

AL PLENARI DEL CONSELL MUNICIPAL DE L'AJUNTAMENT DE BARCELONA

Núm: 1-2023-0487651-1  
Data registre: 06/10/2023 13:12:04  
ENTRADA  
Unitat: RG REGISTRE GENERAL

Ajuntament  
de Barcelona



**ALBERT DALMAU MIRANDA**, gerent municipal de l'Ajuntament de Barcelona en virtut del nomenament efectuat per Decret d'Alcaldia 2023-20986, de 17 de juny de 2023, com millor sigui en Dret, **DIC**:

A) Que en l'ordre del dia de la sessió plenària del Consell Municipal del proppassat 29 de setembre de 2023, hi havia dues propostes d'acord que, segons consta en el certificat del secretari general de la Corporació de 3 d'octubre de 2023 (doc. annex 1), literalment deien:

Punt núm. 16:

"16.— (222/2023) INCOAR expedient de revisió d'ofici de l'article 35 de l'Acord regulador de les condicions de treball dels empleats públics de l'Ajuntament de Barcelona (personal funcionari i laboral, Guàrdia Urbana i Serveis de Prevenció, Extinció d'Incendis i Salvament) pels anys 2017-2020, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari; l'article 41 de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona pels anys 2021-2024, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari; i de l'article 5.1 del Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament en relació amb l'article 4.2.2 b) també d'aquest Reglament. RATIFICAR la suspensió provisional de l'article 41 de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona pels anys 2021-2024, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari, i de l'article 5.1 en relació amb l'article 4.2.2. b), ambdós del Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament, pel que fa al premi econòmic vinculat a la medalla d'argent per antiguitat en el servei,

aprovada per decret d'Alcaldia de data 15 de setembre de 2023 i CONFIRMAR-LA I MANTENIR-LA durant la tramitació del present procediment. OBRIR un tràmit d'audiència de deu dies hàbils, a comptar des de l'endemà de la darrera publicació d'aquest acord, per tal que les persones interessades formulin les alegacions i aportin els documents i justificacions que considerin. PUBLICAR aquest acord a la Gasetta Municipal i Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i a la intranet municipal i NOTIFICAR-LO a les persones que a la data d'aquesta resolució no han percebut el premi d'antiguitat meritat ni el premi per medalla d'argent meritat i als representants dels treballadors. INFORMAR les persones interessades que si el present procediment de revisió d'ofici no es resol de forma expressa en el termini de sis mesos comptadors des de la data de l'aprovació de la incoació es produeix la caducitat del procediment tal com estableix l'article 106.5 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), sens perjudici de la concurrència de les causes de suspensió de l'article 22 LPAC que hauran de ser degudament acordades i notificades."

I punt núm. 17:

**17. – (015/2023/DSSG) RESOLDRE** les alegacions formalades durant el període d'informació pública, d'acord amb l'informe de la Gerència de Persones, Organització i Administració Electrònica que obra a l'expedient i es dona per reproduït a efectes de motivació; **APROVAR** definitivament la modificació del Reglament Orgànic Municipal per tal d'aplicar, per analogia, i amb efectes retroactius des del 15 de juny de 2019, l'acord de condicions de treball de l'Ajuntament de Barcelona als membres de l'Ajuntament, consellers/es de districte, personal eventual, comissionats/des, personal d'alta direcció, personal directiu i Síndic/a de Greuges, així com per regular el personal d'alta direcció; **PUBLICAR** el text íntegre de la modificació en el Butlletí Oficial de la Província a efectes de la seva entrada en vigor, de conformitat amb allò previst a l'article 70.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases de Règim Local."

A efectes d'identificació, designo la proposta d'acord a què es refereix el punt de l'ordre del dia 16 com «expedient de revisió d'ofici del premi d'antiguitat» i la relativa al punt de l'ordre del dia 17 com a «expedient de modificació del ROM».

B) Segons que es reflecteix en el certificat del secretari general esmentat, el resultat de la votació va ser el següent:

Sobre el punt núm. 16 («expedient de revisió d'ofici del premi d'antiguitat»):

**Segon.-** Que el punt 16 de l'ordre del dia, el qual es transcriu a continuació, no es va aprovar amb els **12 vots favorables** emesos pels Srs. i les Sres. Jaume Collboni Cuadrado, Maria Eugènia Gay Rosell, Laia Bonet Rull, Albert Batllé Bastardas, David Escudé Rodríguez, Marta Villanueva Cendán, Lluís Franco Rabell, Maria Rosa Alarcón Montañés, Jordi Valls Riera, Raquel Gil Eiroá, i també pels Srs. Gonzalo de Oro-Pulido Plaza i Liberto Senderos Oliva; amb els **13 vots contraris** emesos pels Srs. i les Sres. Ada Colau Ballano, Jordi Martí Grau, Janet Sanz Cid, Guille López Ginés, Gemma Tarafa Orpinell, Lucía Martín González, Marc Serra Solé, Carolina Recio Cáceres, i també pels Srs. i les Sres. Ernest Maragall Mira, Elisenda Alamany Gutiérrez, Jordi Castellana Gamisans, Eva Baró Ramos i Jordi Coronas Martorell; i amb les **12 abstencions** emeses pels Srs. i les Sres. Xavier Trias Vidal de Llobatera, Neus Munté Fernández, Jordi Martí Galbis, Victòria Alsina Burgués, Damià Calvet Valera, Joana Ortega Alemany, Joan Rodríguez Portell, Francina Vila Valls, i també pels Srs. i la Sra. Daniel Sirera Bellés, Juan Bautista Milián Querol, M. Ángeles Esteller Ruedas, Víctor Martí de Villasante:

Sobre el punt núm. 17 «expedient de modificació del ROM»:

**Tercer.-** Que el punt 17 de l'ordre del dia, el qual es transcriu a continuació, i que requeria majoria absoluta (21 vots favorables) per a la seva aprovació, no es va aprovar amb els **20 vots favorables** emesos pels Srs. i les Sres. Jaume Collboni Cuadrado, Maria Eugènia Gay Rosell, Laia Bonet Rull, Albert Batllé Bastardas, David Escudé Rodríguez, Marta Villanueva Cendán, Lluís Franco Rabell, Maria Rosa Alarcón Montañés, Jordi Valls Riera, Raquel Gil Eiroá, pels Srs. i les Sres. Xavier Trias Vidal de Llobatera, Neus Munté Fernández, Jordi Martí Galbis, Victòria Alsina Burgués, Damià Calvet Valera, Joana Ortega Alemany, Joan Rodríguez Portell, Francina Vila Valls, i també pels Srs. Gonzalo de Oro-Pulido Plaza i Liberto Senderos Oliva; amb els **13 vots contraris** emesos pels Srs. i les Sres. Ada Colau Ballano, Jordi Martí Grau, Janet Sanz Cid, Guille López Ginés, Gemma Tarafa Orpinell, Lucía Martín González, Marc Serra Solé, Carolina Recio Cáceres, i també pels Srs. i les Sres. Ernest Maragall Mira, Elisenda Alamany Gutiérrez, Jordi Castellana Gamisans, Eva Baró Ramos i Jordi Coronas Martorell; i amb les **4 abstencions** emeses pels Srs. i la Sra. Daniel Sirera Bellés, Juan Bautista Milián Querol, M. Ángeles Esteller Ruedas i Víctor Martí de Villasante:

C) Que, considerant aquestes decisions de no aprovació lesives als meus drets i interessos, a banda de perjudicar l'interès general, de conformitat amb l'article 123 i s.

73

de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, formulo contra ambdues decisions, reflectides en l'apartat B, **RECURS POTESTATIU DE REPOSICIÓ**, que fonamento en les següents

## **AL·LEGACIONS**

### **PRIMERA.- LEGITIMACIÓ**

Interposo aquest recurs en atenció a les responsabilitats que m'assigna el Decret d'Alcaldia de 27 de juny de 2023, que em delega d'aprovar «*[E]l reconeixement d'obligacions vinculades a retribucions, quotes a càrrec de l'ajuntament als règims de seguretat social i de pensions i altres despeses de caràcter social derivades de compromisos de despeses adquirides en expedients de relacions laborals o estatutàries.*» (lletra d, apartat PRIMER). En aquest sentit tinc un dret interès legítim individual específic, ja que de l'estimació del recurs i de l'anul·lació de les decisions impugnades em produeix automàticament un efecte positiu (benefici) actual o futur de naturalesa certa, en tant que responsable d'aprovar el reconeixement de les obligacions vinculades a retribucions, ja que, d'una part, una de les conseqüències de la no aprovació de «expedient de revisió d'ofici del premi d'antiguitat» és la necessitat d'autoritzar l'abonament dels premis d'antiguitat que es meritin en tant que l'Acord de condicions de treball 2021-2024 continuï vigent i desplegant efectes, i, d'una altra part, com persona que estic incorporat al personal gerencial d'aquest Ajuntament, en relació a l'«expedient de modificació del ROM», sobre aplicació analògica de l'Acord de condicions de treball. El resultat de la votació esmentat en els antecedents incideix en el meu àmbit de responsabilitats públiques i podria incidir negativament també en el meu patrimoni, tant per una eventual responsabilitat patrimonial com per responsabilitat comptable.

### **SEGONA.- DE LA NECESSITAT LEGAL D'APROVAR ELS ACORDS A QUÈ ES REFERIEN ELS PUNTS 16 I 17**

#### **A) Sobre l'«expedient de revisió d'ofici del premi d'antiguitat».**

Existeixen nombrosos informes jurídics que s'hi incorporen, tant externs com interns, que justifiquen i motiven que l'esmentat premi, previst a l'article 41 del vigent Acord de condicions de treball del personal funcional i laboral 2021-2024, incorre en una causa de nul·litat de ple dret, per contenir una regulació que té naturalesa de retribució no prevista en les normes legals sobre retribucions del personal al servei de les administracions públiques. La conseqüència d'això ha de ser l'expulsió d'aquesta



74

previsió del marc regulador del personal municipal, cosa que s'ha de produir a través d'un procediment de revisió d'ofici de disposicions administratives nul·les previst a l'article 106 i s. de la Llei 39/2015.

Aquests informes comencen per l'informe de la Sindicatura de Comptes de Catalunya núm. 14/2023, aprovat pel seu Ple el 7-6-2023; segueixen per l'informe del Departament de Serveis Jurídics i Coordinació Estratègica (Gerència de Persones, Organització i Administració Digital) i per l'informe de la Direcció dels Serveis Jurídics de de 15-9-2023. Finalment a tots aquests informe s'ha afegit un nou informe conjunt de la Secretaria General, la Intervenció General i la Direcció dels Serveis Jurídics de data 6 d'octubre de 2023 («l'informe conjunt» incorporat com a doc. Annex 2). En aquest darrer informe, a banda d'emfatitzar en els arguments exposats ens els informes anteriors, posa de manifest una obligació legal d'adoptar l'acord d'inici del procediment de revisió per part de l'òrgan que, un cop seguit el procediment, hagi de dictar la resolució definitiva, en aquest cas el Plenari del Consell Municipal. En aquest punt es tracta d'un procediment administratiu que ha gaudit de tots els informes justificatius necessaris per a la seva incoació en atenció a les recomanacions de la Sindicatura de Comptes de Catalunya, per la qual cosa no s'endevinen els motius de caire administratiu per no aprovar-lo.

A banda de l'anterior, en aquests informes es reflecteix i incorporen nombroses referències de sentències judicials, algunes del Tribunal Suprem, i de dictàmens dels òrgans assessors (en concret, de la Comissió Jurídica Assessora) que avalen abastament el caràcter il·legal d'aquests premis d'antiguitat. Per una banda, la manca d'incoació del procediment de revisió d'ofici, contràriament al que es va comunicar en el tràmit d'al·legacions a la mateixa Sindicatura de Comptes per part del càrrec competent, i, d'una altra, la manca de ratificació de la suspensió cautelar de l'Acord de Condicions Laborals del personal funcionari i laboral d'aquest Ajuntament comporten el manteniment d'una situació d'il·legalitat amb la lesió dels interessos públics que se'n derivaria de la vigència d'un precepte contrari a l'ordenament jurídic

En conseqüència, per qüestions d'estricta legalitat, procedeix en aquest punt estimar el recurs i adoptar l'acord que es va presentar a l'ordre del dia sota el núm. 16 en els mateixos termes i contingut.

#### B) Sobre l'«expedient de modificació del ROM».

També aquest expedient gaudeix dels informes justificatius, tècnics i jurídics adients, que motiven suficientment l'adopció de la decisió d'aprovació definitiva de la modificació del ROM. Entre aquests informes cal mencionar també el de la Sindicatura de Comptes de Catalunya núm. 14/2023, el del Departament de Serveis Jurídics i Coordinació Estratègica (Gerència de Persones, Organització i Administració Digital) 21-6-2023 i el de la Direcció dels Serveis Jurídics de 21-6-2023, i també el ja mencionat informe conjunt. En concret, l'informe de la Sindicatura constata aquesta «*inexcusable*» necessitat de regular aquests aspectes en el ROM, per a l'abonament de determinades conceptes de caire social als membres de la Corporació i al personal gerencial, directiu,

75

eventual, comissionats, consellers/es de Districte, síndic/a de Greuges de Barcelona, a banda d'aplicar analògicament i en allò que correspongui l'Acord de condicions de treball del personal funcionarial i laboral.

Però, a més, aquesta proposta de regulació (a través de la modificació del ROM) obeeix a estrictes raons d'acomplir amb el mandat de l'article 53 de la Carta municipal de Barcelona pel que fa estrictament al personal d'alta direcció: el Reglament orgànic ha d'establir el *règim* dels llocs de treball ocupats per aquest personal.


En conseqüència, per qüestions d'estricta legalitat i de garantir el principi de seguretat jurídica, procedeix en aquest punt estimar el recurs i adoptar l'acord que es va presentar a l'ordre del dia sota el núm. 17 en els mateixos termes i contingut.

Per tot l'anterior,

AL CONSELL MUNICIPAL DE L'AJUNTAMENT DE BARCELONA

**SOL·LICITO.-** Que es tingui per presentat aquest escrit de recurs de reposició, i en ordre a les competències administratives del Consell Municipal, es procedeixi a la seva estimació i en la seva virtut a adoptar els acords a què es referien les propostes incorporades com a punts 16 i 17 en l'ordre del dia de la sessió plenària de 29-9-2023 en els mateixos termes i contingut.

Barcelona, en la data que consta en la signatura electrònica.



Albert Dalmau  
Gerent Municipal





**JORDI CASES I PALLARÈS, Secretari General de l'Excm. Ajuntament de Barcelona,**

**Certifico:**

Primer.- Que en la sessió ordinària del Plenari del Consell Municipal de 29 de setembre de 2023, hi van assistir, en el debat i votació dels punts 16 i 17 de l'ordre del dia de la sessió, trenta-set dels quaranta-un membres de dret que l'integren. En concret, van assistir, sota la presidència de l'Excm. Sr. Alcalde, Jaume Collboni Cuadrado, els Ims. Srs. regidors i les Imes. Sres. regidores següents: Maria Eugènia Gay Rosell, Laia Bonet Rull, Albert Batlle Bastardas, David Escudé Rodríguez, Marta Villanueva Cendán, Lluís Franco Rabell, Maria Rosa Alarcón Montañés, Jordi Valls Riera, Raquel Gil Eiroá, Xavier Trias Vidal de Llobatera, Neus Munté Fernández, Jordi Martí Galbis, Victòria Alsina Burgués, Damià Calvet Valera, Joana Ortega Alemany, Joan Rodríguez Portell, Francina Vila Valls, Ada Colau Ballano, Jordi Martí Grau, Janet Sanz Cid, Guille López Ginés, Gemma Tarafa Orpinell, Lucía Martín González, Marc Serra Solé, Carolina Reçio Cáceres, Ernest Maragall Mira, Elisenda Alamany Gutiérrez, Jordi Castellana Gamisans, Eva Baró Ramos, Jordi Coronas Martorell, Daniel Sirera Bellés, Juan Bautista Milián Querol, M. Ángeles Esteller Ruedas, Víctor Martí de Villasante, Gonzalo de Oro-Pulido Plaza i Liberto Senderos Oliva.

Segon.- Que el punt 16 de l'ordre del dia, el qual es transcriu a continuació, no es va aprovar amb els **12 vots favorables** emesos pels Srs. i les Sres. Jaume Collboni Cuadrado, Maria Eugènia Gay Rosell, Laia Bonet Rull, Albert Batlle Bastardas, David Escudé Rodríguez, Marta Villanueva Cendán, Lluís Franco Rabell, Maria Rosa Alarcón Montañés, Jordi Valls Riera, Raquel Gil Eiroá, i també pels Srs. Gonzalo de Oro-Pulido Plaza i Liberto Senderos Oliva; amb els **13 vots contraris** emesos pels Srs. i les Sres. Ada Colau Ballano, Jordi Martí Grau, Janet Sanz Cid, Guille López Ginés, Gemma Tarafa Orpinell, Lucía Martín González, Marc Serra Solé, Carolina Reçio Cáceres, i també pels Srs. i les Sres. Ernest Maragall Mira, Elisenda Alamany Gutiérrez, Jordi Castellana Gamisans, Eva Baró Ramos i Jordi Coronas Martorell; i amb les **12 abstencions** emeses pels Srs. i les Sres. Xavier Trias Vidal de Llobatera, Neus Munté Fernández, Jordi Martí Galbis, Victòria Alsina Burgués, Damià Calvet Valera, Joana Ortega Alemany, Joan Rodríguez Portell, Francina Vila Valls, i també pels Srs. i la Sra. Daniel Sirera Bellés, Juan Bautista Milián Querol, M. Ángeles Esteller Ruedas, Víctor Martí de Villasante:

"16.- (222/2023) INCOAR expedient de revisió d'ofici de l'article 35 de l'Acord regulador de les condicions de treball dels empleats públics de l'Ajuntament de Barcelona (personal funcionari i laboral, Guàrdia Urbana i Serveis de Prevenció, Extinció d'Incendis i Salvament) pels anys 2017-2020, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari; l'article 41 de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona pels anys 2021-2024, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari; i de l'article 5.1 del Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament en relació amb l'article 4.2.2 b) també d'aquest Reglament. RATIFICAR la suspensió provisional de l'article 41 de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona pels anys 2021-2024, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari, i de l'article 5.1 en relació amb l'article 4.2.2. b), ambdós del Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament, pel que fa al premi econòmic vinculat a la medalla d'argent per antiguitat en el servei,





aprovada per decret d'Alcaldia de data 15 de setembre de 2023 i CONFIRMAR-LA I MANTENIR-LA durant la tramitació del present procediment. OBRIR un tràmit d'audiència de deu dies hàbils, a comptar des de l'endemà de la darrera publicació d'aquest acord, per tal que les persones interessades formulin les al·legacions i aportin els documents i justificacions que considerin. PUBLICAR aquest acord a la Gasetta Municipal i Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i a la intranet municipal i NOTIFICAR-LO a les persones que a la data d'aquesta resolució no han percebut el premi d'antiguitat meritat ni el premi per medalla d'argent meritat i als representants dels treballadors. INFORMAR les persones interessades que si el present procediment de revisió d'ofici no es resol de forma expressa en el termini de sis mesos comptadors des de la data de l'aprovació de la incoació es produeix la caducitat del procediment tal com estableix l'article 106.5 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (LPAC), sens perjudici de la concurrència de les causes de suspensió de l'article 22 LPAC que hauran de ser degudament acordades i notificades."

**Tercer.-** Que el punt 17 de l'ordre del dia, el qual es transcriu a continuació, i que requeria majoria absoluta (21 vots favorables) per a la seva aprovació, no es va aprovar amb els **20 vots favorables** emesos pels Srs. i les Sres. Jaume Collboni Cuadrado, Maria Eugènia Gay Rosell, Laia Bonet Rull, Albert Batlle Bastardas, David Escudé Rodríguez, Marta Villanueva Cendán, Lluís Franco Rabell, Maria Rosa Alarcón Montañés, Jordi Valls Riera, Raquel Gil Eiroá, pels Srs. i les Sres. Xavier Trias Vidal de Llobatera, Neus Munté Fernández, Jordi Martí Galbis, Victòria Alsina Burgués, Damià Calvet Valera, Joana Ortega Alemany, Joan Rodríguez Portell, Francina Vila Valls, i també pels Srs. Gonzalo de Oro-Pulido Plaza i Liberto Senderos Oliva; amb els **13 vots contraris** emesos pels Srs. i les Sres. Ada Colau Ballano, Jordi Martí Grau, Janet Sanz Cid, Guille López Ginés, Gemma Tarafa Orpinell, Lucía Martín González, Marc Serra Solé, Carolina Recio Cáceres, i també pels Srs. i les Sres. Ernest Maragall Mira, Elisenda Alamany Gutiérrez, Jordi Castellana Gamisans, Eva Baró Ramos i Jordi Coronas Martorell; i amb les **4 abstencions** emeses pels Srs. i la Sra. Daniel Sirera Bellés, Juan Bautista Milián Querol, M. Ángeles Esteller Ruedas i Víctor Martí de Villasante;

"17. – (015/2023/DSSG) RESOLDRE les al·legacions formulades durant el període d'informació pública, d'acord amb l'informe de la Gerència de Persones, Organització i Administració Electrònica que obra a l'expedient i es dona per reproduït a efectes de motivació; APROVAR definitivament la modificació del Reglament Orgànic Municipal per tal d'aplicar, per analogia, i amb efectes retroactius des del 15 de juny de 2019, l'acord de condicions de treball de l'Ajuntament de Barcelona als membres de l'Ajuntament, consellers/es de districte, personal eventual, comissionats/des, personal d'alta direcció, personal directiu i Síndic/a de Greuges, així com per regular el personal d'alta direcció; PUBLICAR el text íntegre de la modificació en el Butlletí Oficial de la Província a efectes de la seva entrada en vigor, de conformitat amb allò previst a l'article 70.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases de Règim Local."

**Quart.-** Que l'enllaç de l'acta on consta la gravació de la sessió que inclou la totalitat de les intervencions i opinions emeses en el debat i votació dels punts 16 i 17 de l'ordre del dia de la sessió ordinària del plenari del Consell Municipal de 29 de setembre del 2023 és el següent: <https://www.youtube.com/live/E7RcphhZ13A?si=caw6XeoOmA85zquZ&t=1701>

**PERQUÈ AIXÍ CONSTI, expedixo, signo i lliuro la present certificació, amb el vistiplau de l'Alcaldia, i el segell de la Corporació Municipal, a Barcelona el tres d'octubre de dos mil vint-i-tres.**

V. i. P.







## INFORME RELATIU A LES CONSEQÜÈNCIES DE LA FALTA D'APROVACIÓ PER PART DEL PLENARI DEL CONSELL MUNICIPALS EN LA SESSIÓ DE 29-9-2023 DE LES PROPOSTES D'ACORD DE MODIFICACIÓ DEL REGLAMENT ORGÀNIC MUNICIPAL, AIXÍ COM DE LA INICIACIÓ D'UN PROCEDIMENT DE REVISIÓ D'OFICI DE L'ARTICLE 41 DE L'ACORD DE CONDICIONS DE TREBALL DELS EMPLEATS MUNICIPALS

### A) ANTECEDENTS

I.- El dia 7 de juny de 2023 el Ple de la Sindicatura de Comptes de Catalunya va aprovar l'informe 14/2023, titulat "*Despeses de Personal: òrgans de govern, comissionats, alta direcció i sùndica de greuges. Exercici 2020*", relatiu a l'Ajuntament de Barcelona (en endavant "l'informe SCC 14/2023").

Aquest informe es va notificar a l'Ajuntament de Barcelona el 26 de juliol de 2023.

Malgrat consta que "*L'objecte del treball ha estat la fiscalització de l'activitat de l'Ajuntament de Barcelona durant l'exercici 2020, limitada a la revisió d'aquells aspectes relacionats amb el compliment de la normativa vigent en relació amb les despeses per retribucions dels col·lectius de personal de representació política i els de caire tecnicopolític següents: els membres del Consell Municipal, els consellers de districte, els comissionats, el personal d'alta direcció de l'Ajuntament (gerents) i la sùndica de greuges*" i "*En aquells casos en què ha correspost, la revisió ha inclòs també les despeses en concepte de dietes per l'assistència efectiva a reunions, consells o comissions*", l'informe també realitza observacions en relació al càlcul dels triennis i al premi d'antiguitat que es recull a l'article 35 de l'Acord regulador de les condicions de treball dels empleats públics de l'Ajuntament de Barcelona –personal funcionari i laboral, guàrdia urbana i serveis de prevenció, extinció d'incendis i salvament– per al període 2017-2020 que afecten al personal funcional i laboral municipal.

En l'apartat de les conclusions, l'informe SCC 14/2023 assenyala que "*s'inclouen les observacions més significatives que s'han posat de manifest durant el treball de fiscalització limitada realitzat, d'acord amb l'objecte i l'abast de l'informe comentats en la introducció i que, si escau, caldria esmenar*". Com a observació 7 consta que

*"per al càlcul dels triennis dels funcionaris propis, l'Ajuntament computa el valor de la totalitat dels triennis d'acord amb l'últim subgrup o grup de classificació professional al qual pertanyen, en lloc de fer-ho segons el subgrup o el grup al que pertanyien en el moment en què es va fer cada trienni, tal com estableix la normativa –i tal com l'Ajuntament calcula els triennis per als funcionaris d'altres administracions.*



*... el criteri indegut esmentat s'aplica a tot el personal funcionari de l'Ajuntament (vegeu l'apartat 2.2.5.g).*

*L'Ajuntament hauria de regularitzar la situació de les persones a què va abonar en les nòmines imports que no estaven emparats per cap normativa habilitant i que, per tant, eren pagaments sense justificació. La regularització passaria per tramitar el corresponent procediment de revisió d'ofici dels pagaments esmentats que, al parer d'aquesta Sindicatura, serien nuls de ple dret, atès que no tenien els requisits essencials per ser vàlids.*

*A més, respecte al premi d'antiguitat –que té naturalesa de retribució–, cal indicar que, pel que fa al personal funcionari, aquest no té empara en la normativa bàsica estatal que estableix les retribucions que poden percebre els funcionaris i, per tant, s'hauria d'excloure de l'Acord, també mitjançant la revisió d'ofici de l'article que el preveu”.*

*Així mateix s'adverteix que “Les actuacions descrites podrien donar lloc a fets perseguibles administrativament i judicialment. Aquesta afirmació es fa respecte a la possible existència d'indicis de responsabilitats, ja que l'apreciació únicament pot fer-la la jurisdicció i els òrgans competents”.*

**II.-** Vistes les observacions i recomanacions que consten a l'informe SCC 14/2023, el dia 28 de juliol de 2023 el gerent municipal va ordenar l'inici d'actuacions, entre altres, que els serveis jurídics municipals i els òrgans gestors afectats analitzessin l'abast i l'impacte de l'informe, així com que determinessin i impulsessin les actuacions necessàries per emprendre per part de l'Ajuntament.

**III.-** Analitzades aquestes observacions i recomanacions en relació al càlcul dels triennis i al premi d'antiguitat es va constatar que:

a) Les observacions afecten tant al personal funcionari com al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona atès que, de conformitat amb la clàusula preliminar quarta del Conveni col·lectiu del Personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona, aprovat com a Annex 4 de l'Acord de Condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona, al personal laboral s'aplica el mateix règim retributiu que al personal funcionari, tant en la seva estructura com quanties.

b) Respecte del premi d'antiguitat:

1. L'Ajuntament de Barcelona ha reconegut la permanència de la plantilla a la corporació mitjançant els denominats "premis d'antiguitat" des de, si més no, el *Pacte de condicions laborals per a funcionaris i contractats administratius 1984-1985*. Aquests premis s'han mantingut en diferents acords de treball aprovats pel Consell Municipal fins a l'actualitat, si bé la

compensació ha anat oscil·lant en alguns casos amb gaudi de temps, en altres amb compensació retributiva o fins i tot mixta.

2. L'informe de la Sindicatura de Comptes fa referència a l'article 35 de l'Acord regulador de les condicions de treball dels empleats públics de l'Ajuntament de Barcelona –personal funcionari i laboral, Guàrdia Urbana i Serveis de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament– per al període 2017-2020, si bé actualment està vigent l'Acord de Condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona per als anys 2021-2024, que en el seu article 41 recull el premi d'antiguitat en els mateixos termes.
  3. El Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'Incendis i Salvament, aprovat pel Plenari del Consell Municipal de 17 de setembre de 1976, i modificat per acord del Plenari del Consell Municipal de 25 de maig de 2018, (en endavant, Reglament d'honors i recompenses), preveu la concessió d'un premi en metàl·lic equivalent al deu per cent de les meritacions anuals vinculat a la concessió de la Medalla d'argent al personal que hagi prestat servei durant 35 anys sense interrupció, ni nota desfavorable en el seu expedient personal. Aquest premi té la mateixa naturalesa retributiva que el premi d'antiguitat previst en els acords reguladors de les condicions de treball, i per això també s'ha considerat convenient d'incloure'l en el procediment de revisió d'ofici per declarar la seva nul·litat.
- c) Respecte del càlcul de triennis, l'Ajuntament de Barcelona, almenys des de l'any 1995, abona la totalitat dels triennis meritats a l'Ajuntament i els ens municipals adherits a l'Acord de condicions tenint el compte el subgrup o grup de classificació professional a què es pertany, i amb independència dels subgrups o grups en què els triennis es van prefer. Per tant, s'ha considerat que existeix un acte tàcit pel qual es fixa aquest criteri d'abonament dels triennis.
- d) Els procediments a seguir per esmenar les observacions que s'assenyalen a l'informe de la Sindicatura de Comptes són diferents en cas de personal funcionari i personal laboral com a conseqüència de la diferent naturalesa jurídica dels acords reguladors de les condicions de treball, aplicables als funcionaris, i dels convenis col·lectius, aplicables al personal laboral.

Es van diferenciar els següents procediments:



- 1) El procediment de revisió d'ofici respecte al premi d'antiguitat de l'Acord de condicions de treball i del premi econòmic vinculat a la concessió de la medalla d'argent per antiguitat en el servei del Reglament d'honors i recompenses, de conformitat amb l'article 106.2 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques (en endavant LPAC), atès que els acords reguladors de les condicions de treball que preveuen el premi d'antiguitat per als funcionaris tenen naturalesa normativa i es poden assimilar a les disposicions administratives de caràcter general, de manera que és d'aplicació l'article 47.2 de la LPAC, d'acord amb el qual *"... són nul·les de ple dret les disposicions administratives que vulnerin la Constitució, les lleis o altres disposicions administratives de rang superior..."*.

La competència per incoar aquest procediment correspon, segons l'article 71.1 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya, al Plenari del Consell Municipal, en tant va aprovar tant els acord de condicions de treball com el Reglament d'honors i recompenses.

- 2) El procediment de revisió d'ofici de l'acte tàcit pel qual es fixa el criteri d'abonament dels triennis i les autoritzacions i ordres de pagament de triennis dels funcionaris de l'Ajuntament, de conformitat amb l'article 106.1 de la LPAC, s'ha iniciat en considerar que es tracta d'actes contraris a l'ordenament jurídic pels quals s'adquireixen drets quan manquen requisits essencials per adquirir-los, i en conseqüència són nuls de ple de dret d'acord amb l'article 47.1.f) de la LPAC.

La competència per incoar aquest procediment correspon al tercer tinent d'Alcaldia de Prevenció, Seguretat, Convivència i Règim Interior, atès que d'acord amb l'article 13.1.f) de la Llei 22/1998, de 30 de desembre, de la Carta Municipal de Barcelona (CMB), els actes d'autorització i ordenació de pagaments són competència de l'Alcaldia i aquesta facultat ha estat delegada al Gerent Municipal, per Decret d'Alcaldia de 15 de juny de 2019 i Decret d'Alcaldia de 17 de juny de 2023, i per Decret d'Alcaldia de 20 de juny de 2023, s'ha delegat en el tercer tinent d'Alcaldia *"La resolució relativa a la revisió d'ofici dels actes administratius dictats per delegació o desconcentració d'aquesta alcaldia llevat que, per raó de la matèria, hagi estat atribuïda a altres òrgans"*.

- 3) El procediment de conflicte col·lectiu per deixar sense efecte l'aplicació de l'article 41 de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i

laboral de l'Ajuntament de Barcelona pels anys 2021-2024 per al personal laboral, així com per modificar el criteri d'abonament dels triennis a raó del darrer grup o subgrup professional al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona, respon a què el conveni col·lectiu és una norma de caràcter contractual o convencional sotmesa a la legislació laboral, de manera que és d'aplicació el Reial decret legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors, i la Llei 36/2011, de 10 d'octubre, reguladora de la jurisdicció social.

Concretament, l'article 153 de la Llei 36/2011, relatiu al procés de conflictes col·lectius, determina:

*"1. S'han de tramitar a través del present procés les demandes que afectin interessos generals d'un grup genèric de treballadors o un col·lectiu genèric susceptible de determinació individual i que versin sobre l'aplicació i interpretació d'una norma estatal, conveni col·lectiu, sigui quina sigui la seva eficàcia, pactes o acords d'empresa, o d'una decisió empresarial de caràcter col·lectiu".*

La competència per ordenar la interposició de la demanda de conflicte col·lectiu o qualsevol altra que correspongui per a deixar sense efecte l'aplicació i l'abonament del premi d'antiguitat al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona, així com suspendre cautelament l'article 41 de l'Acord de Condicions de treball, així com el pagament dels premis meritats i no abonats en el moment d'aprovar aquesta resolució, correspon a l'Alcaldia, de conformitat amb l'article 13.1 k) de la CMB.

**IV.-** Per Decret d'Alcaldia de 15 de setembre de 2023, en ús de les facultats conferides per l'article 13è de la CMB s'ha resolt:

*"Primer. SUSPENDRE provisionalment, per al personal funcionari, l'article 41 de l'Acord de Condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona per als anys 2021-2024 i l'article 5.1 en relació amb l'article 4.2.2. b) del Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament, així com el pagament dels premis meritats i no abonats en el moment d'aprovar aquesta resolució; i DONAR TRASLLAT al Plenari del Consell Municipal perquè confirmi, si s'escau, l'esmentada suspensió provisional, en els termes de l'article 56.2 de Llei 39/2015, de l'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.*

*Segon. PUBLICAR aquest acord a la Gasetta Municipal i Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i NOTIFICAR-LO a les persones que a la data d'aquesta resolució no han percebut el premi d'antiguitat meritat ni el premi per medalla d'argent meritat i als representants dels treballadors.*

*Tercer. ELEVAR aquest acord al Plenari del Consell Municipal per a la seva ratificació en la propera sessió que celebri."*



**V.-** El mateix dia 15 de setembre de 2023, per Decret d'Alcaldia s'ha resolt:

*"1. ORDENAR la interposició d'una demanda de conflicte col·lectiu o qualsevulla altra que correspongui per a deixar sense efecte l'aplicació i abonament del premi d'antiguitat al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona regulat a l'article 41 de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'ajuntament de Barcelona 2021-2024 i, SUSPENDRE cautelarment, l'esmentat article 41 de l'acord de condicions així com el pagament dels premis meritats i no abonats en el moment d'aprovar aquesta resolució.*

*2. PUBLICAR aquesta resolució a la Gasetta Municipal i Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i a la intranet municipal i NOTIFICAR aquest acord a les persones que a la data d'aquesta resolució no han percebut el premi d'antiguitat meritat i als representants dels treballadors."*

**VI.-** Per decret del tercer tinent d'Alcaldia de Prevenció, Seguretat, Convivència i Règim Interior de 19 de setembre de 2019 s'ha resolt:

*"Primer. INCOAR expedient de revisió d'ofici respecte l'acte tàcit pel qual es fixa el criteri d'abonar els triennis a raó del darrer grup o subgrup del personal funcionari municipal, així com respecte les autoritzacions i ordres de pagament dels triennis en base a aquest acte.*

*Segon. SUSPENDRE provisionalment l'aplicació de l'acte tàcit pel qual es fixa el criteri d'abonament dels triennis del personal funcionari a raó del valor del darrer subgrup o grup de classificació professional al que es pertany amb independència del grup o subgrup el qual es van meritatar, fins a la resolució de l'expedient de revisió; i en conseqüència ABONAR, a partir de la nòmina de setembre de 2023 els triennis d'acord amb el valor del grup o subgrup pel qual s'han meritatar, informant-ne a les persones afectades i concedint un termini de 10 dies hàbils per tal que formulin les al·legacions que estimin oportunes.*

*Tercer. ORDENAR que s'iniciïn els treballs per determinar les quantitats susceptibles, si escau, de ser reintegrades en finalitzar l'expedient de revisió d'ofici i es notifiqui a les persones afectades.*

*Quart. INFORMAR als interessats que si el present procediment de revisió d'ofici no es resol de forma expressa en el termini de sis mesos comptadors des de la data l'aprovació d'incoació es produeix la caducitat del procediment tal com estableix l'article 106.5 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les Administracions Públiques (LPAC), sense perjudici de la concurrència de les causes de suspensió de l'article 22 LPAC que hauran de ser degudament acordades i notificades.*

*Cinquè. NOTIFICAR aquesta resolució a les persones afectades i als representants dels treballadors i PUBLICAR-LA a la Gasetta Municipal i al Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i a la intranet municipal, així com DONAR COMPTE d'aquesta resolució al Plenari del Consell Municipal."*

**VII.** Per Decret de l'Alcaldia de 21 de setembre de 2023 s'ha resolt:

*"1. ORDENAR la interposició d'una demanda de conflicte col·lectiu o qualsevulla altra que correspongui per a modificar el criteri d'abonament dels triennis a raó del darrer grup o subgrup professional al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona i, cautelarment a partir de la nòmina del mes de setembre de 2023 i fins a que recaigui sentència definitiva, ORDENAR el pagament dels triennis de conformitat amb l'import del grup o subgrup pel qual s'han perfeccionat d'acord amb el que estableix l'article 23.2 b) Llei 30/1984, de 2 d'agost, de Mesures per a la reforma de la funció*





pública, l'article 2 del Reial Decret 1461/1982, de 25 de juny, l'article 102.b) del Decret legislatiu 1/1997, de de 31 d'octubre i l'article 164 del Decret 214/1990 de de 30 de juliol.

2. INCOAR un expedient de reintegrament d'ingressos indeguts tenint en compte el termini de prescripció d'un any previst a l'article 59 ET i PARALITZAR-NE la tramitació fins que hi hagi sentència ferma respecte al criteri d'abonament dels triennis al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona.

3. NOTIFICAR a cada treballador i treballadora el número de triennis que percebran per grup o subgrup a partir de la nòmina del mes de setembre de 2023 concedint un termini de 10 dies per tal que formulin les al·legacions que estimin oportunes."

VIII. El Plenari del Consell Municipal, en sessió de 29 de setembre de 2023, no va aprovar la proposta d'acord incorporada en el punt 16 de l'ordre del dia, que literalment diu:

"16.— (222/2023) INCOAR expedient de revisió d'ofici de l'article 35 de l'Acord regulador de les condicions de treball dels empleats públics de l'Ajuntament de Barcelona (personal funcionari i laboral, Guàrdia Urbana i Serveis de Prevenció, Extinció d'Incendis i Salvament) pels anys 2017-2020, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari; l'article 41 de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona pels anys 2021-2024, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari; i de l'article 5.1 del Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament en relació amb l'article 4.2.2 b) també d'aquest Reglament. RATIFICAR la suspensió provisional de l'article 41 de l'Acord de condicions de Condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona pels anys 2021-2024, relatiu al premi d'antiguitat i en allò que afecta el personal funcionari, i de l'article 5.1 en relació amb l'article 4.2.2. b); ambdós del Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament, pel que fa al premi econòmic vinculat a la medalla d'argent per antiguitat en el servei, aprovada per decret d'Alcaldia de data 15 de setembre de 2023 i CONFIRMAR-LA I MANTENIR-LA durant la tramitació del present procediment. OBRIR un tràmit d'audiència de deu dies hàbils, a comptar des de l'endemà de la darrera publicació d'aquest acord, per tal que les persones interessades formulin les al·legacions i aportin els documents i justificacions que considerin. PUBLICAR aquest acord a la Gasetta Municipal i Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i a la intranet municipal i NOTIFICAR-LO a les persones que a la data d'aquesta resolució no han percebut el premi d'antiguitat meritat ni el premi per medalla d'argent meritat i als representants dels treballadors. INFORMAR les persones interessades que si el present procediment de revisió d'ofici no es resol de forma expressa en el termini de sis mesos comptadors des de la data de l'aprovació de la incoació es produeix la caducitat del procediment tal com estableix l'article 106.5 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de administracions públiques (LPAC), sens perjudici de la concurrència de les causes de suspensió de l'article 22 LPAC que hauran de ser degudament acordades i notificades."

D'acord amb el certificat del secretari general de la Corporació de 3 d'octubre de 2023 el resultat de la votació va ser el següent:





Segon.- Que el punt 16 de l'ordre del dia, el qual es transcriu a continuació, no es va aprovar amb els **12 vots favorables** emesos pels Srs. i les Sres. Jaume Collboni Cuadrado, Maria Eugènia Gay Rosell, Laia Bonet Rull, Albert Batlle Bastardas, David Escudé Rodríguez, Marta Villanueva Cendán, Lluís Franco Rabell, Maria Rosa Alarcón Montañés, Jordi Valls Riera, Raquel Gil Eiroá, i també pels Srs. Gonzalo de Oro-Pulido Plaza i Liberto Senderos Oliva; amb els **13 vots contraris** emesos pels Srs. i les Sres. Ada Colau Ballano, Jordi Martí Grau, Janet Sanz Cid, Guille López Ginés, Gemma Tarafa Orpinell, Lucía Martín González, Marc Serra Solé, Carolina Recio Cáceres, i també pels Srs. i les Sres. Ernest Maragall Mira, Elisenda Alamany Gutiérrez, Jordi Castellana Gamisans, Eva Baró Ramos i Jordi Coronas Martorell; i amb les **12 abstencions** emeses pels Srs. i les Sres. Xavier Trias Vidal de Llobatera, Neus Munté Fernández, Jordi Martí Galbis, Victòria Alsina Burgués, Damià Calvet Valera, Joana Ortega Alemany, Joan Rodríguez Portell, Francina Vila Valls, i també pels Srs. i la Sra. Daniel Sirera Bellés, Juan Bautista Milián Querol, M. Ángeles Esteller Ruedas, Víctor Martí de Villasante:

**IX.** A l'informe SCC 14/2023, tantes vegades mencionat, també es posava de manifest la necessitat de regular determinades condicions *de treball* de certs càrrecs i òrgans municipals, de naturalesa no funcional ni laboral, per tal de dotar de seguretat jurídica.

A partir d'aquí, i considerant la necessitat també de donar compliment a la CMB (art. 52 i 53) en relació al personal d'alta direcció (gerencial) per tal de considerar-lo alt càrrec, es va iniciar el procediment per a modificar el Reglament orgànic municipal.

**X.** En sessió extraordinària de 29 de juliol de 2023, el Plenari del Consell Municipal va adoptar aquest acord d'aprovació inicial:

*"2.7. Aprovar inicialment la modificació del Reglament Orgànic Municipal per tal d'aplicar, per analogia, i amb efectes retroactius des del 15 de juny de 2019, l'acord de condicions de treball de l'Ajuntament de Barcelona als membres de l'Ajuntament, consellers/es de districte, personal eventual, comissionats/des, personal d'alta direcció, personal directiu i Síndic/a de Greuges, així com per regular el personal d'alta direcció; sotmetre-la a informació pública per un termini de trenta dies, de conformitat amb allò disposat a L'article 112 del Reglament Orgànic Municipal; i tenir-la per aprovada definitivament en el supòsit que no es presentin al·legacions."*

**XI.** El Plenari del Consell Municipal, en sessió de 29 de setembre de 2023, no va aprovar la proposta d'acord incorporada en el punt 17 de l'ordre del dia, que literalment deia:

*"17.— (015/2023/DSSG) RESOLDRE les al·legacions formulades durant el període d'informació pública, d'acord amb l'informe de la Gerència de Persones, Organització i Administració Electrònica que obra a l'expedient i es dona per reproduït a efectes de motivació: APROVAR definitivament la modificació del Reglament Orgànic Municipal per tal d'aplicar, per analogia, i amb efectes retroactius des del 15 de juny de 2019, l'acord de condicions de treball de l'Ajuntament de Barcelona als membres de l'Ajuntament, consellers/es de districte, personal eventual, comissionats/des, personal d'alta direcció, personal directiu i Síndic/a de Greuges, així com per regular el personal d'alta direcció; PUBLICAR el text íntegra de la modificació en el Butlletí Oficial de la Província a efectes de la seva entrada en vigor, de conformitat amb allò previst a l'article 70.2 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les Bases de Règim Local".*





D'acord amb el certificat del secretari general de la Corporació de 3 d'octubre de 2023, el resultat de la votació va ser el següent:

**Tercer.-** Que el punt 17 de l'ordre del dia, el qual es transcriu a continuació, i que requeria majoria absoluta (21 vots favorables) per a la seva aprovació, no es va aprovar amb els **20 vots favorables** emesos pels Srs. i les Sres. Jaume Collboni Cuadrado, Maria Eugènia Gay Rosell, Laia Bonet Rull, Albert Batlle Bastardas, David Escudé Rodríguez, Marta Villanueva Cendán, Lluís Franco Rabell, Maria Rosa Alarcón Montañés, Jordi Valls Riera, Raquel Gil Eiroá, pels Srs. i les Sres. Xavier Trias Vidal de Llobatera, Neus Munté Fernández, Jordi Martí Galbis, Victòria Alsina Burgués, Damià Calvet Valera, Joana Ortega Alemany, Joan Rodríguez Portell, Francina Vila Valls, i també pels Srs. Gonzalo de Oro-Pulido Plaza i Liberto Senderos Oliva; amb els **13 vots contraris** emesos pels Srs. i les Sres. Ada Colau Ballano, Jordi Martí Grau, Janet Sanz Cid, Guille López Ginés, Gemma Tarafa Orpinell, Lucía Martín González, Marc Serra Solé, Carolina Recio Cáceres, i també pels Srs. i les Sres. Ernest Maragall Mira, Elisenda Alamany Gutiérrez, Jordi Castellana Gamisans, Eva Baró Ramos i Jordi Coronas Martorell; i amb les **4 abstencions** emeses pels Srs. i la Sra. Daniel Sirera Bellés, Juan Bautista Milián Querol, M. Ángeles Esteller Ruedas i Víctor Martí de Villasante:

XII. A la vista d'aquesta situació, el gerent municipal sol·licita informe sobre les conseqüències de la falta d'aprovació per part del Consell Municipal, amb consideracions sobre el full de ruta per tal d'aprovar aquestes propostes, així com analitzar eventuais responsabilitats per aquesta falta d'aprovació.

## B) CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

### I. Consideracions respecte del personal laboral municipal: premi d'antiguitat i triennis

Són plenament vigents i despleguen els seus efectes els decrets de l'Alcaldia de 15 de de setembre de 2023 i 21 de setembre de 2023, abans esmentats, pels quals s'ordena la interposició de demanda de conflicte col·lectiu o qualsevulla altra que correspongui per a deixar sense efecte l'aplicació i abonament del premi d'antiguitat al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona i per modificar el criteri d'abonament dels triennis a raó del darrer grup o subgrup professional al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona, tot això d'acord amb l'article 39.1 de la LPAC (*"Els actes de les administracions públiques subjectes al dret administratiu es presumeixen vàlids i produeixen efectes des de la data en què es dictin, llevat que aquests disposin una altra cosa."*)

A més, per al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona:

- a) el Decret de 15 de setembre de 2023 ha suspès cautelarment l'article 41 de l'Acord de condicions de treball, així com el pagament dels premis meritats i no abonats en el moment d'aprovar aquesta resolució;





- b) el Decret de 21 de setembre de 2023 ha ordenat, cautelarment a partir de la nòmina del mes de setembre de 2023 i fins a que recaigui sentència definitiva, el pagament dels triennis de conformitat amb l'import del grup o subgrup pel qual s'han perfeccionat.

## II. Consideracions respecte del personal funcional municipal: triennis

També és **plenament vigent i desplega els seus efectes** la resolució del tercer tinent d'Alcaldia de Prevenció, Seguretat, Convivència i Règim Interior de 19 de setembre de 2019, pel qual es s'ha resolt incoar expedient de revisió d'ofici respecte l'acte tàcit pel qual es fixa el criteri d'abonar els triennis a raó del darrer grup o subgrup del personal funcional municipal i respecte les autoritzacions i ordres de pagament dels triennis en allò referent als triennis abonats conforme l'esmentat criteri, així com suspendre provisionalment l'aplicació de l'acte tàcit i en conseqüència abonar els triennis d'acord amb el valor del grup o subgrup pel qual s'han meritat a partir de la nòmina de setembre de 2023.

## III. Sobre la falta d'aprovació de la iniciació dels procediments de revisió d'ofici relatius al premi d'antiguitat en relació al personal funcional municipal

La no aprovació de la proposta d'acord a què es refereix l'apartat VIII dels antecedents pel Plenari del Consell Municipal, suposa l'**aixecament de la suspensió provisional** de l'article 41 de l'Acord de Condicions de treball del personal funcional i laboral de l'Ajuntament de Barcelona per als anys 2021-2024 i de l'article 5.1 en relació amb l'article 4.2.2. b) del Reglament d'honors i recompenses, així com del pagament dels premis d'antiguitat meritats i no abonats en el moment d'aprovar aquesta resolució, atès que la suspensió aprovada per Decret d'Alcaldia de 15 de setembre de 2023 devia ser ratificada i confirmada per acord del Plenari del Consell Municipal.

Cal tenir en compte que l'article 41 de l'Acord de Condicions de treball del personal funcional i laboral de l'Ajuntament de Barcelona per als anys 2021-2024 preveu el següent:

*"Pel que fa a l'abonament de la quantia econòmica del premi, aquest s'abonarà, d'ofici, a la nòmina del mes següent a la data de compliment del premi."*

Per la seva banda el Reglament d'honors i recompenses dels membres de la Guàrdia Urbana de Barcelona i del Servei de Prevenció, Extinció d'incendis i Salvament, estableix a l'article 5.1 que el premi de la Medalla d'argent (plata) porta aparellada "la



*concesión de un premio en metálico equivalente a un diez por ciento de los devengos anuales del condecorado”, que es paga una única vegada.*

Com a conseqüència de la no aprovació de la ratificació, confirmació i manteniment de la suspensió provisional aquests articles resulten **formalment vigents, executius i aplicables**, per la qual cosa es podria considerar procedent el pagament dels premis d'antiguitat meritats i no pagats i dels que vagi meritant el personal funcional. Això, per una banda, generaria una diferència respecte del personal laboral atès que, com s'ha indicat, per aquest s'ha suspès provisionalment tant l'aplicació de l'article 41 de l'Acord de condicions com el pagament de premis meritats i no abonats en virtut del decret d'Alcaldia de 15 de setembre de 2023, i també provocaria una situació contradictòria amb el personal funcional de les entitats instrumentals que hagin acordat la suspensió.

A més, es podria considerar que el personal municipal que tramita i abona els premis d'antiguitat corresponents està actuant de conformitat a un Acord de Condicions de treball i un Reglament de medalles i recompenses vigents, malgrat que s'ha intentat la incoació de la seva revisió d'ofici de conformitat amb les indicacions de la Sindicatura de Comptes de Catalunya i els informes tècnics i jurídics que obren a l'expedient corresponent. En aquest sentit, cal recordar que, a diferència dels òrgans del poder judicial, el personal i les autoritats municipals no poden deixar d'aplicar les disposicions de caràcter general vigents.

És cert, però, que les persones que intervenen o resolen els procediments d'abonament de nòmines coincideixen amb les que han proposat la suspensió cautelar de l'Acord de condicions de treball i del Reglament de medalles i recompenses, i la revisió d'ofici de la forma de quantificar els triennis, la qual cosa planteja la procedència o improcedència d'aplicar una disposició general que té una aparença manifesta, un *fumus iuris* evident, de nul·litat de ple dret, segons es deriva de les consideracions que es realitzen més endavant i que han estat recollides pels òrgans consultius i per la jurisprudència del Tribunal Suprem i del Tribunal de Comptes.

S'ha de reiterar que l'informe de la Sindicatura de Comptes assenyala, en relació a l'abonament dels triennis que *“L'Ajuntament hauria de regularitzar la situació de les persones a què va abonar en les nòmines imports que no estaven emparats per cap normativa habilitant i que, per tant, eren pagaments sense justificació”,* així com que s'hauria d'excloure de l'Acord el premi d'antiguitat mitjançant la revisió d'ofici de l'article que el preveu. Si bé no fixa cap termini per dur a terme aquestes actuacions, cal tenir present que aquestes observacions les fa l'òrgan fiscalitzador extern dels comptes, de la gestió econòmica i del control financer del sector públic de Catalunya i que en el seu informe ha fet constar que *“Les actuacions descrites podrien donar lloc a fets perseguibles administrativament i judicialment. Aquesta afirmació es fa respecte a*





*la possible existència d'indicis de responsabilitats, ja que l'apreciació únicament pot fer-la la jurisdicció i els òrgans competents".*

Aquesta situació evidencia una clara il·legalitat del manteniment de l'abonament dels premis d'antiguitat i de la quantificació dels triennis a què fa esment l'informe SCC 14/2023. En efecte, en definitiva, la no aprovació de la proposta d'acord d'incoar el procediment de revisió d'ofici de les disposicions que preveuen el premi d'antiguitat comporta:

- i. Tal i com assenyala l'informe proposta en relació al procediment de revisió d'ofici respecte al premi d'antiguitat previst a l'Acord de condicions de treball i del premi econòmic vinculat a la concessió de la medalla d'argent per antiguitat en el servei del Reglament d'honors i recompenses, emès pel Departament de Serveis Jurídics i Coordinació Estratègica de la Gerència de Persones, Organització i Administració Electrònica el dia 15 de setembre de 2023, la incoació del procediment de revisió es fonamenta i justifica en la causa de nul·litat prevista a l'article 47.2 de la LPAC, en considerar que el premis d'antiguitat i el premi econòmic vinculat a la concessió de la medalla d'argent per antiguitat tenen naturalesa retributiva i contravenen la normativa bàsica de funció pública en matèria retributiva.
- ii. Son nombroses les sentències qualifiquen aquests premis com una retribució no prevista legalment, argumentant que l'antiguitat ha de ser retribuïda amb els triennis corresponents, en aquest sentit les Sentències del Tribunal Superior de Justícia d'Andalusia/Sevilla de 4 de febrer de 2005, d'Andalusia/Màlaga de 21 d'octubre de 2003, del Tribunal Superior de Cantàbria de 6 de juny de 2003, i del Tribunal Superior de de les Illes Canàries, de 9 d'abril, que manifesta el següent: "*... La retribución por cumplir determinados años de servicio no está prevista en la legislación estatal, autonómica ni local. Luego es nula la norma local que establece una retribución nueva y distinta de las previstas en la Ley sin competencia normativa para ello.*"
- iii. Atesa la naturalesa retributiva dels premis d'antiguitat els preceptes que el recullen són contraris a l'article 23 de la Llei 30/1984, de 2 d'agost, de mesures per la reforma de la funció pública, l'article 93 de la Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases del règim local, l'article 162 del Decret 214/1990, de 30 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament del personal al servei de les entitats locals, l'article 298 del Decret Legislatiu 2/2003, de 28 d'abril, pel qual s'aprova el Text refós de la Llei municipal i de règim local de Catalunya, l'article 153 del text refós de les disposicions legals vigents en matèria de règim local, aprovat pel Reial decret legislatiu 781/1986, de 18 d'abril; article 1 del Reial decret 861/1986, de 25 d'abril.





- iv. La Comissió Jurídica Assessora, en el Dictamen 199/2020, de 28 de juliol, referent a la revisió d'ofici instruïda per l'Ajuntament de Roses amb la finalitat de declarar la nul·litat de ple dret dels articles 36 i 45 del Conveni únic/pacte de condicions de treball del personal funcionari i laboral de la corporació per als exercicis 2009-2012 i de l'article 84 del Reglament de la Policia Local ha manifestat que *"Efectivament, l'article 103.3 de la Constitució de 1978 estableix que "la ley regulará el estatuto de los funcionarios públicos", la qual cosa porta a considerar que la capacitat de negociació tant de l'Administració com del funcionari queda limitada per la llei sense que l'Administració pugui ampliar-la o estendre-la més enllà del que estableixin les seves pròpies normes, i, en tot cas, no podrien formar part de la negociació col·lectiva i de l'Acord nous conceptes retributius més enllà de l'estructura retributiva prevista en les lleis, d'acord amb el que s'estableix en l'article 37 de l'EBEP, vigent en el moment d'aprovar l'Acord"*.

D'acord amb l'exposat, davant la il·legalitat dels premis d'antiguitat i per raons de seguretat jurídica, correspon incoar el procediment de revisió d'ofici previst a l'article 106.2 de la LPAC. En aquest sentit, la Comissió Jurídica Assessora en el Dictamen 11/2012 va dir que *"Per raons de seguretat jurídica és convenient que es produeixi la depuració de l'ordenament eliminant-ne les normes il·legals. El mecanisme ordinari per a fer-ho és mitjançant el procediment de derogació de la disposició. Ara bé, l'article 102.2 LRJPAC permet que les administracions públiques puguin declarar d'ofici la nul·litat de les disposicions administratives en els supòsits de l'article 62.2 de la mateixa llei."* Aquest pronunciament s'ha reiterat posteriorment en els dictàmens 111/2013, 88/2019, 226/2019, 199/2020 i 364/2021, entre d'altres.

També és doctrina reiterada de la Comissió Jurídica Assessora que la naturalesa jurídica de disposicions normatives dels acords reguladors de condicions de treball de personal funcionari determina que sigui aplicable el procediment de revisió d'ofici en cas de nul·litat de ple dret de les estipulacions que contenen, sobre la base de l'article 47.2 de l'LPAC.

En aquest cas, la proposta d'incoació del procediment de revisió es fonamenta i justifica en **raons estrictament de legalitat**, de manera que no hi ha marge de decisió o apreciació i no caben raons d'oportunitat o conveniència política.

D'altra banda, cal tenir present que la incoació del procediment de revisió d'ofici, tant dels acords de condicions de treball com del Reglament d'honors i recompenses, pel Plenari del Consell Municipal, en tant que òrgan que els va aprovar, és una **funció executiva que s'emmarca dins les funcions administratives resolutòries** que l'ordenament jurídic atribueix a aquest òrgan. Tant la Carta Municipal de Barcelona com el ROM atribueixen al Consell Municipal la competència per dictar actes





administratius que, en la majoria dels casos, resolen procediments tramitats per l'administració municipal, en aquests casos, la iniciativa ordinària per a la seva adopció correspon a la Comissió de Govern i a l'Alcaldia o als seus òrgans desconcentrats o delegats, un cop preparats els expedients per l'Administració executiva, en virtut de l'article 51.1 del Reglament Orgànic Municipal. Atès que el Consell Municipal actua com a òrgan administratiu la seva actuació ha de respondre en tot cas a raons de legalitat.

Al respecte, es pot dir que en aquest cas ens situem davant un acte administratiu i no davant un acte de caràcter polític. En aquest sentit, cal recordar la distinció entre actes reglats i actes discrecionals, que pren com a referència la predeterminació per l'ordenament jurídic d'una sèrie d'aspectes –relatius, principalment, a la seva producció, contingut i efectes- sobre els quals no es reconeix a l'Administració un marge d'apreciació i decisió (actes reglats) o, pel contrari, que la mateixa norma atorgui a l'Administració la facultat de dictar –en l'esfera en què resta habilitada per decidir amb llibertat de criteri- la resolució que estimi més convenient, sempre en atenció a l'interès públic que legitima la seva actuació i amb exteriorització de la deguda motivació, exigida ex lege com a contrapès justament al reconeixement d'aquest espai de lliure decisió i en evitació que no esdevingui una excusa per a l'arbitrarietat (actes discrecionals).

La contraposició entre aspectes reglats i discrecionals pot fer-se en relació a l'actuació, potestats, facultats, actes administratius o elements d'aquests perquè, sigui quin sigui l'objecte examinat, sempre es podrà discernir si estem en presència d'uns o altres. En puritat, podem convenir en que no hi ha actes absolutament reglats o discrecionals. En el primer cas perquè, encara que el sentit de l'actuació administrativa estigui exhaustivament preordenat per la norma, sempre podrem identificar algun element sobre el qual hi ha un marge de decisió –per exemple, el supòsit d'un acte administratiu subjecte a termini, en què l'òrgan resolutori tindrà, si més no, la facultat d'adoptar-lo al començament o al final del seu còmput-; i en el cas dels actes discrecionals haurem de cloure –seguint l'abundant jurisprudència i doctrina sobre el particular- que determinats elements que l'integren o acompanyen tenen un caràcter reglat, així els aspectes de competència de l'òrgan, observança del procediment establert legalment, el respecte als drets fonamentals i als principis generals del dret o la motivació –en els supòsits en què sigui legalment exigible- com a expressió de la causa i la finalitat de l'acte.

En el cas que ens ocupa, no hi ha llibertat d'apreciació per part de l'òrgan plenari municipal per tal d'acordar el manteniment d'una situació d'il·legalitat. Per això, es pot considerar que el contingut de la decisió municipal està predeterminat en els aspectes substancials. Altrament, ens situem davant les conseqüències i responsabilitats





patrimonials, comptables i, en el seu cas, penals, a les què es fa esment més endavant.

#### **IV. Sobre la falta d'aprovació definitiva de la proposta d'acord de la modificació del Reglament Orgànic Municipal.**

La introducció d'aquesta regulació al ROM per part del Consell Municipal **no només és jurídicament correcta, sinó que és legalment obligatòria**. Així ho entén la Sindicatura de Comptes en el seu Informe 14/2023 **des del moment en què constata aquesta "inexcusable" necessitat de regular aquests aspectes en el ROM**, les conseqüències de l'incompliment d'aquesta obligació deixen de ser merament polítiques, com fins ara, i passen a ser també administratives i, eventualment, d'altra índole, ja que el Plenari del Consell Municipal, com qualsevol altre òrgan municipal, està subjecte al principi de legalitat.

A banda, **és la pròpia Carta municipal de Barcelona**, aprovada per la Llei 22/1998, de 30 de desembre, la que, en el seus articles 23.1 i 53, remet la regulació del règim jurídic aplicable als membres dels consells de districte i al personal d'alta direcció, respectivament, al Reglament Orgànic Municipal, i que el mateix fa a en el seu article 11 CmB respecte als comissionats i comissionades, en la seva condició de personal eventual.

Ens trobem, doncs, en aquest cas també en una situació d'incompliment de mandats legals, per tal de desplegar la Carta municipal, i donar compliment al principi de seguretat jurídica.

En aquest cas, la proposta d'aprovació definitiva de la modificació del ROM es fonamenta i justifica en raons de legalitat, de manera que no hi ha marge de decisió o apreciació i no caben raons d'oportunitat o conveniència política.

#### **V. Responsabilitats patrimonial, comptable i penal**

La situació descrita, derivada del fet que el Plenari del Consell Municipal, en sessió de 29 de setembre passat, entre d'altres pronunciaments, hagi rebutjat la incoació del procediment de revisió d'ofici de l'Acord de condicions de treball del personal funcionari i laboral de l'Ajuntament de Barcelona i la ratificació de la suspensió provisional de l'art. 41 de l'Acord vigent, provoca, segons s'ha comentat, el manteniment de la vigència del conveni i el fet que no s'obri l'anàlisi sobre l'eventual revisió d'ofici dels pagaments efectuats en virtut dels Acords de condicions de l'any 2017-2020 i de l'any 2021-2024. És a dir, en resum, provoca el manteniment d'una situació d'il·legalitat i en principi que continuï vigent el dret a cobrar els premis





d'antiguitat, dret que la plantilla de funcionaris de l'Ajuntament pot exercir en qualsevol moment.

Doncs, bé, l'exercici d'aquest dret i un eventual pagament en execució de disposició general concretada en l'Acord de condicions –la vigència de la qual el Plenari del Consell Municipal ha rebutjat suspendre cautelarment- pot generar danys al patrimoni municipal. Tot això obliga a analitzar si poden concórrer responsabilitats en les persones que efectuïn aquests pagaments i també en les que van intervenir i votar en la sessió indicada del Plenari del Consell Municipal i quin tipus de responsabilitats. Resulta evident que les eventuais responsabilitats no estarien limitades a les persones que tramitin, fiscalitzin, ordenin o efectuïn el pagament de les nòmines futures (Gerència de Persones, Gerència Municipal, Intervenció, Alcaldia i persones delegades), sinó que també cal analitzar-les respecte a les persones que han aixecat la suspensió cautelar de l'Acord i que han denegat l'aprovació de l'inici de la revisió d'ofici, malgrat que les propostes elevades al Plenari comptaven amb els informes tècnics i jurídics corresponents.

Abans d'entrar en aquesta anàlisi, cal recordar que aquestes responsabilitats no es generen ni en relació als triennis del personal funcionari, ni en relació als premis d'antiguitat i triennis del personal laboral, ja que, atesa la distribució competencial i atès el règim jurídic laboral, en aquests casos les decisions d'incoació de la revisió d'ofici i d'exercici de les accions judicials (instar conflicte col·lectiu) s'han adoptat per l'Alcaldia o pels seus òrgans delegats amb total conformitat a la legislació aplicable de manera que no es generarà cap dany patrimonial en haver-se incoat els procediments per canviar el criteri d'aplicació.

El règim jurídic de la responsabilitats del personal, autoritats i càrrecs electes es regeix per la legislació bàsica estatal i, en concret, com a normes principals citarem les següents:

- a) L'article 78 Llei 7/1985, de 2 d'abril, reguladora de les bases de règim local, que estableix:

*"1. Los miembros de las Corporaciones locales están sujetos a responsabilidad civil y penal por los actos y omisiones realizados en el ejercicio de su cargo. Las responsabilidades se exigirán ante los Tribunales de Justicia competentes y se tramitarán por el procedimiento ordinario aplicable.*

*2. Son responsables de los acuerdos de las Corporaciones locales los miembros de las mismas que los hubiesen votado favorablemente.*



3. Las Corporaciones locales podrán exigir la responsabilidad de sus miembros cuando por dolo o culpa grave, hayan causado daños y perjuicios a la Corporación o a terceros, si éstos hubiesen sido indemnizados por aquélla."

- b) Els articles 36 i 37 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (LRJSP), que regulen, respectivament, l'exigència de responsabilitat patrimonial del personal i autoritats al servei de les administracions públiques i la responsabilitat penal i responsabilitat civil derivada de delictes.
- c) Per últim, citarem la Llei 47/2003, de 26 de novembre, general pressupostària (LGP), la Llei orgànica 2/1982, de 12 de maig, del Tribunal de Comptes (LOTCu) i la Llei 7/1988, de 5 d'abril, de funcionament del Tribunal de Comptes (LFTCu).

Aquella, en línia amb l'article 36 LRJSP, estableix que les autoritats i la resta de personal que adoptin resolucions amb dol o culpa greus estaran obligats a indemnitzar la hisenda municipal pels danys i perjudicis, amb independència de la responsabilitat penal que pugui haver-hi. Seguidament, la LGP relaciona els fets que poden generar responsabilitat patrimonial (Art.177 LGP).

Per la seva banda, la legislació relativa al Tribunal de Comptes regula tant la indemnització pels danys al patrimoni municipal com la responsabilitat comptable.

De la LOTCu destacarem:

- a) L'article 38, que imposa l'obligació d'indemnitzar pels danys i perjudicis a les persones que, per acció o omissió contrària a la llei, provoquen una pèrdua patrimonial a l'administració.
- b) L'article 39, que declara exempts de responsabilitat qui actuï en virtut d'obediència deguda, sempre que hagin fet advertiment escrit de la il·legalitat.

I, finalment en aquest recull de normes aplicables, citarem la LFTCu que regula la responsabilitat comptable en el capítol dedicat al "procedimiento de reintegro por alcance" (art. 72 i s). Segons aquests preceptes i la interpretació jurisprudencial, la responsabilitat comptable exigeix que:

- a) La condició de comptedant, que la tindrà qui recapti, intervingui, administri, custodii, gestioni o utilitzi fons públics. El Tribunal de Comptes ha desenvolupat un concepte ampli de la condició de comptedant, incloent-hi a qui de manera rellevant participi en la gestió dels fons. Per tant, qui ha tingut capacitat de decisió sobre els fons públic i efectivament ha decidit pot ser considerat comptedant.





- b) L'existència d'infracció de la normativa comptable o pressupostària.
- c) La concurrència d'un perjudici efectiu. L'art. 59.1 LFTCu assenyala que "los daños determinantes de la responsabilidad deberán ser efectivos, evaluables económicamente e individualizados en relación a determinados caudales o efectos".
- d) L'existència de relació de causalitat entre l'acció o omissió i el perjudici efectiu (Sentència del Tribunal de Comptes 19/2020, de 17 de maig).
- e) I, finalment, que concorri dol o negligència greu (art. 49 LFTCu). Per això, el Tribunal de Comptes nega l'existència de responsabilitat comptable quan s'ha confiat en el criteri dels tècnics expressat per escrit en l'expedient.

En aquest sentit és de recordar la Sentència del Tribunal de Comptes 1/2003, que no aprecia responsabilitat comptable en l'alcalde que va ordenar el pagament d'uns serveis professionals secundant-se en els informes de l'interventor municipal, del secretari municipal i d'un advocat extern, ja que la seva actuació: *"estuvo presidida por la prudencia deseable y la diligencia debida rodeándose de los pareceres de los técnicos apropiados para opinar al respecto trasladando la decisión al órgano superior del Gobierno municipal y ejecutándolo acordado de modo literal no se aprecian su conducta ni dolo ni grave negligencia"*; aspecte a remarcar quan es resol en sentit contrari als informes tècnics i fins i tot a l'informe 14/2023 de la Sindicatura de Comptes, indicatiu de la procedència de la incoació de la revisió d'ofici de l'Acord de Condicions laborals i de la seva suspensió cautelar, com va succeir en el cas que ens ocupa.

Aquest resum del Dret Positiu no estaria complert si no recordéssim també l'eventualitat d'una responsabilitat penal en cas que es consideri l'existència d'una resolució arbitrària dictada *"a sabiendas de su injusticia"* (art. 404 CP).

Així, recapitulant, apareixen com a eventuais responsabilitats la patrimonial, la comptable i la penal.

La responsabilitat patrimonial està configurada com a una responsabilitat davant l'Administració i que pot ser directa (es produeix si el perjudicat és la pròpia Administració, ja que el dany es produeix en els seus béns i drets) o indirecta (quan el dany es produeix a un tercer i l'Administració ha d'indemnitzar; supòsit en el què aquesta ha d'exigir, de les seves autoritats i funcionaris, el rescabament d'ofici en via administrativa).



A diferència de la responsabilitat patrimonial que s'exigeix per la mateixa Administració, la responsabilitat comptable s'exigeix pel Tribunal de Comptes a través dels procediments d'enjudiciament comptable. Ambdues vies són excloents, sense que sigui factible la incoació simultània d'ambdós procediments per tal que l'administració pugui rescabalar-se d'un eventual dany provocat pel seu personal, les seves autoritats o càrrecs electes.

Respecte a la seva distinció és important citar la Sentència del Tribunal de Comptes de 12.05.2014 que diu:

*"La distinción entre responsabilidad contable y patrimonial no es baladí, ya que puede predicarse la exigencia de responsabilidad patrimonial respecto de todas las autoridades y el personal al servicio de las Administraciones Públicas, mientras que la extensión subjetiva de la responsabilidad contable comprende, de acuerdo con la interpretación sistemática, que ha venido realizando esta Sala, de los artículos 15 y 38.1 de la Ley Orgánica 2/1982, de 12 de mayo, no a cualquier autoridad o funcionario, sino a "quienes recauden, intervengan, administren, custodien, manejen, utilicen bienes, caudales o efectos públicos" siempre que hayan ejecutado, forzado o inducido a ejecutar o cooperado en la comisión de los hechos o participado con posterioridad para ocultarlos o impedir su persecución (art. 42.1 de la Ley Orgánica 2/1982). Es esta, la responsabilidad contable, la única que compete a la Jurisdicción de este Tribunal".*

És doctrina pacífica del TCu i del TS que quan s'abonen retribucions il·legals (incentius a la jubilació, premis d'antiguitat, triennis) en execució de convenis vigents no existeix responsabilitat comptable (Sentència del TCu 14/2022: "*Los pagos a empleados públicos no suponen alcance si son obligatorios para la Administración en virtud de norma, acuerdo o convenio.*").

(...) A la vista de cuanto precede, no cabe sino concluir con la ausencia de uno de los presupuestos determinantes de la eventual comisión de un ilícito presupuestario y contable por los dos responsables, puesto que estaban obligados a los pagos en virtud de Convenios y Acuerdos Colectivos en vigor plenamente válidos y eficaces al tiempo en que se dictaron y ejecutaron").

En el mateix sentit Sentència del TS de 28.11.2012 o Sentència del TCu 2/2022, de 13 de maig.

Per tant, un cop s'ha aixecat la suspensió cautelar de l'art. 41 de l'Acord de Condicions, es podria considerar que les persones que tramitin i abonin els premis d'antiguitat corresponents estan actuant de conformitat a un Acord de Condicions vigent, malgrat haver intentat que s'incoés la seva revisió d'ofici de conformitat amb les indicacions de la Sindicatura de Comptes i els informes tècnics i jurídics que obren a l'expedient corresponent. Estem davant una disposició general la vigència i





executorietat de la qual es manté, malgrat la proposta de revisió i el decret de suspensió que no es va ratificar, conforme disposa la legislació general de procediment administratiu.

Una altra cosa és la situació de les persones que han votat en contra d'aquestes propostes i, en conseqüència, en favor del manteniment de la situació d'il·legalitat descrita per la Sindicatura de Comptes i assumida per l'administració executiva, cas que s'arribin a abonar els conceptes il·legals que esmenta l'informe 14/2023 en virtut de les decisions adoptades en sessió de 29 de setembre de 2023 i d'eventuals acords en la mateixa línia que provoquin un dany en els fons públics.

En la valoració d'aquesta actuació pren especial importància la valoració de les alegacions presentades per l'Ajuntament de Barcelona davant l'informe provisional de la Sindicatura de Comptes; en què es manifestava, a la vista de les observacions d'aquest informe, que amb la constitució del nou consistori s'iniciarien els expedients de revisió d'ofici tant del premi d'antiguitat com del còmput dels triennis a l'últim grup de classificació, prenent com a primera mesura, la seva suspensió. També es feia constar en aquestes alegacions que *"a la primera sessió plenària que sigui possible del Consell Municipal resultant de les properes eleccions municipals, es portarà a aprovar l'extensió de l'acord de condicions en aquells aspectes que sigui adequat a la seva naturalesa"* (pàgines 67 i 68 de l'informe). Aquesta mateixa voluntat s'expressà en relació a la proposta de modificació del Reglament Orgànic Municipal a fi d'incorporar el contingut previst a la Carta Municipal respecte al règim jurídic del personal d'alta direcció (pàgina 71 de l'informe de la Sindicatura).

### C) OPCIONS DE FUTUR

Davant de les circumstàncies de fet i jurídiques plasmades en aquest informe, es planteja quines són les opcions de futur per tal que el Plenari del Consell Municipal acordi d'incoar els expedients de revisió d'ofici i aprovi definitivament la modificació del ROM a què s'ha fet esment en els antecedents.

Deixant de banda el supòsit de tornar a presentar en l'ordre del dia d'una sessió plenària ordinària els punts de l'ordre del dia corresponents, s'obre la possibilitat que una persona interessada interposi un recurs potestatiu de reposició contra les decisions plenàries de no aprovar aquelles iniciatives, circumstància que es podria debatre per part del Consell Municipal fins i tot en una sessió extraordinària convocada a l'efecte.

A tots els efectes, les decisions de no aprovar tant la incoació dels expedients de revisió com la d'aprovació definitiva de la modificació del ROM s'han de qualificar



d'actes administratius, no de disposicions de caràcter general (contra les quals no s'admet recurs en via administrativa, ex art. 112.3 Llei 39/2015).

Tenint en compte que totes les decisions del Consell Municipal esgoten la via administrativa (art. 52.2.a Llei 7/1985), l'únic recurs administratiu admissible és el potestatiu de reposició (art. 123.1 Llei 39/2015), el qual s'ha d'interposar davant el mateix òrgan que els hagi dictat per tal que aquest pugui reconsiderar la seva decisió inicial. La llei també admet alternativament la impugnació en via contenciosa administrativa.

El recurs potestatiu de reposició podrà fonamentar-se en els motius de legalitat que s'han exposat en aquest informe per tal de sol·licitar la reconsideració de la decisió plenària, és a dir, prèvia l'estimació del recurs, la nova decisió d'incoar l'expedient de revisió d'ofici i d'aprovació definitiva de la modificació del ROM.

El recurs ha de ser interposat per persona interessada. A aquest efecte, interessada és qui promou el recurs com a titular d'un dret o interès legítim individual o col·lectiu, en definitiva un interès en sentit propi, identificat i específic, de tal forma que la anul·lació de la decisió impugnada (la de no iniciar o no aprovar definitivament) produeixi automàticament un efecte positiu (benefici) actual o futur, cert (entre altres,). En definitiva, s'ha de tractar d'un interès legítim relatiu a la titularitat d'una posició d'avantatge o d'una utilitat jurídica per part de qui exerceix la pretensió que es materialitzaria, si prospera el recurs, en l'obtenció d'un benefici de tipus material o jurídic o en l'evitació d'un perjudici, en qualsevol cas cert i immediat, en l'esfera jurídica del recurrent i més enllà d'un interès general en el restabliment de la legalitat suposadament vulnerada o la satisfacció moral o d'altre tipus de veure estimades les seves pretensions (entre altres, STC 102/2009, de 27 de abril, STC 67/2010, i STS 20-5-2008 i 8-6-2015STS).

En aquest sentit i conforme a la legislació, tenen legitimació tant les persones que hagin votat a favor, com aquelles persones que intervenen en l'administració, gestió, maneig, etc., dels fons públics (concretament de les partides pressupostàries corresponent a les despeses retributives a què fa referència l'Informe 14/2023 de la Sindicatura de Comptes) per afectar al seu àmbit de responsabilitat, fins i tot personal.


#### **D) CONCLUSIONS**

1. Raons estrictes de legalitat són les aconsellen de revertir les decisions plenàries municipals a què s'ha fet esment en aquest informe, i per això recomanem que s'adoptin les propostes d'acord en els termes que estaven recollides en els punts 16 i 17 de l'ordre del dia.




- 2. La presentació d'un recurs potestatiu de reposició per persona legitimada contra les dues decisions plenàries, per tal que el Consell Municipal pugui reconsiderar-les i adoptar els acords corresponents, és la via jurídica adient per revertir la situació, i a aquest efecte es recomana la convocatòria d'una sessió extraordinària per a la seva consideració.

Barcelona, en la data de la signatura electrònica.

 **Ajuntament de Barcelona**  
 JORDI CASES  
 PALLARÈS - DNI  
 (SIG)  
 2023.10.06  
 09:02:13 +02'00'

Jordi Cases i Pallarès  
Secretari general

 **Ajuntament de Barcelona**  
 Firmada digitalment per:  
 Nombre de certificació (MAD):  
 de-bcn.de-int.de-corp-  
 ca-00000000-0000-0000-0000-000000000000  
 ca-00000000-0000-0000-0000-000000000000  
 email:  
 fecha: 2023.10.06 16:53:10Z

Antonio Muñoz Juncosa  
Interventor general

 **Ajuntament de Barcelona**  
 Firmada digitalment per:  
 MANUEL MALLO  
 GÓMEZ - DNI  
 38417409A  
 (ICAT)  
 Signat digitalment per:  
 MANUEL MALLO  
 GÓMEZ - DNI  
 (ICAT)  
 Data: 2023.10.06  
 08:59:02 +02'00'

Manuel Mallo Gómez  
Director dels Serveis Jurídics