

**ACORD 6/2024, de 14 de febrer, del Ple del
Consell de l'Audiovisual de Catalunya**

Resolució del recurs potestatiu de reposició interposat per [...], en nom i representació del Comitè d'Empresa del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, contra l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya.

Fets

1r. Mitjançant l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya va aprovar l'oferta d'ocupació pública de personal laboral del Consell de l'Audiovisual de Catalunya corresponent a la taxa ordinària de reposició de l'any 2023.

2n. En data 28 de desembre de 2023 es publica al DOGC, núm. 9068, l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya va aprovar l'oferta d'ocupació pública de personal laboral del Consell de l'Audiovisual de Catalunya corresponent a la taxa ordinària de reposició de l'any 2023.

3r. En data 25 de gener de 2024 la senyora [...], en nom i representació del Comitè d'Empresa del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, interposa un recurs potestatiu de reposició contra l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, del Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya

4rt. En l'esmentat recurs, la part recurrent demana que es tingui per presentat i per interposat el recurs, i sol·licita que es realitzin els tràmits i les actuacions necessàries per corregir la contradicció existent entre l'acord impugnat i la convocatòria publicada al TEAMS (codi CAC01/2024_AERI-B3), respectant, en tot cas, el que estableix l'article 70 de l'EBEP i els drets reconeguts als articles 19 del Conveni Col·lectiu del CAC, 14 i 19 de l'EBEP i 4 i 24 de l'ET.

Fonaments de dret

Primer.- Qualificació de l'escrit presentat per la senyora [...], en nom i representació del Comitè d'Empresa del Consell de l'Audiovisual de Catalunya (en endavant, el CAC) .

L'article 112.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques estableix que contra les resolucions i els actes de tràmit, si aquests últims decideixen directament o indirectament el fons de l'afer, determinen la impossibilitat de continuar el procediment, produeixen indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims, els interessats poden interposar els recursos d'alçada i **potestatiu de reposició, que pertoca fundar en qualsevol dels motius de nul·litat o anul·labilitat previstos als articles 47 i 48 d'aquesta Llei.**

Així mateix l'article 123.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques estableix que els actes administratius que posin fi a la via administrativa poden ser recorreguts potestativament en reposició davant el mateix òrgan que els hagi dictat o ser impugnats directament davant l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu.

L'article 77 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya estableix que contra els actes que posen fi a la via administrativa les persones interessades poden interposar el recurs potestatiu de reposició davant del mateix òrgan que els ha dictat o impugnar-los directament davant l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu en els termes que estableix la legislació bàsica.

La part recurrent qualifica de forma expressa el seu escrit com a **recurs potestatiu de reposició** d'acord amb l'article 77 de la Llei 26/2010, del 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment de les administracions públiques de Catalunya i els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques

Atès que l'article 3.4 de la Llei 2/2000, de 4 de maig, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya estableix que els actes del Consell posen fi a la via administrativa, és procedent qualificar l'escrit presentat per la senyora [...], en nom i representació del Comitè d'Empresa del CAC, com a **recurs potestatiu de reposició** contra l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya què va aprovar l'oferta d'ocupació pública de personal laboral del Consell de l'Audiovisual de Catalunya corresponent a la taxa ordinària de reposició de l'any 2023.

Segon. Legitimació de la part recurrent

Es reconeix al Comitè d'Empresa del CAC la condició de persona interessada, legitimada per a la interposició del recurs potestatiu de reposició en base a l'exercici dels drets de representació de les persones treballadores reconeguts per l'Estatut dels Treballadors, el conveni col·lectiu i la resta de les disposicions legals.

Tercer. Competència i termini per a resoldre

D'acord amb el previst a l'article 77 de la Llei 26/2010, de 3 d'agost, de règim jurídic i de procediment administratiu de les administracions públiques de Catalunya i l'article 123 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, els actes administratius que posin fi a la via administrativa poden ser recorreguts potestativament en reposició davant el mateix òrgan que els hagi dictat o ser impugnats directament davant l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu.

La competència per resoldre el recurs de potestatiu interposat per la senyora [...], en nom i representació del Comitè d'Empresa del CAC, contra l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, del Ple, correspon al Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya.

De conformitat amb l'article 124.2. de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques el termini màxim per dictar i notificar la resolució del recurs és d'un mes.

Quart. Anàlisi de l'admissibilitat del recurs

En aquest extrem, cal recordar que l'article 112.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques estableix que contra les resolucions i els actes de tràmit, si aquests últims decideixen directament o indirectament el fons de l'afer, determinen la impossibilitat de continuar el procediment, produeixen indefensió o perjudici irreparable a drets i interessos legítims, els interessats poden interposar els recursos d'alçada i **potestatiu de reposició, que pertoca fundar**

en qualsevol dels motius de nul·litat o anul·labilitat previstos als articles 47 i 48 d'aquesta Llei.

Escau per tant analitzar ara si el recurs interposat, presenta la necessària i imprescindible fonamentació en qualsevol dels motius de l'article 47 i 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques .

La Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, al seu article 47, és ben clara respecte als casos en què un acte administratiu pot recaure en situació de nul·litat de ple dret :

- a) Els que lesionin els drets i les llibertats susceptibles d'empara constitucional.
- b) Els dictats per un òrgan manifestament incompetent per raó de la matèria o del territori.
- c) Els que tinguin un contingut impossible.
- d) Els que siguin constitutius d'infracció penal o es dictin com a conseqüència d'aquesta.
- e) Els dictats prescindint totalment i absolutament del procediment legalment establert o de les normes que contenen les regles essencials per a la formació de la voluntat dels òrgans col·legiats.
- f) Els actes expressos o presumptes contraris a l'ordenament jurídic pels quals s'adquireixen facultats o drets quan no es tinguin els requisits essencials per adquirir-los.
- g) Qualsevol altre que s'estableixi expressament en una disposició amb rang de llei.

En aquesta mateixa línia, l'article 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques estableix que són anul·lables els actes de l'Administració que incorrin en qualsevol infracció de l'ordenament jurídic, fins i tot la desviació de poder.

L'obligació, per imperatiu legal, de la part recurrent és fonamentar el seu recurs en alguna de les causes de nul·litat o d'anul·labilitat previstes a la llei.

En el cas que ens ocupa, la part recurrent no fonamenta la seva petició en cap causa de nul·litat o anul·labilitat. En cap moment la seva petició és de declarar nul de ple dret o anul·lable l'Acord del Ple impugnat.

El recurs de reposició interposat sol·licita, de manera expressa, "que es realitzin els tràmits i les actuacions necessàries per corregir la contradicció existent entre aquest acord i la convocatòria publicada al TEAMS (codi CAC 01/2024_AERI-B3)".

Aquesta petició resta totalment fora dels supòsits previstos als articles 47 i 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques. Es tracta d'una petició d'aclariment i de correcció d'una al·legada contradicció entre dos actes administratius: un acord pel qual es va aprovar l'oferta d'ocupació pública de personal laboral del Consell de l'Audiovisual de Catalunya corresponent a la taxa ordinària de reposició de l'any 2023, i una convocatòria d'un lloc de treball.

La part recurrent utilitza la figura del recurs potestatiu de reposició per una finalitat diferent de la seva naturalesa: atacar la nul·litat o anul·labilitat de l'acte administratiu. No s'acredita la concurrència de cap de les causes previstes als articles 47 i 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques. No es qüestiona la validesa de l'acte impugnat ni la seva eficàcia.

Es constata doncs que la part recurrent planteja un aclariment i una correcció d'una al·legada contradicció entre dos actes administratius, enlloc de la impugnació de nul·litat o anul·labilitat de l'acte en si mateix.

L'article 116 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques Causes estableix que són causes d'inadmissió les següents:

- a) Ser incompetent l'òrgan administratiu, quan el competent pertanyi a una altra Administració Pública. El recurs s'ha de remetre a l'òrgan competent, d'acord amb el que estableix l'article 14.1 de la Llei de règim jurídic del sector públic.
- b) No tenir legitimació el recurrent.
- c) Tractar-se d'un acte no susceptible de recurs.
- d) Haver transcorregut el termini per interposar el recurs.

e) Estar mancat el recurs manifestament de fonament.

El recurs interposat per la part recurrent està mancat de manera manifesta del fonament que exigeixi al respecte la legislació vigent, per la qual cosa **escau considerar de manera inevitable la seva inadmissió** per la causa prevista a l'article 116.e) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, en no estar fonamentat el recurs de reposició interposat en cap dels motius de nul·litat o anul·labilitat previstos als articles 47 i 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques.

Malgrat la inadmissió del recurs, el Ple del CAC considera oportú fer un aclariment respecte la suposada contradicció plantejada pel Comitè d'Empresa entre l'Acord 139/2023, aquí impugnat, i la convocatòria publicada al TEAMS amb codi CAC 01/2024_AERI-B3. Aquest aclariment no forma part de la part dispositiva de l'Acord de resolució del recurs interposat, i s'emet als únics efectes d'atendre la presumpta contradicció plantejada pel Comitè d'Empresa del CAC amb la voluntat de col·laboració i de cooperació amb la representació de les persones treballadores del CAC.

Com bé sabeu, les Lleis de pressupostos Generals de l'Estat, amb caràcter bàsic, articulen mitjançant la taxa de reposició les ofertes d'ocupació pública, i n'estableixen les regles d'aplicació. En aquest sentit, la Llei 31/2022, de 23 de desembre, de pressupostos generals de l'Estat per al 2023 (LPGE), regula en l'article 20 l'oferta d'ocupació pública, per a la incorporació de personal de nou accés amb una relació de fixesa en el sector públic. Així mateix, en aquest article s'articulen les regles per al càlcul de la taxa de reposició d'efectius, que s'ha de fixar aplicant el percentatge màxim autoritzat (en el cas del CAC un 110%) a la diferència entre el nombre d'empleats fixos que van deixar de prestar serveis durant el 2022 i el nombre d'empleats fixos que es van incorporar durant el mateix exercici per qualsevol causa, llevat dels procedents d'ofertes

d'ocupació pública i dels que han reingressat des de situacions que comportin reserva de llocs de treball.

I és sobre aquesta base legal que l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, del Ple del CAC, aprova l'oferta d'ocupació pública de personal laboral del CAC corresponent a la taxa ordinària de reposició de l'any 2023. Concretament una plaça de Tècnic/a, B-3.

Aquesta oferta pública, també per imperatiu legal, s'havia d'aprovar abans del 31 de desembre de 2023 i la corresponent publicació de la convocatòria del lloc de treball en el termini improrrogable de tres anys a comptar de la data en què es publiqui l'oferta d'ocupació pública.

Com bé sabeu també, el 24 de gener de 2024 es publica al TEAMS l'oferta interna per proveir el lloc de tècnic/a B3 de l'Àrea d'Estudis Recerca i Innovació, seguint el procediment que per a la provisió de qualsevol lloc de treball vacant es segueix al CAC, en compliment dels preceptes 19 i següents d'aplicació del Conveni Col·lectiu.

La convocatòria amb codi CAC 01/2024_AERI-B3 preveu, en aplicació dels articles 19 i següents del Conveni Col·lectiu, com a requisit de participació ser personal del CAC. De manera prioritària, per tant en primera instància, es tindrà en compte el personal laboral de caràcter fix. I pel que fa a la forma d'ocupació, la mateixa convocatòria estableix a l'apartat 5 sobre la forma d'ocupació, que en el supòsit de personal laboral fix del mateix grup professional, es formalitzarà l'adscripció al lloc de treball per mobilitat laboral dins del mateix grup professional. En el supòsit de personal laboral fix del grup immediatament inferior, es formalitzarà un encàrrec de funcions de grup professional superior i s'obrirà convocatòria de concurs de promoció interna per a la cobertura definitiva de la plaça.

És evident, doncs, que l'oferta interna amb codi 01/2024_AERI-B3 incorpora un mecanisme de promoció interna concretant i explicitant que, en el supòsit que el lloc de treball es cobris amb personal laboral fix del grup immediatament inferior, l'ocupació del lloc es faria temporalment amb un encàrrec de funcions i s'obriria la corresponent convocatòria de promoció interna per a la seva cobertura definitiva.

El Ple del CAC considera que s'ha respectat el dret a la promoció interna de les persones treballadores del CAC i aquest ha estat garantit en tot moment. Així mateix, es considera inexistent, als efectes informatius d'aquest pronunciament, la contradicció al·legada pel Comitè d'Empresa entre l'Acord 139/2023, de 20 de desembre, i l'oferta interna amb codi CAC 01/2024_AERI-B3). Cal insistir en què aquest pronunciament no forma part de la part dispositiva de l'acord pres i s'emet als únics efectes de fer palesa la voluntat de col·laboració i de cooperació amb la representació de les persones treballadores del CAC. Una voluntat que es concreta dia a dia amb l'obert i fluid intercanvi d'informació entre la representació de les persones treballadores del CAC i la seva direcció.

Per tot el que s'ha exposat, i de conformitat amb el que disposen la Llei 2/2000, de 4 de maig, del Consell de l'Audiovisual de Catalunya, i l'Acord 3/2001, 28 de febrer, pel qual s'aprova l'Estatut orgànic i de funcionament del Consell de l'Audiovisual de Catalunya; el Ple del Consell de l'Audiovisual de Catalunya adopta, per 4 vots a favor i 1 vot en contra amb vot particular, el següent

ACORD

1. La **inadmissió** del recurs de reposició interposat per la senyora [...], en nom i representació del Comitè d'Empresa del CAC, contra l'Acord 1396/2023, de 20 de desembre, del Ple del CAC pel qual s'aprova l'oferta d'ocupació pública de personal laboral del Consell de l'Audiovisual de Catalunya corresponent a la taxa ordinària de reposició de l'any 2023, atesa la manca manifesta de fonament, tal i com prescriu l'article 116.e) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques, en concordança amb les causes taxades de nul·litat de ple dret i d'anul·labilitat previstes als articles 47 i 48 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques.

2. Notificar aquest acord a la senyora [...], en nom i representació del Comitè d'Empresa del CAC.

Barcelona, 14 de febrer de 2024

Xevi Xirgo i Teixidor
President

Laura Pinyol i Puig
Consellera secretària