acordó el ARCHIVO DE LAS ACTUACIONES, se adjunta copia.

—El director de la Oficina debía dictar actos de ejecución y aplicación de las disposiciones generales, de rango reglamentario, contenidas en la Relación de Puestos de Trabajo aprobadas por la Comisión correspondiente del Parlamento; en consecuencia se trataba de simples actos debidos.

—La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina. Además, inexplicablemente no aplica ni tiene en cuenta la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina.

—Lógicamente la Ley y el Reglamento deben regular inicialmente cuales deben ser las condiciones mínimas del régimen de personal, ya que al tratarse de un organismo de nueva creación es incomprensible pretender una negociación con representantes sindicales de funcionarios inexistentes.

—Las facultades de negociación de las Organizaciones Sindicales más representativas a nivel estatal y autonómico (CCOO y UGT) no se cuestionan en absoluto, si bien la constitución de la Mesa de Negociación solo podía realizarse cuando hubiera al menos 6 funcionarios. La SCIB al exigir la constitución de la Mesa cuando no había ningún funcionario está proponiendo actos de contenido imposible, los cuales, de acuerdo con el artículo 47.1.c) de la Ley 39/2015 serían nulos de pleno derecho. Tampoco se puede constituir la Mesa si los funcionarios no promueven la celebración de elecciones sindicales.

—La Oficina ha intentado constituir insistentemente la Mesa de Negociación, con convocatorias formales y contactos informales, si bien dichas organizaciones sindicales no han comparecido.

—En modo alguno la Oficina ha vulnerado los derechos constitucionales de las organizaciones sindicales.

3. <u>La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina y específicamente en relación con la acción social</u>

La SCIB a pesar de que expone con rigurosidad el régimen aplicable a la Oficina en el apartado IV.1, a pesar de que omite mencionar la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina, luego se contradice y lo aplica con poco rigor.

AL·LEGACIONS

El régimen aplicable al personal de la Oficina por riguroso orden jerárquico es el siguiente:

3.1. En primer lugar, la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina, cuyo artículo 22.5 establece que:

> "El personal al servicio de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción se regirá por lo dispuesto en esta Ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares."

3.2. A continuación el Reglamento. La Oficina no tiene potestad reglamentaria. El Parlamento de las Islas Baleares, de acuerdo con lo establecido en el artículo 7.1 de la Ley 16/2016 tiene la facultad de dictar el Reglamento de régimen jurídico y funcionamiento de la Oficina:

> 1. La organización, el régimen jurídico y el funcionamiento de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se regularán mediante un reglamento de régimen interior, la tramitación y la aprobación, en su caso, corresponderá al Parlamento de las Illes Balears, a través de la comisión correspondiente. El reglamento y sus modificaciones se publicarán en el "Butlletí Oficial de les Illes Balears".

—En cumplimiento del anterior precepto la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, aprobó el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción de las Islas Baleares en sesión de 21 de noviembre de 2018 (BOIB núm. 156, de 13 de diciembre de 2018. En el capítulo VIII se regula el Régimen de Personal, en cuyo artículo 63 se establece:

> "1. El personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears.
>
> 2. La Ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.
>
> 3. En la provisión y la ocupación de los puestos de trabajo de la Oficina se aplican los principios previstos en ambas normas."

Además, de acuerdo con la <u>disposición adicional segunda del Reglamento, de singular importancia,</u> se concreta el régimen retributivo:

> "Disposición adicional segunda:
>
> Las <u>condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura</u> de

Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden"

3.3. A continuación, es de aplicación, de acuerdo con el artículo 63 del Reglamento, "*el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares*" y la Disposición adicional segunda que establece "*Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de la Sindicatura (...)*". Obsérvese que se indica "el régimen" con lo que se hace referencia a las normas legales, reglamentarias y todos los acuerdos y pactos en materia de personal. En consecuencia, es de aplicación la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

3.4. Finalmente, con carácter supletorio se aplicaría la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público. No obstante, cabe indicar que la ley 16/2016 indica "la legislación sobre función pública del personal al servicio de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares", por lo que cabe entender que se refiere a toda su normativa y no únicamente a la Ley de función pública autonómica.

4. <u>La totalidad de actos citados por la SCIB son simples actos debidos o de mera ejecución</u>

Ya se ha expuesto anteriormente que el director de la Oficina debía dictar los actos de aplicación necesarios para pagar las ayudas sociales. Es decir el director sólo podía dictar simples ACTOS DEBIDOS con un contenido prácticamente automático en virtud de una norma preexistente. Dicho de otra forma, el director de la Oficina hubiera incurrido en responsabilidad si no hubiera abonado las ayudas sociales.

Podemos citar, por su singular similitud, la jurisprudencia referida a las licencias de obra. En el fundamento jurídico tercero de la Sentencia del Tribunal Supremo (Contencioso), sec. 5ª, S 28-11-1995, rec. 4128/1991, se indica:

> "Hemos dicho en muchas ocasiones que las licencias urbanísticas son de naturaleza eminentemente reglada y constituyen un acto debido en cuanto que "necesariamente" "deben" otorgarse o denegarse según que la actuación pretendida se adapte o no a la ordenación aplicable. La denegación ha de ser motivada (art. 179,2 del T.R. de la Ley del Suelo (EDL 1992/15748)); motivación que no puede ser meramente formal o rutinaria sino que se ha de concretar en hechos determinantes que puedan ser subsumidos en una norma impeditiva, excluyente o prohibitiva de la licencia;

debiendo equipararse a la falta de motivación la que lo es manifiestamente errónea, arbitraria o irracional. (STS 7 febrero 1994)."

5. Análisis jurídico sobre la legalidad de las resoluciones de 24-7-19 y 4-12-2020

5.1. La Oficina fue creada por la Ley 16/2016, de 9 de diciembre. El artículo 22.5 de dicha ley establece que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en esta ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares. A su vez el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, en sesión de día 21-11-2018 (BOIB núm. 156, de 13-12-18) establece en su artículo 63 que el personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la SCIB; además del inciso de la disposición adicional segunda (*"Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden").* A su vez el artículo 63.2 del Reglamento establece que la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.

Por ello, al personal de la Oficina le es aplicable, en lo no previsto en la Ley y el Reglamento de la Oficina, en primer lugar el "régimen" aplicable al personal de la SCIB, es decir la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

5.2. Mediante Resolución de la Oficina de 24 de julio de 2019, por la que se acuerda la aplicación en la Oficina del Acuerdo sobre Ayudas Sociales aprobado por la Sindicatura de Cuentas, es un simple acto debido de obligado cumplimiento por el Director.

En consecuencia, no era necesario alcanzar un acuerdo específico para que el personal de la Oficina disfrutase de las prestaciones, ya era una obligación ex lege.

No obstante, a pesar de que en ese momento no tenía relevancia, debemos indicar que en día 29-6-19 tomó posesión el sexto funcionario de la oficina. No

obstante no había tiempo para convocar elecciones, celebrarlas y comunicar los resultados antes de día 24 de julio de 2019 y, por otra parte, la iniciativa de convocar elecciones no es de la Oficina sino de los funcionarios. Por otra parte no hay que desconocer que de los 6 funcionarios, 4 fueron seleccionados por el sistema de libre designación. La consecuencia lógica es que ni se podía ni se debía convocar la Mesa de Negociación porque para constituirse válidamente se requería que previamente se hubieran celebrado elecciones sindicales si al menos prestasen servicios un mínimo de 6 funcionarios de la Oficina.

Cabe recordar que en la mesa de negociación, de acuerdo con el segundo párrafo del artículo 33.1 del EBEP, están legitimados para estar presentes, por una parte, los representantes de la Administración Pública correspondiente, y por otra, las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal, las organizaciones sindicales más representativas de comunidad autónoma, así como los sindicatos que hayan obtenido el 10 por 100 o más de los representantes en las elecciones para Delegados y Juntas de Personal, en las unidades electorales comprendidas en el ámbito específico de su constitución. Comoquiera que la Oficina no había podido celebrar elecciones sindicales, por inexistencia de funcionarios, no podía constituirse la mesa de negociación de la Oficina. Subsidiariamente, por aplicación analógica, cabía aplicar la regulación del artículo 38.7 del EBEP referente a la potestad de la administración para dictar actos para establecer las condiciones de trabajo de los funcionarios cuando no se alcanza acuerdo en la negociación.

5.3. En fecha 16-10-20, cuando el censo de funcionarios alcanzó el número mínimo previsto en el artículo 39.2 del EBEP y las condiciones sanitarias a causa de la pandemia COVID-19 lo permitieron, se celebraron las elecciones a los órganos de representación de los funcionarios de la Oficina. En dichas elecciones salió elegida una Delegada de Personal con una candidatura independiente sin vinculación a ninguna organización sindical.

5.4. Mediante Acuerdo de 4 de diciembre de 2020, se regularon las ayudas sociales para el período 2020-2023. En los antecedentes de la mencionada resolución de 14 de diciembre de 2020 se indica que la misma se negoció con la Delegada de Personal de la Oficina.

A pesar de que se menciona que es un acuerdo cabe entender que dicha resolución es un acto debido más, dictado en relación con los anteriores. Nada impide al Director informar a la delegada de personal antes de aprobar cualquier resolución en materia de personal.

6. Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021, y que finalizó por parte de dicho Tribunal con el archivo de las actuaciones.

Se adjunta como anexo dicha acta del Tribunal de cuentas de la que destacamos el siguiente párrafo de la consideración segunda:

"Pues bien, las irregularidades descritas no parecen cuestionar el derecho de los funcionarios y trabajadores de la Oficina al percibo de las cantidades abonadas en concepto de ayudas o de complemento de carrera profesional, funcionarios que, por otra parte, procedían en ocasiones de la propia Sindicatura donde ya venían percibiendo las cantidades correspondientes a dichos conceptos en base al Acuerdo alcanzado previa negociación, como ha sido expuesto detalladamente en la Consideración anterior. En los supuestos que analizamos, la Delegada Instructora considera relevante que el artículo 63 del Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento Balear establezca que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por el propio Reglamento y, en lo no previsto, por el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares. Por ello, tal y como ha relatado el Director de la Oficina en su escrito, dada la escasez de personal y los medios con los que contaba, decidió utilizar la posibilidad de aplicación supletoria del Acuerdo alcanzado en la propia Sindicatura, máxime cuando el personal del que se nutrió inicialmente la Oficina para el desempeño de alguno de los puestos reflejados en la relación de puestos de trabajo procedían del referido órgano de control.

En efecto, las irregularidades denunciadas reflejan cuestiones cuya valoración, a criterio de esta Instrucción, no procede determinar y valorar en esta sede, sin que por otra parte las posibles dudas sobre la validez o nulidad de un determinado acto, resolución o acuerdo puedan ser suficientes para apreciar la existencia, siquiera previa y provisionalmente, de un presunto alcance contable como consecuencia de la aplicación de los mismos."

En base a dicha acta se dictó el Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022.

7. Sobre los intentos infructuosos para constituir la Mesa de Negociación de la Oficina

Durante el mes de noviembre de 2021 la Oficina se puso en contacto con los representantes de las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal y de la comunidad autónoma (UGT y CCOO) para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de la negociación sobre cualquier materia incluida en el artículo 37 del EBEP, si bien especialmente la carrera profesional, las ayudas sociales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo. En fecha 25 de noviembre de 2021 el director de la Oficina convocó formalmente a las representaciones de UGT, CCOO para para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de

las sesiones ordinarias de negociación para el día 2-12-21; no obstante, ninguna de las dos representaciones se personó en el día y lugar indicado. A pesar de ello en fecha 9-12-21 se celebró una reunión preparatoria informal para fijar un calendario para la constitución e inicio de las sesiones de negociación, así como para informar sobre todas las cuestiones en materia de recursos humanos de la Oficina. Se acordó como fecha para la constitución de la Mesa de Negociación e inicio del proceso de negociación el día 17-1-22. La Oficina tras remitir a dichas organizaciones sindicales toda la documentación solicitada convocó formalmente a dichas organizaciones sindicales para la fecha acordada, no obstante, finalmente, día 17-1-22 no acudieron. A pesar de la insistencia de la Oficina, las organizaciones sindicales no accedieron a fijar una nueva fecha para constituir la Mesa de Negociación.

Considerando que la Oficina actuó de buena fe para negociar cualquier materia prevista en el artículo 37 del EBEP y muy especialmente la carrera profesional, ayudas asistenciales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo y que las organizaciones sindicales más representativas no han accedido siquiera a constituir la Mesa de Negociación y que con anterioridad solo se han dictado meros actos debidos, la afirmación de la Sindicatura sobre la vulneración de derechos constitucionales de libertad sindical es a todas luces improcedente.

8. Conclusiones

Las actuaciones en materia de acción social de la Oficina se ajustan plenamente a derecho.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1. ANEXO 1. Acta de liquidación provisional negativa del TRIBUNAL DE CUENTAS Expediente n.º ENJ2021/000154, Actuaciones Previas n.º 1067/2021 Ramo: SECTOR PÚBLICO AUTONÓMICO (Informe de Fiscalización 185/21 sobre el cumplimiento de legalidad de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, correspondiente al ejercicio 2019) Lugar: ILLES BALEARS.
2. ANEXO 2. Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022

AL·LEGACIONS

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**17**
	Pàgina de l'informe:	**44-45**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.3.C (carrera professional horizontal)

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al CASTELLANO por la Oficina:

CARRERA PROFESIONAL HORIZONTAL

Además de las cuestiones relativas a la carrera horizontal que ya se han examinado, y de las incidencias relevantes destacadas en el Informe 185/2021 que no consta que hayan sido corregidas, las personas que han empezado a trabajar a la Oficina a lo largo del 2020 han percibido el complemento de carrera desde el momento de su incorporación. *No ha habido ningún procedimiento de homologación que finalice con la resolución correspondiente, en función de un criterio de reciprocidad o de eventuales acuerdos entre administraciones, sino que los interesados han efectuado una solicitud de abono de la carrera y, de forma automática, se los ha abonado el complemento en la primera nómina.*

Sin perjuicio de las consideraciones hechas en el Informe 185/2021, respecto a la Resolución de 20 de junio de 2019, esta manera de proceder es contraria a la normativa que la Oficina asume como propia, es decir, la que regula el sistema de carrera de la Comunidad Autónoma: recordamos que la Resolución de 20 de junio de 2019 aprueba (punto primero) «con carácter provisional el sistema de carrera profesional horizontal y la evaluación del cumplimiento del personal funcionario de carrera de la Oficina, en los mismos términos que el Acuerdo sobre el modelo de carrera profesional funcionario y laboral al servicio de los Servicios Generales de la CAIB, así como las posibles modificaciones».

El Acuerdo del Consejo de Gobierno de 8 de mayo de 2015 ratifica los acuerdos del Comité Intercentros y de la Mesa Sectorial de Servicios Generales de 4 de mayo de 2015, y los incluye como anexo I y II, respectivamente. La disposición transitoria primera de ambos acuerdos establece un periodo transitorio, con el fin de llevar a cabo el encuadre inicial de nivel, porque el personal se clasifique en el nivel que le corresponda teniendo en cuenta única y exclusivamente el tiempo de servicios prestados. A estos efectos, se dispone (apartado 3) el procedimiento de encuadre, que comprende una serie de trámites:

– Publicación, en el plazo de un mes a partir del día siguiente que se firme el acuerdo, y una vez ratificada por el Consejo de Gobierno, de una lista en la cual consten todas las personas incluidas en el ámbito de aplicación del acuerdo, de las cuales tienen que figurar una serie de datos (nombre y linajes, DNI, subgrupo, cuerpo, escala o grupo y categoría profesional, nivel reconocido, periodo de servicios previos sobreros).

– Presentación de reclamaciones/renuncias en el plazo de 10 días desde el día siguiente de publicarse la lista provisional.

– Aprobación de las listas definitivas y publicación de estas en el *BOIB.

Ninguno de estos trámites se llevó a cabo en el caso de los funcionarios de la Oficina incorporados en 2019 y, en cuanto a los funcionarios incorporados en 2020, no consta que se haya homologado la carrera profesional de la Administración de origen. De hecho, todos los funcionarios, excepto en un caso (código funcionaria 00001/00000013), provienen de la Administración del Estado, que no tiene reconocida la carrera profesional horizontal, la cual, por lo tanto, no se puede homologar, porque no existe en origen.

Y, en el caso de la funcionaria 00001/00000013, que proviene de la Sindicatura, a pesar de que consta en su solicitud que se le ha reconocido el nivel II, no hay ningún convenio ni instrumento de colaboración entre ambas instituciones que establezca criterios de homologación.

Además de esta actuación al margen de la normativa de referencia, se ha constatado el incumplimiento de la Resolución de la Oficina de 20 de junio de 2019, que en el punto segundo se refiere al reconocimiento de la carrera profesional a los funcionarios de nuevo ingreso. Sin perjuicio de las consideraciones hechas en el Informe n.º 185/2021, que apuntaban varios indicios de nulidad de la Resolución, hay que poner de manifiesto que este punto dispone un procedimiento de homologación propio, aplicable al personal que ingrese con posterioridad en el encuadre inicial. Los apartados 2 y 3 de este punto establecen, en este sentido, el siguiente:

«2. El procedimiento de homologación de la carrera profesional se llevará a cabo a instancia de parte, y en la solicitud se adjuntará un original o una copia compulsada de la resolución o cualquier otro documento que acredite el grado o nivel de carrera reconocido, así como la referencia a la normativa que regula la carrera profesional en la administración de origen.

«3. La resolución que estime la homologación, que supondrá la adaptación de su progresión a la regulación que pueda establecerse en el ámbito de la Oficina, tiene que establecer los efectos administrativos y económicos del nivel reconocido con la homologación.»

Se parte, por lo tanto, de la existencia de un derecho reconocido en la Administración de origen y, en caso de producirse, se establece un procedimiento que no consta que se haya seguido, dado que únicamente una persona tiene la carrera horizontal reconocida en la Administración de origen

y, además de su solicitud, no consta ni la aportación de la documentación requerida ni la resolución estimatoria de la homologación.

Esto supone que hay un indicio de nulidad en el reconocimiento de la carrera a los funcionarios incorporados al 2020, excepto respecto de la funcionaria 00001/00000013, porque se ha prescindido del procedimiento y se reconocen derechos sin los requisitos esenciales (arte. 47.1.e y f de la Ley 39/2015). En estos casos, los mencionados funcionarios tendrían que volver las cantidades percibidas en concepto de carrera profesional. Y, en cuanto al caso de la funcionaria 00001/00000013, las irregularidades detectadas podrían ser constitutivas de anulabilidad, de acuerdo con el arte. 48.1 de la Ley 39/2015: además de la carencia de aportación de la documentación requerida, la percepción del complemento de carrera se ha hecho sin la cobertura de la resolución de homologación correspondiente.

Text de l'al·legació:

1. La Sindicatura confunde el sistema de homologación de carrera profesional de carácter ordinario con el procedimiento de encuadre inicial previo

Hasta que no se dictó la Resolución de 14 de diciembre de 2020, publicada en el BOIB núm. 210, de 17 de diciembre de 2020, todas las incorporaciones de nuevos funcionarios se realizaron con el procedimiento de encuadre inicial. No fue hasta la aprobación de dicha Resolución que se inició el procedimiento ordinario de carrera profesional en el que al incorporarse un funcionario por el procedimiento de provisión debe procederse a la homologación de la carrera profesional de la administración de origen. La distinción es clara y evidente. La parte dispositiva de la mencionada resolución de 14-12-20 indica expresamente que a partir de esa fecha se inicia el procedimiento ordinario a la vez que hace una clara distinción respecto del procedimiento anterior de encuadramiento:

> "PRIMERO: Aprobar el sistema de carrera profesional horizontal y la evaluación del cumplimiento del personal funcionario de carrera de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, en los mismos términos que el Acuerdo sobre el modelo de carrera profesional del personal funcionario y laboral al servicio de los Servicios Generales de la Comunidad Autónoma de las Illes Balears, así como sus posibles modificaciones y adaptaciones.
>
> En consecuencia, este Acuerdo es aplicable a todo el personal funcionario de carrera de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears que preste servicios en esta Administración pública a la fecha de su aprobación, así como el que se pueda incorporar mediante sistemas ordinarios de provisión, bien sea por concurso de méritos o por libre designación, a un puesto de trabajo de la misma.

SEGUNDO: Elevar a definitivo el encuadre inicial respecto del personal funcionario de carrera que comenzó a prestar servicios a partir de mayo del año 2019, y que se realizó como consecuencia del dictado de la Resolución de fecha 20 de junio de 2019, de esta Oficina.

TERCERO: Declarar abierto el proceso de progresión en el sistema ordinario de carrera profesional para el personal funcionario de carrera de esta Oficina, de tal forma que la primera convocatoria de carrera ordinaria para acceder a los distintos niveles que integran la carrera profesional horizontal se llevará acabo de acuerdo con los requisitos legalmente establecidos."

En consecuencia, los argumentos de la Sindicatura sobre la falta de homologación de las carreras no tienen ningún fundamento.

2. La Sindicatura al exigir un convenio o un instrumento de colaboración entre la Oficina y las Administraciones de procedencia de los funcionarios incorporados por el sistema de concurso o libre designación va en contra de sus propios actos

A pesar de que hasta el año 2021 no se efectuó ninguna homologación de carrera profesional, hemos de destacar en primer lugar que de una lectura de todos los acuerdos de la carrera profesional de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares y la de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares —que es el modelo seguido por esta Oficina— se desprende en modo alguno que deba suscribirse ningún tipo de convenio con las administraciones de procedencia del personal incorporado mediante los sistemas de concurso o libre designación. Dichos acuerdos contienen los requisitos y procedimientos para homologar carreras profesionales.

Resulta por tanto sorprendente que la Sindicatura, que no tiene ningún convenio subscrito para la homologación de los funcionarios que se incorporen por cualquier procedimiento de ingreso o provisión —salvo, como veremos, para las comisiones de servicio— los exija a la Oficina. La Sindicatura no puede ir en contra de sus propios actos.

Cuestión distinta es que, con carácter absolutamente potestativo, las administraciones alcancen acuerdos para regular las homologaciones de funcionarios incorporados en comisión de servicios, lo cual no es el supuesto que nos ocupa.

Para ilustrar estas alegaciones adjuntamos como anexo el convenio de colaboración entre la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares, entre la Conselleria d'Administracions Públiques i Modernització, i la Sndicatura de Comptes de les Illes Balears relativo a la homologación retributiva de la carrera profesional del personal funcionario de carrera que pase a ocupar un puesto de trabajo en comisión de servicios y tenga reconocidos en la Administración de origen algún nivel o grado de carrera

profesional horizontal. La cláusula primera sobre el objeto del convenio, traducida al castellano, indica:

> "Este convenio tiene por objeto establecer las condiciones de homologación, a los únicos efectos retributivos, de la carrera profesional del personal funcionario de carrera de servicios generales de la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares y del personal funcionario de carrera de la Sindicatura de Cuentas, que pase a ocupar puestos de trabajo en comisión de servicios incluidos en la relación de puestos de trabajo del personal funcionario de estas administraciones y que tenga reconocida en la Administración de origen algún nivel o grado de carrera profesional."

Obsérvese que dicho convenio sólo tiene como finalidad la homologación de los funcionarios que se incorporen en comisión de servicios, nada que ver con el reproche formulado a la Oficina, la cual todavía hoy no ha convocado ninguna comisión de servicios.

3. Las resoluciones administrativas en materia de carrera profesional de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears (Oficina en adelante) se ajustan plenamente a derecho

Nos oponemos a la totalidad de conclusiones de apartado IV.2.A. Como veremos, la SCIB parte de una serie de premisas erróneas, por lo que la argumentación formulada no se ajusta a derecho.

4. Planteamiento de la incidencia sobre las resoluciones en materia de carrera profesional de la Oficina

Por un lado la SCIB entiende:

—Que la carrera profesional de la Oficina requiere un previo acuerdo tras el oportuno proceso de negociación con la Mesa de Negociación de la Oficina.

—Que las disposiciones de carácter general contenidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la Oficina son inaplicables, por cuanto que la carrera profesional deriva de la ley.

La Oficina, por el contrario, entiende que todas las resoluciones de la carrera profesional se ajustan a derecho:

— Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021 de la cual se adjunta una copia. En base a dicha acta el TRIBUNAL DE CUENTAS, en el PRA C100/2022 acordó el ARCHIVO DE LAS ACTUACIONES, se adjunta copia.

—El director de la Oficina debía dictar actos de ejecución y aplicación de las disposiciones generales, de rango reglamentario, contenidas en la Relación de

Puestos de Trabajo aprobadas por la Comisión correspondiente del Parlamento; en consecuencia se trataba de simples actos debidos.

—La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina. Además, inexplicablemente, no aplica ni tiene en cuenta la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina.

—Lógicamente la Ley y el Reglamento deben regular inicialmente cuales deben ser las condiciones mínimas del régimen de personal, ya que al tratarse de un organismo de nueva creación es incomprensible pretender una negociación con representantes sindicales de funcionarios inexistentes.

—Las facultades de negociación de las Organizaciones Sindicales más representativas a nivel estatal y autonómico (CCOO y UGT) no se cuestionan en absoluto, si bien la constitución de la Mesa de Negociación solo podía realizarse cuando hubiera al menos 6 funcionarios. La SCIB al exigir la constitución de la Mesa cuando no había ningún funcionario está proponiendo actos de contenido imposible, los cuales, de acuerdo con el artículo 47.1.c) de la Ley 39/2015 serían nulos de pleno derecho.

—La Oficina durante el 2021 y 2022 ha intentado constituir insistentemente la Mesa de Negociación, con convocatorias formales y contactos informales, si bien dichas organizaciones sindicales no han comparecido.

—En modo alguno la Oficina ha vulnerado los derechos constitucionales de las organizaciones sindicales.

5. La SCIB no aplica adecuadamente el régimen jurídico en materia de personal de la Oficina y específicamente en relación con la carrera profesional

La SCIB a pesar de que expone con rigurosidad el régimen aplicable a la Oficina en el apartado IV.1, a pesar de que omite mencionar la disposición adicional segunda del Reglamento de la Oficina, ~~luego~~ se contradice y lo aplica con poco rigor.

El régimen aplicable al personal de la Oficina por riguroso orden jerárquico es el siguiente:

5.1. En primer lugar, la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina, cuyo artículo 22.5 establece que:

> "El personal al servicio de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción se regirá por lo dispuesto en esta Ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares."

5.2. A continuación el Reglamento. La Oficina no tiene potestad reglamentaria. El Parlamento de las Islas Baleares, de acuerdo con lo establecido en el

artículo 7.1 de la Ley 16/2016 tiene la facultad de dictar el Reglamento de régimen jurídico y funcionamiento de la Oficina:

> 1. La organización, el régimen jurídico y el funcionamiento de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se regularán mediante un reglamento de régimen interior, la tramitación y la aprobación, en su caso, corresponderá al Parlamento de las Illes Balears, a través de la comisión correspondiente. El reglamento y sus modificaciones se publicarán en el "Butlletí Oficial de les Illes Balears".

—En cumplimiento del anterior precepto la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, aprobó el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción de las Islas Baleares en sesión de 21 de noviembre de 2018 (BOIB núm. 156, de 13 de diciembre de 2018. En el capítulo VIII se regula el Régimen de Personal, en cuyo artículo 63 se establece:

> "1. El personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears.
>
> 2. La Ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.
>
> 3. En la provisión y la ocupación de los puestos de trabajo de la Oficina se aplican los principios previstos en ambas normas."

Además, de acuerdo con la <u>disposición adicional segunda del Reglamento, de singular importancia,</u> se concreta el régimen retributivo:

> "Disposición adicional segunda:
>
> Las <u>condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura</u> de Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden"

—Las facultades reglamentarias del Parlament no se agotan con la aprobación de dicho Reglamento, ya que la misma ley le faculta para modificarlo y, lógicamente, para desarrollarlo. Dicha facultad la ejerció nuevamente el Parlamento cuando la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, en sesión de día 20 de marzo de 2019, aprobó la relación de puestos de trabajo de personal funcionario de la Oficina, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 22 de la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, de creación de la Oficina, publicada en el BOIB Núm. 41, de 30 de marzo de 2019. No hay duda de que la relación de puestos de trabajo no tiene rango reglamentario de acuerdo con la jurisprudencia. No obstante, como puede observarse, en el mismo documento, el Parlament aprueba por un lado la

Relación de Puestos de Trabajo y, a continuación, aprueba una disposiciones de carácter general, con verdadero rango reglamentario, a pesar de que las incluye dentro de la RPT. *El hecho que dichas disposiciones generales, por cuestiones de celeridad y eficacia se ubiquen en la Relación de Puestos de Trabajo no enerva su verdadera naturaleza reglamentaria por cuanto que regula aspectos reservados al reglamento y se aprueba por quien tiene la potestad reglamentaria —la Comisión correspondiente del Parlamento—.* Dicho rango reglamentario no quedaría enervado ni siquiera cuando de la aprobación de dichas disposiciones no se hubiera seguido, rigurosamente, el trámite procedimental en sede parlamentaria. *La regulación de la carrera profesional, así como la asimilación de los Jefes de Área a altos cargos o el requisito del nivel de catalán, entre otros, tienen auténtico rango reglamentario. Se trata de una regulación de derechos que en modo alguno puede aprobar el Director de la Oficina.* Obsérvese que la aprobación de dicho texto inicia su articulado con un primer apartado de disposiciones generales, de indudable rango reglamentario, y, a continuación, la relación de puestos de trabajo propiamente dicha. A pesar de que dicha circunstancia ya se alegó antes de la aprobación del informe de la SCIB núm. 185/2021, reproduce ahora la SCIB la misma argumentación, a la que nos oponemos. Todo el informe de la SCIB se asienta en la negación de cualquier efecto jurídico de dichas disposiciones generales, lo que resulta del todo punto sorprendente porque dicha postura supone que la SCIB propone que el director debe HACER CASO OMISO al Parlament e inaplicar sus normas. Todo lo cual resulta aún más sorprendente si tenemos en cuenta que tanto la SCIB como esta Oficina dependen orgánicamente del Parlament de las Illes Balears. Sería prudente, por tanto, que la SCIB reconsiderara su posición y asumiera que dichas disposiciones generales obligan a su estricto cumplimiento no sólo por esta Oficina sino, especialmente, por la SCIB.

En definitiva, el Director de la Oficina, en relación con *la carrera profesional, únicamente podía —mejor dicho debía— en un primer momento dictar simples actos de aplicación y ejecución de dichas disposiciones generales; especialmente, si consideramos que en el momento de la aprobación de la RPT no había ningún funcionario en plantilla, sólo había tomado posesión del cargo el director, por lo que ni siquiera se podía iniciar ningún tipo de negociación.*

A continuación, reproducimos las mencionadas disposiciones generales:

> "DISPOSICIONES GENERALES
>
> 1) La Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears se configura como única unidad orgánica de adscripción, por lo que todos los puestos de trabajo se adscriben a la misma.
>
> 2) De acuerdo con lo indicado en los artículos 8 y 10 del Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina, los puestos de Director Adjunto o Directora Adjunta, así como los puestos de Jefe o Jefa de Área, tienen naturaleza directiva y, por tanto, están asimilados en su rango administrativo a altos cargos. De acuerdo con el artículo 79 de la Ley 3/2007,

de 27 de marzo, de la Función Pública de la Comunidad Autónoma de las Illes Balears, se proveerán, en consecuencia, por el sistema de libre designación.

3) Del mismo modo, también se proveerá por este sistema el puesto de Secretario o Secretaria Personal, tal y como indica el citado Reglamento.

4) Los puestos de Inspector Jefe de Equipo o Inspectora Jefa de Equipo, también se proveerán por el sistema de libre designación de acuerdo con el citado precepto, por el hecho de que implican una elevada responsabilidad por garantizar el adecuado ejercicio de autoridad y/o inspección administrativa, así como la protección de datos personales; por gestionar información especialmente reservada, debiendo extremar la confidencialidad y discreción por encima de lo exigido a cualquier funcionario; por su dependencia directa de un directivo asimilado a alto cargo; y por requerir una especial confianza personal para ejercer sus funciones.

5) Los puestos de Técnico Superior, Técnico Adjunto, Ayudante y Ayudante Base son puestos de trabajo singularizados que se proveerán mediante concurso específico.

6) Además de los complementos de destino y específico, el personal funcionario de la Oficina podrá percibir los complementos de carrera y de productividad, así como las gratificaciones, previstos en el artículo 121.3 de la Ley 3/2007. El complemento de carrera se satisfará al personal de la Oficina en las mismas condiciones que las establecidas para el personal funcionario de la Comunidad Autónoma, mientras no se desarrolle por la propia Oficina la normativa interna que regule el sistema de carrera profesional horizontal. El complemento de productividad y las gratificaciones se satisfarán de acuerdo con las instrucciones que al efecto dicte el Director o Directora de la Oficina.

7) Los niveles de lengua catalana establecidos para cada puesto de trabajo se regirán por lo dispuesto en el Decreto 11/2017, de 24 de marzo, de exigencia del conocimiento de la lengua catalana en los procedimientos selectivos de acceso a la función pública y para ocupar puestos de trabajo de la Administración de la Comunidad Autónoma de les Illes Balears. No obstante, de acuerdo con la Disposición Adicional Sexta de dicho Decreto, el personal funcionario de otras administraciones que participe en un procedimiento de provisión de puestos de trabajo de la Oficina, si no puede acreditar el nivel mínimo exigido de conocimientos de lengua catalana correspondiente al puesto de trabajo al que opta, dispondrá de un plazo de dos años, contados a partir de la fecha de ocupación del puesto de trabajo, para alcanzarlo y acreditarlo.

5.3. A continuación, es de aplicación, de acuerdo con el artículo 63 del Reglamento, "*el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares*" y la Disposición adicional segunda que establece "*Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de la Sindicatura (...)*". Obsérvese que se indica "el régimen" con lo que se hace referencia a las normas legales, reglamentarias y todos los acuerdos y pactos

en materia de personal. En consecuencia, es de aplicación la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

5.4. Finalmente, con carácter supletorio se aplicaría la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público. No obstante, cabe indicar que la ley 16/2016 indica "la legislación sobre función pública del personal al servicio de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares", por lo que cabe entender que se refiere a toda su normativa y no únicamente a la Ley de función pública autonómica.

6. La totalidad de actos citados por la SCIB son simples actos debidos o de mera ejecución

Ya se ha expuesto anteriormente que el director de la Oficina debía dictar los actos de aplicación necesarios para la retribución de la carrera profesional. No tenía ni la más mínima facultad para regular o modular el derecho de los funcionarios en relación con dicho complemento sino aplicar estrictamente la carrera profesional de los funcionarios de la Comunidad Autónoma. Es decir el director sólo podía dictar simples ACTOS DEBIDOS con un contenido prácticamente automático en virtud de una norma preexistente. Dicho de otra forma, el director de la Oficina hubiera incurrido en responsabilidad si no hubiera aplicado la carrera profesional. Recordemos el termino imperativo de las disposiciones generales: *"el complemento de carrera se satisfará al personal [...]"*

Podemos citar, por su singular similitud, la jurisprudencia referida a las licencias de obra. En el fundamento jurídico tercero de la Sentencia del Tribunal Supremo (Contencioso), sec. 5ª, S 28-11-1995, rec. 4128/1991, se indica:

> "Hemos dicho en muchas ocasiones que las licencias urbanísticas son de naturaleza eminentemente reglada y constituyen un acto debido en cuanto que "necesariamente" "deben" otorgarse o denegarse según que la actuación pretendida se adapte o no a la ordenación aplicable. La denegación ha de ser motivada (art. 179,2 del T.R. de la Ley del Suelo (EDL 1992/15748)); motivación que no puede ser meramente formal o rutinaria sino que se ha de concretar en hechos determinantes que puedan ser subsumidos en una norma impeditiva, excluyente o prohibitiva de la licencia; debiendo equipararse a la falta de motivación la que lo es manifiestamente errónea, arbitraria o irracional. (STS 7 febrero 1994)."

7. Análisis jurídico sobre la legalidad de las resoluciones del Director de 20-6-19, 14-12-20 y 30-12-20

AL·LEGACIONS

7.1. En primer lugar la Oficina insta a la SCIB a eliminar de su informe el apartado "d) PRIMERA CONVOCATORIA ORDINARIA PARA OBTENER NIVEL DE CARRERA" porque se corresponden con actuaciones de la Oficina correspondientes al ejercicio 2021 que QUEDAN FUERA DEL ALCANCE del informe que nos ocupa correspondiente a 2020.

7.2. La Oficina fue creada por la Ley 16/2016, de 9 de diciembre. El artículo 22.5 de dicha ley establece que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en esta ley y el reglamento de régimen interior. En todo lo que no se prevea, le es aplicable supletoriamente la legislación sobre función pública del personal al servicio de la comunidad autónoma de las Islas Baleares. A su vez el Reglamento de funcionamiento y régimen interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears, en sesión de día 21-11-2018 (BOIB núm. 156, de 13-12-18) establece en su artículo 63 que el personal al servicio de la Oficina se rige por lo que dispone la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por este reglamento y, en lo no previsto, le será aplicable el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la SCIB; además del inciso de la disposición adicional segunda (*"Las condiciones económicas de los puestos de trabajo de la Oficina serán similares a las establecidas para los puestos de trabajo de la Sindicatura de Cuentas de las Illes Balears, de acuerdo con la naturaleza de las funciones que les corresponden"*). A su vez el artículo 63.2 del Reglamento establece que la ley autonómica de función pública y el Estatuto básico del empleado público se aplicarán supletoriamente.

Por ello, al personal de la Oficina le es aplicable, en lo no previsto en la Ley y el Reglamento de la Oficina, en primer lugar el "régimen" aplicable al personal de la SCIB, es decir la Ley 4/2004, de 2 de abril de la SCIB y el Reglamento de Régimen Interior de la SCIB y todos los acuerdos y resoluciones que regulan el régimen de su personal, incluso las disposiciones generales incluidas en la Relación de Puestos de Trabajo de la SCIB. En consecuencia, por ministerio de la ley, si la Oficina no tuviera acuerdos propios en materia de carrera profesional y ayudas sociales o los que tuviera decayeran, le sería de directa aplicación los acuerdos sobre dichas materias de la SCIB en todo momento.

7.3. El artículo 16 y siguientes del Texto refundido de la Ley del Estatuto básico del empleado público, aprobado por el Real decreto legislativo 5/2015, de 30 de octubre —a partir de ahora EBEP—, establece la carrera profesional como el conjunto ordenado de oportunidades de ascenso y expectativas de progreso profesional conforme a los principios de igualdad, mérito y capacidad.

7.4. En relación con la carrera profesional, el Consejo de Gobierno de 24 de octubre de 2008 acordó ratificar el Acuerdo entre la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares y las organizaciones sindicales CCOO, CSI-CSIF, STEI-y, UGT y USO, por el cual se determinaron los criterios y las líneas generales del proceso negociador para la adopción de

acuerdos en materia de función pública, en el ámbito de la Mesa Sectorial de Servicios Generales y del personal laboral para el periodo 2008-2011, entre los cuales se encuentra el de carrera profesional (punto 5.º).

7.5. Por el Acuerdo del Consejo de Gobierno de 8 de mayo de 2015 se ratificaron los acuerdos del Comité Intercentros y de la Mesa Sectorial de Servicios Generales de 4 de mayo de 2015 mediante los cuales se desarrolla el punto 5.º, carrera profesional, del Acuerdo mencionado en el punto anterior.

7.6. Por el Acuerdo del Consejo de Gobierno de 20 de noviembre de 2015 se ratificaron el Acuerdo de la Mesa de Servicios General de 12 de noviembre de 2015 y el Acuerdo del Comité Intercentros de 16 de noviembre de 2015, por los cuales se aprobaron las bases para reactivar la carrera profesional del personal funcionario y laboral de servicios general de la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares y se remodeló el Acuerdo de la Mesa Sectorial de Servicios Generales y del Comité Intercentros de 4 de mayo de 2015.

7.7. Por el Acuerdo del Consejo de Gobierno de 19 de enero de 2018 se ratificaron el Acuerdo del Comité Intercentros de 18 de diciembre de 2017 y el Acuerdo de la Mesa Sectorial de Servicios Generales de 19 de diciembre de 2017 por los cuales se modifican los acuerdos relativos a la carrera profesional del personal del ámbito de servicios generales mencionados en los puntos anteriores.

7.8. El punto 2.6 del anexo 1 del Acuerdo de Consejo de Gobierno de 20 de noviembre de 2015 establece que las cuantías correspondientes en el grado o nivel de carrera profesional serán las reguladas en el punto 7.2 del Acuerdo de la Mesa Sectorial de Servicios General y del Comité Intercentros de día 4 de mayo de 2015:

Funcionari/ laborals	Subgrup A1/ Grup prof. A	Subgrup A2/ Grup prof. B	Subgrup B	Subgrup C1/ Grup prof. C	Subgrup C2/ Grup prof. D	Altres agrup./ Grup Prof. E
Nivell IV	12.000 €	8.640 €	7.280 €	7.000€	5.500 €	4.500 €
Nivell III	9.000 €	6.660 €	5.960 €	5.250 €	4.200 €	3.000 €
Nivell II	6.000 €	4.560 €	4.080 €	3.600 €	2.900 €	2.200 €
Nivell I	3.000 €	2.400 €	2.200 €	2.000 €	1.700 €	1.300 €

Sin embargo, mientras no se derogue el Real decreto ley 8/2010, de 20 de mayo, por el cual se adoptan medidas extraordinarias para la reducción del déficit público (BOE n.º 126, de 24 de mayo), hay que aplicar las minoraciones que establece la Ley 6/2010, de 17 de junio, por la cual se adoptan medidas urgentes para la reducción del déficit público (BOIB n.º 94, de 22 de junio).

7.9. Dicho acuerdo de carrera profesional fue adoptado por diversas administraciones de las Islas Baleares (Consell Insular de Mallorca, Ajuntament de Palma, Agència Tributària de les Illes Balears, Ajuntament de Pollença, Ajuntament d'Andratx, Ajuntament d'Inca, Ajuntament de Ses Salines, Ajuntament de Calvià, entre otras) y, también por la SCIB. El Acuerdo

de la SCIB, de acuerdo con el modelo de carrera profesional de la CAIB, fue publicado en el BOIB núm. 139, de 6-11-18.

7.10. Mediante acuerdo de la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento de las Illes Balears de fecha 20-3-19, de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 22 de la Ley 16/2016, de 9 de diciembre se aprobó la relación de puestos de trabajo de personal funcionario de la Oficina (BOIB núm. 41, de 30 de marzo de 2019). En la fecha de aprobación de dicha Relación de Puestos de Trabajo, lógicamente, al tratarse de un servicio de nueva creación, no estaba ocupado ni un solo puesto de trabajo, salvo el Director de la Oficina. La consecuencia lógica es que ni se podía ni se debía convocar la Mesa de Negociación porque para constituirse válidamente se requería que previamente se hubieran celebrado elecciones sindicales si al menos prestasen servicios un mínimo de 6 funcionarios de la Oficina. Por ello, la Mesa del Parlamento, a propuesta del Director, haciendo uso de las potestades reglamentarias sometió a la aprobación de la Comisión parlamentaria de asuntos institucionales la relación de puestos de trabajo propuesta por el director.

El Director de la Oficina, sin ningún puesto de trabajo ocupado, no podía alcanzar ningún tipo de acuerdo, por ello la Comisión de asuntos institucionales del Parlamento, incluyó en la misma Relación de Puestos de Trabajo —que de acuerdo con la jurisprudencia no tiene carácter reglamentario— un apartado de "disposiciones generales", que, por sí mismas y al margen de la relación de puestos de trabajo, tienen carácter reglamentario por cuanto que han sido dictadas por la comisión correspondiente del Parlamento, la cual tiene la potestad de aprobar normas de carácter reglamentario para la Oficina. Cabe recordar que fue la misma Comisión del Parlamento la que aprobó el Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interno de la Oficina, por lo que dichas disposiciones de carácter general son un desarrollo de éste. En cualquier caso, subsidiariamente, dichas disposiciones tendrían la consideración de un acto administrativo debido, en aplicación estricta del régimen jurídico de la Oficina, que obliga a aplicar con carácter general el régimen jurídico de la SCIB. Dado que la SCIB aplica estrictamente el modelo de carrera profesional de la CAIB, la Comisión del Parlamento —no el director, porque no podía dictar actos reglamentarios ni alcanzar acuerdos con un personal inexistente en esos momentos— dispuso que le fuera aplicable a la Oficina el régimen jurídico de la CAIB. Subsidiariamente, también, cabe recordar que de acuerdo con el segundo inciso del artículo 34.2 del Real Decreto Legislativo 5/2015, de 30 de octubre, por el cual se aprueba el Texto Refundido de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público, cualquier administración o entidad pública puede adherirse a los acuerdos alcanzados dentro del territorio de cada comunidad autónoma o los acuerdos alcanzados en un ámbito supramunicipal.

Lógicamente, la aprobación de dichas disposiciones generales por la Comisión correspondiente del Parlamento no podía en modo alguno vulnerar los derechos de los funcionarios, porque todavía ninguno había tomado posesión

del puesto de trabajo. Por el contrario, con carácter previo a la toma de posesión de los nuevos funcionarios ya se les reconoce el derecho a la carrera profesional. Cabe recordar que en la mesa de negociación, de acuerdo con el segundo párrafo del artículo 33.1 del EBEP, están legitimados para estar presentes, por una parte, los representantes de la Administración Pública correspondiente, y por otra, las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal, las organizaciones sindicales más representativas de comunidad autónoma, así como los sindicatos que hayan obtenido el 10 por 100 o más de los representantes en las elecciones para Delegados y Juntas de Personal, en las unidades electorales comprendidas en el ámbito específico de su constitución. Comoquiera que la Oficina no había podido celebrar elecciones sindicales, por inexistencia de funcionarios, no podía constituirse la mesa de negociación de la Oficina. Subsidiariamente, por aplicación analógica, cabía aplicar la regulación del artículo 38.7 del EBEP referente a la potestad de la administración para dictar actos para establecer las condiciones de trabajo de los funcionarios cuando no se alcanza acuerdo en la negociación.

El director de la Oficina reconoció la carrera a los funcionarios ya que las condiciones de trabajo venían establecidas en la RLT. La Jurisprudencia del Tribunal Supremo reflejada en las sentencias no 1796/2018 de 18 de diciembre (RC 3723/2017ECLI:ES:TS:2018:4290),no 293/2019 de 6 de marzo (RC 2595/2017(ECLI:ES:TS:2019:745) y no 304/2018 de 8 de marzo (RC2751/2017ECLI: ES: TS:2019:821, resuelve que la carrera profesional forma parte de las condiciones de trabajo de la cláusula 4a del Acuerdo Marco incorporado a la Directiva 1999/70/CE de 28 de junio de 1999 (EDL 1999/66412) https://online.elderecho.com/seleccionProducto.do?nref=1999/66412&anchor=&producto_inicial=* referida al principio de no discriminación y que la participación en un sistema de carrera profesional y las consecuencias económicas derivadas de ella están incluidas en el concepto "condiciones de trabajo" de la cláusula 4 del Acuerdo Marco incorporado a la citada Directiva 1999/70 (EDL 1999/66412) https://online.elderecho.com/seleccionProducto.do?nref=1999/66412&anchor= &producto_inicial=*

7.11. En aplicación estricta del acuerdo de la Comisión correspondiente del Parlamento y como mero acto debido de ejecución, el director de la Oficina resolvió en fecha 20 de junio de 2019 aprobar con carácter provisional el sistema de carrera profesional horizontal y la evaluación del cumplimiento del personal funcionario de carrera de la Oficina. En definitiva, la Oficina tenía el deber jurídico, desde un primer momento, de pagar la carrera profesional —porque hay un mandato preciso, claro e incondicional— de sus funcionarios aplicando lo pactos, acuerdos y resoluciones de aplicación a la CAIB.

En dicha fecha sólo habían tomado posesión cinco funcionarios por lo que todavía no era posible convocar elecciones sindicales, ni mucho menos constituir la Mesa de Negociación.

7.12. En fecha 16-10-20, cuando el censo de funcionarios alcanzó el número mínimo previsto en el artículo 39.2 del EBEP y las condiciones sanitarias a causa de la pandemia COVID-19 lo permitieron, se celebraron las elecciones a los órganos de representación de los funcionarios de la Oficina. En dichas elecciones salió elegida una Delegada de Personal con una candidatura independiente sin vinculación a ninguna organización sindical.

7.13. Mediante Resolución del director de la Oficina, de fecha 14 de diciembre de 2020, se reguló el sistema de carrera profesional horizontal y la evaluación del cumplimiento del personal funcionario de carrera que presta servicios en la misma (BOIB núm. 210, de 17-12-20) en los mismos términos que el Acuerdo sobre el modelo de carrera profesional del personal funcionario y laboral al servicio de los Servicios Generales de la Comunidad Autónoma de las Illes Balears, así como sus posibles modificaciones y adaptaciones. En dicha resolución se elevó a definitivo el encuadre inicial respecto del personal funcionario de carrera que comenzó a prestar servicios a partir del año 2019, y que se realizó como consecuencia del dictado de la Resolución del Director de la Oficina de 20 de junio de 2019. En los antecedentes de la mencionada resolución de 14 de diciembre de 2020 se indica que la misma se negoció con la Delegada de Personal de la Oficina.

A pesar de que se menciona que es un acuerdo cabe entender que dicha resolución es un acto debido más, dictado en relación con los anteriores. Nada impide al Director informar a la delegada de personal antes de aprobar cualquier resolución en materia de personal.

8. <u>Los planteamientos de la SCIB correspondientes al informe 185/2021 fueron rechazados en el ACTA DE LIQUIDACION PROVISIONAL NEGATIVA DEL TRIBUNAL DE CUENTAS, expediente núm. ENJ2021/000154, actuaciones Previas núm. 1067/2021, y que finalizó por parte de dicho Tribunal con el archivo de las actuaciones.</u>

Se adjunta como anexo dicha acta del Tribunal de cuentas de la que destacamos el siguiente párrafo de la consideración segunda:

> *"Pues bien, las irregularidades descritas no parecen cuestionar el derecho de los funcionarios y trabajadores de la Oficina al percibo de las cantidades abonadas en concepto de ayudas o de complemento de carrera profesional, funcionarios que, por otra parte, procedían en ocasiones de la propia Sindicatura donde ya venían percibiendo las cantidades correspondientes a dichos conceptos en base al Acuerdo alcanzado previa negociación, como ha sido expuesto detalladamente en la Consideración anterior. En los supuestos que analizamos, la Delegada Instructora considera relevante que el artículo 63 del Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina,*

aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y Generales del Parlamento Balear establezca que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por el propio Reglamento y, en lo no previsto, por el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares. Por ello, tal y como ha relatado el Director de la Oficina en su escrito, dada la escasez de personal y los medios con los que contaba, decidió utilizar la posibilidad de aplicación supletoria del Acuerdo alcanzado en la propia Sindicatura, máxime cuando el personal del que se nutrió inicialmente la Oficina para el desempeño de alguno de los puestos reflejados en la relación de puestos de trabajo procedían del referido órgano de control.

En efecto, las irregularidades denunciadas reflejan cuestiones cuya valoración, a criterio de esta Instrucción, no procede determinar y valorar en esta sede, sin que por otra parte las posibles dudas sobre la validez o nulidad de un determinado acto, resolución o acuerdo puedan ser suficientes para apreciar la existencia, siquiera previa y provisionalmente, de un presunto alcance contable como consecuencia de la aplicación de los mismos."

En base a dicha acta se dictó el Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022.

9. Sobre los intentos infructuosos para constituir la Mesa de Negociación de la Oficina

Durante el mes de noviembre de 2021 la Oficina se puso en contacto con los representantes de las organizaciones sindicales más representativas a nivel estatal y de la comunidad autónoma (UGT y CCOO) para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de la negociación sobre cualquier materia incluida en el artículo 37 del EBEP, si bien especialmente la carrera profesional, las ayudas sociales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo. En fecha 25 de noviembre de 2021 el director de la Oficina convocó formalmente a las representaciones de UGT, CCOO para para la constitución de la Mesa de Negociación de la Oficina y el inmediato inicio de las sesiones ordinarias de negociación para el día 2-12-21; no obstante, ninguna de las dos representaciones sindicales se personó en el día y lugar indicado. A pesar de ello en fecha 9-12-21 se celebró una reunión preparatoria informal entre el director y la delegada de personal para fijar un calendario para la constitución e inicio de las sesiones de negociación, así como para informar sobre todas las cuestiones en materia de recursos humanos de la Oficina. Se acordó como fecha para la constitución de la Mesa de Negociación e inicio del proceso de negociación el día 17-1-22. La Oficina tras remitir a dichas organizaciones sindicales toda la documentación solicitada convocó formalmente a dichas organizaciones sindicales para la fecha acordada, no

obstante, finalmente, día 17-1-22 no acudieron. A pesar de la insistencia de la Oficina, las organizaciones sindicales no accedieron a fijar una nueva fecha para constituir la Mesa de Negociación.

Considerando que la Oficina actuó de buena fe para negociar cualquier materia prevista en el artículo 37 del EBEP y muy especialmente la carrera profesional, ayudas asistenciales y los criterios generales de provisión de puestos de trabajo y que las organizaciones sindicales más representativas no han accedido siquiera a constituir la Mesa de Negociación y que con anterioridad solo se han dictado meros actos debidos, la afirmación de la Sindicatura sobre la vulneración de derechos constitucionales de libertad sindical es a todas luces improcedente.

10. Conclusiones

Las actuaciones en materia de carrera profesional de la Oficina se ajustan plenamente a derecho.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1. ANEXO 1. Acta de liquidación provisional negativa del TRIBUNAL DE CUENTAS Expediente n.º ENJ2021/000154, Actuaciones Previas n.º 1067/2021 Ramo: SECTOR PÚBLICO AUTONÓMICO (Informe de Fiscalización 185/21 sobre el cumplimiento de legalidad de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, correspondiente al ejercicio 2019) Lugar: ILLES BALEARS.
2. ANEXO 2. Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022.
3. ANEXO 3. Convenio de colaboración entre la Administración de la Comunidad Autónoma de las Islas Baleares, entre la Conselleria d'Administracions Públiques i Modernització, i la Sndicatura de Comptes de les Illes Balears relativo a la homologación retributiva de la carrera profesional del personal funcionario de carrera que pase a ocupar un puesto de trabajo en comisión de servicios i tenga reconocidos en la Administración de origen algún nivel o grado de carrera profesional horizontal.

AL·LEGACIONS

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**18**
	Pàgina de l'informe:	**46**

Apartat de l'índex de l'informe:

IV.3.D Altres aspectes sobre les retribucions del personal

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducido al castellano por la Oficina:

"En cuanto al personal funcionario con código 00001/00000001, en fecha 13 de enero de 2020 cesó del puesto de trabajo como secretario/aria personal con un nivel de destino 20 y con un complemento específico asociado, y fue nombrado ayudante con un nivel de destino 21 y con un complemento específico superior. No obstante, la nómina liquidada correspondiente al mes de enero del 2020 incluye el complemento de destino y el específico del nuevo puesto de trabajo respecto de todos los días del mes. Dado que el cese y el nombramiento se acordaron el 13 de enero de 2020, la Oficina ha liquidado un importe bruto en exceso de 123,32 euros.

En cuanto al personal funcionario con códigos 00001/00000001 y 00001/00000012, los importes correspondientes al complemento de carrera profesional son superiores a los aplicables de acuerdo con la normativa vigente. El efecto anual liquidado en exceso es de un importe bruto de 16,56 y de 5,90 euros, respectivamente.

En cuanto al personal funcionario con código 00001/00000004, los importes mensuales correspondientes a ayudas sociales liquidados son superiores al que figura en el Acuerdo de la Oficina en materia de ayudas sociales para el periodo de 2020-2023 en un importe bruto anual de 4,92 euros.

En la cuenta patrimonial «644100. Acción social» figura una partida de 969,01 euros, registrada en fecha 22 de enero del 2020 de la cual la SCIB no dispone del soporte documental del gasto y la liquidación, si procede."

Text de l'al·legació:

En relación con el segundo y tercer párrafo coincidimos con la Sindicatura. Se revisarán con carácter inmediato las citades incidencias y si procede se reclamará el importe pagado en exceso.

En relación con el primer párrafo en relación al presunto exceso de retribuciones por importe de 123,32 euros a la funcionaria 00001/00000001

AL·LEGACIONS

entendemos que la nómina del mes de enero de 2020 se emitió correctamente y no procede la devolución de ningún importe. La actuación administrativa se ajusta a derecho por cuanto que la funcionaria ejercía las nuevas funciones desde el 1-1-20, por lo que la resolución reconoció con carácter retroactivo el cese y nombramiento a fecha de 1-1-20. En cualquier caso, cabe recordar que, de acuerdo con el artículo 39.3 de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas, se podrá otorgar eficacia retroactiva a los actos cuando produzcan efectos favorables al interesado.

En relación con el último párrafo informamos que se trata de una ayuda social al personal funcionario con código 00001/00000006.

De todas las actuaciones se remitirá el oportuno soporte documental a la Sindicatura en una comunicación posterior al trámite de alegaciones en relación con los apartados segundo, tercero y cuarto, al objeto de preservar el anonimato de este apartado.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1.

Datació: A la fecha de la firma digital

Càrrec: Jefa del Área de Investigación e Inspección, en funciones de directora adjunta (BOIB núm. 175 de 23 de diciembre de 2021).

Nom i llinatges: Mª Belén Méndez Alonso

AL·LEGACIONS

Nom de l'informe: Informe provisional sobre el compliment de legalitat de l'Oficina de Prevenció i Lluita contra la Corrupció a les Illes Balears corresponent a l'exercici 2020	**Al·legació núm.:**	**19**
	Pàgina de l'informe:	**47-49**

Apartat de l'índex de l'informe:

V. Seguiment de les recomanacions de l'informe 185/2021

Paràgraf contra el qual presentau l'al·legació:

Traducción al CASTELLANO por la Oficina:

"V. SEGUIMIENTO DE LAS RECOMENDACIONES DEL INFORME 185/2021

El Informe 185/2021 recogía un total de 17 recomendaciones, 10 de las cuales se referían al apartado de gestión de recursos humanos y de gastos de personal, y 7 al apartado de contratación. El día 13 de octubre de 2021 se solicitó al director de la Oficina que detallara las iniciativas que, si procedía, se habían tomado a fin de cumplir las recomendaciones que aparecían en el Informe mencionado, algunas de las cuales también se recogían en las resoluciones que se aprobaron después de la comparecencia de la Sindicatura de Cuentas a la Comisión de Hacienda y Presupuestos en la sesión de 9 de marzo de 2021 para debatir el Informe 185/2021.

El 26 de octubre se recibió respuesta a la información solicitada. El seguimiento de las recomendaciones se indica en los dos cuadros siguientes.

Cómo se puede ver, hay un seguimiento prácticamente nulo en cuanto a las recomendaciones en materia de contratación. De hecho, en la respuesta de la Oficina no se hace mención de estas recomendaciones. Hay que tener en cuenta que las recomendaciones hacen referencia a incidencias del ejercicio 2019, algunas de las cuales no podían ser corregidas. Aun así, como se puede ver en el cuadro, el mismo tipo de incidencias que se detectaron en el ejercicio 2019 se repiten en el ejercicio 2020 en otros contratos. Hay que remarcar que durante las tareas de fiscalización no se han observado las irregularidades relacionadas con la limitación del alcance que se ponía de manifiesto al Informe 185/2021 y que era el cimiento para concluir que la actividad contractual de la Oficina no se había desarrollado, en los aspectos más significativos, en conformidad con la normativa aplicable.

En cuanto a las recomendaciones en materia de gestión de recursos humanos y de gastos de personal, de las 10 recomendaciones 8 reciben respuesta de la Oficina, pero solo 1 ha sido seguida totalmente y 2 han tenido un seguimiento parcial (porque el procedimiento seguido continúa teniendo carencias, tal como se ha constatado durante la fiscalización de las resoluciones tomadas durante el 2020 y que constan en este mismo

Informe). Es especialmente relevando que no se hayan seguido las recomendaciones que sugerían la corrección de incidencias que se desprendían de la existencia de indicios de nulidad de los actos, de los cuales se tiene constancia que se han derivado efectos económicos y administrativos durante los ejercicios 2020 y 2021."

Text de l'al·legació:

1. El anterior Director de la Oficina formuló unas extensas alegaciones para formular su oposición al informe 185/2021, correspondiente al ejercicio 2019.

2. Resulta absolutamente sorprendente que la Sindicatura indique que durante 2020 no se ejecutó ninguna de las recomendaciones del informe 1854/2021, correspondiente a 2019, cuando sabe perfectamente que era ABSOLUTAMENTE IMPOSIBLE tenerlo en cuenta, ya que fue notificado a esta Oficina EL 12-2-21 —se adjunta justificante como Anexo 3—. En consecuencia, es evidente que debería eliminarse por completo el apartado V. Nuevamente se exigen a la Oficina actos de ejecución imposible.

3. El informe provisional correspondiente al ejercicio 2020 reproduce nuevamente gran parte de las recomendaciones del informe 185/2021.

4. Entendemos que el informe 185/2021 ha quedado desvirtuado a la vista del acta de liquidación provisional negativa del TRIBUNAL DE CUENTAS Expediente n.º ENJ2021/000154, Actuaciones Previas n.º 1067/2021 Ramo: SECTOR PÚBLICO AUTONÓMICO (Informe de Fiscalización 185/21 sobre el cumplimiento de legalidad de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, correspondiente al ejercicio 2019) que adjuntamos como anexo 1. Destacamos la consideración segunda de dicha acta de liquidación provisional negativa:

"En primer lugar y en cuanto al precio de licitación del contrato de arrendamiento de un inmueble en el municipio de Palma para ubicar la sede de la Oficina, cabe señalar que, en efecto, como indica la Sindicatura el informe de adecuación del precio del contrato al mercado señala que el precio justificado de 12,02 euros incluye el IVA calculado al 21%.

No obstante, dicha afirmación, debe tomarse asimismo en consideración lo señalado por la Oficina al indicar que el texto literal del informe de adecuación refleja un precio mensual de 2.925 euros para una superficie media de 243 metros cuadrados, sin hacer en ningún caso referencia a la inclusión del IVA dentro de este importe y que la tabla de distribución temporal del importe del alquiler que consta en el apartado "Descripción del Contrato" del Pliego de Cláusulas Administrativas Particulares refleja expresamente los importes anuales con IVA incluido, pero que si se descuenta el IVA de dichos importes y se dividen por 12 meses, el importe mensual sin IVA de cada ejercicio es de 2.925 euros, importe que coincide con el reflejado en el informe sobre adecuación a precios de mercado.

La Delegada Instructora considera, asimismo, y sin entrar en valoraciones probatorias respecto a la discrepancia entre la fecha de la firma electrónica del informe de adecuación del precio del contrato al mercado y la fecha de la rúbrica escaneada, que las explicaciones realizadas por el director de la Oficina en torno a la realidad del mercado inmobiliario en la ciudad de Palma, las dificultades de otras Instituciones u Organismos de Baleares para materializar contratos de arrendamiento de inmuebles y las propias características y necesidades del inmueble que requería la Oficina para la ubicación de su personal y desarrollo de las funciones que se le habían encomendado por el Gobierno Balear desde su creación, son razonables y, han sido acreditadas mediante la oportuna documentación. Debe tomarse también en consideración que en la licitación del contrato únicamente se recibieron dos ofertas, a pesar de que además de la publicación en el Boletín Oficial de la Comunidad Autónoma, se enviaron diversos correos electrónicos a intermediarios inmobiliarios para que le dieran la máxima difusión, extremo este que ha quedado acreditado documentalmente.

En cuanto a la irregularidad relativa al pago en nómina de cantidades en concepto de acción social antes de su reconocimiento, a la validez del documento por el que se acuerda la aplicación del Acuerdo del Consejo de la Sindicatura de Cuentas en materia de ayudas sociales a los funcionarios de la Oficina y las irregularidades relativas al reconocimiento y gestión de los efectos económicos en la parte dispositiva, la Delegada Instructora manifiesta que, conforme ha señalado reiteradamente la Sala de Justicia de este Tribunal de Cuentas, la mera contravención de la norma no es suficiente per se para originar un presunto alcance contable.

Así, en el presente caso, no se cuestiona el derecho de la funcionaria a percibir la ayuda de acción social, sino que se plantea el posible indicio de nulidad en el sentido establecido en el art. 47.1.f de la Ley 39/2015, en atención a la fecha de la Resolución de 24 de julio de 2019 dictada por la Oficina y la fecha de pago de la nómina que incluía la ayuda, así como la posible nulidad del Acuerdo de Acción Social de la Oficina, como consecuencia de la falta de negociación previa a la adopción del mismo y de validez del documento por el que se acordó la aplicación a los funcionarios de la Oficina del acuerdo alcanzado por la Sindicatura de Cuentas, al no haberse aportado el documento original, lo que origina dudas sobre la validez del documento.

Pues bien, las irregularidades descritas no parecen cuestionar el derecho de los funcionarios y trabajadores de la Oficina al percibo de las cantidades abonadas en concepto de ***ayudas o de complemento de carrera profesional,*** *funcionarios que, por otra parte, procedían en ocasiones de la propia Sindicatura donde ya venían percibiendo las cantidades correspondientes a dichos conceptos en base al Acuerdo alcanzado previa negociación, como ha sido expuesto detalladamente en la Consideración anterior. En los supuestos que analizamos, la Delegada Instructora considera relevante que el artículo 63 del Reglamento de Funcionamiento y Régimen Interior de la Oficina, aprobado por la Comisión de Asuntos Institucionales y*

AL·LEGACIONS

Generales del Parlamento Balear establezca que el personal al servicio de la Oficina se regirá por lo dispuesto en la Ley 16/2016, de 9 de diciembre, por el propio Reglamento y, en lo no previsto, por el régimen establecido con carácter general para el personal al servicio de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares. Por ello, tal y como ha relatado el Director de la Oficina en su escrito, dada la escasez de personal y los medios con los que contaba, decidió utilizar la posibilidad de aplicación supletoria del Acuerdo alcanzado en la propia Sindicatura, máxime cuando el personal del que se nutrió inicialmente la Oficina para el desempeño de alguno de los puestos reflejados en la relación de puestos de trabajo procedían del referido órgano de control.

En efecto, las irregularidades denunciadas reflejan cuestiones cuya valoración, a criterio de esta Instrucción, no procede determinar y valorar en esta sede, sin que por otra parte las posibles dudas sobre la validez o nulidad de un determinado acto, resolución o acuerdo puedan ser suficientes para apreciar la existencia, siquiera previa y provisionalmente, de un presunto alcance contable como consecuencia de la aplicación de los mismos."

Mediante Auto de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022 se archivaron las anteriores actuaciones —que se adjunta como anexo 2—.

Índex de la documentació que adjuntau (si escau):

1. Acta de liquidación provisional negativa del TRIBUNAL DE CUENTAS Expediente n.º ENJ2021/000154, Actuaciones Previas n.º 1067/2021 Ramo: SECTOR PÚBLICO AUTONÓMICO (Informe de Fiscalización 185/21 sobre el cumplimiento de legalidad de la Oficina de Prevención y Lucha contra la Corrupción en las Illes Balears, correspondiente al ejercicio 2019) Lugar: ILLES BALEARS.
2. Auto de archivo de fecha 22-2-22 del Tribunal de Cuentas, expediente ENJ2021/000154, procedimiento de reintegro por alcance núm. C1001/2022.
3. Acuse de recibo de fecha 12-2-21 del Informe 185/2021 de la Sindicatura de Cuentas de las Islas Baleares.

Datació: XXXXXXXX, XX de de 20XX

Càrrec:

Nom i llinatges:

Scribania
Computorum