

**Identificació de l'expedient:**

**Departament/ Sol·licitant:** SECRETARIA

**Expedient:** 2023/1264

**Contingut:** ACTA DE RESOLUCIÓ DE SOL·LICITUD PER A L'AJORNAMENT DELS EXERCICIS DE L'OPOSICIÓ PER A PROVEIR UNA PLAÇA D'OFICIAL PRIMERA DE PALETA MITJANÇANT PROMOCIÓ INTERNA.

A Sant Vicenç de Montalt, 25 d'octubre de 2023.

Reunits en sessió telemàtica, a les 10.00 hores, els integrants del Tribunal qualificador, per resoldre la sol·licitud d'ajornament dels exercicis de la fase d'oposició per proveir una plaça d'oficial primera de paleta mitjançant promoció interna, són:

<b>Càrrec</b>	<b>Identitat</b>
President	Nicolau Maluquer Artigal, arquitecte de la Corporació
Secretari	Cristina Romero Pareja, Administrativa de la Corporació.
Vocal	Judith Anton Portillo, designada per l'EAPC (Ajuntament d'Arenys de Mar).
Vocal	Sandra Majó Tur, administrativa de l'Ajuntament de Caldes d'Estrac.

En data 16/10/2023 el Sr. XXX ha presentat instància (Id registre ENTRA2023-8883) per sol·licitar l'ajornament dels exercicis de la fase d'oposició del procés de selecció de la plaça d'oficial primera paleta mitjançant promoció interna.

En data 21/10/2023 la lletrada externa, experta en Recursos Humans, Sra. Elena Ramos Carrasco ha emès el següent informe:

**“OBJECTE DE L'INFORME: Anàlisi legal sobre la sol·licitud presentada respecte l'ajornament dels exercicis de l'oposició per a proveir una plaça d'oficial primerade paleta mitjançant promoció interna.**

### **ANTECEDENTS DE FET**

**PRIMER.-** Per Decret d'alcaldia núm. 560 de data 16/05/2023, es van aprovar les bases i la convocatòria per cobrir la plaça de personal laboral, Oficial Primera Paleta, mitjançant concurs-oposició per promoció interna. En data 24 de maig de 2023 es va publicar el text íntegre de les bases reguladores en el Butlletí Oficial de la Província de Barcelona i la convocatòria en el DOGC de 20 de juny de 2023.

En data 18 de juliol de 2023 va finalitzar el termini de presentació de sol·licituds de participació en l'esmentat procés. Dins el termini previst, es van presentar dos candidats, un d'ells el XXX que va ser admès al procés.

En data 3 d'octubre de 2023, mitjançant Decret d'Alcaldia núm. 1218, es va nomenar els membres per a formar part del Tribunal Qualificador del procés de selecció per cobrir en propietat una plaça de personal laboral Oficial primera Paleta, per torn de promoció interna, mitjançant concurs-oposició. Així mateix, es va fixar la data per a la realització de les proves de selecció pel dia 11 d'octubre de 2023 a les 9:00 hores. Atès que en l'esmentat decret no es va informar del lloc de realització de les proves a petició del propi XXX es posposa la data de les mateixes tot i que les proves sempre es realitzen en el mateix espai el magatzem de la brigada on el candidat té el seu centre de treball.

Finalment el dia 10 d'octubre de 2023 es dicta decret d'alcaldia on es resol:

## RESOLC

**PRIMER.-** Posposar la data de celebració de les proves fixada pel dia 11 d'octubre de 2023 a les 9:00 hores, del procés de selecció per cobrir en propietat una plaça de personal laboral Oficial primera Paleta, per torn de promoció interna, mitjançant concurs- oposició.

**SEGON.-** Fixar el proper dilluns dia 16 d'octubre de 2023 per a la constitució del Tribunal i procedir a la celebració de la prova teòrica i prova pràctica, d'acord amb l'horari següent:

PROVA	DIA	HORA
TEÒRICA	16/10/2023	9:00 h
PRÀCTICA	16/10/2023	10:00 h

Totes les proves es portaran a terme a l'edifici del Magatzem de la Brigada de Sant Vicenç de Montalt, al Carrer del Rocà, s/n.

**SEGON.-** Donar publicitat de la present resolució a la pàgina web municipal [www.svmontalt.cat](http://www.svmontalt.cat) i al tauler d'anuncis de la corporació.

**SEGON.-** El dia 16 d'octubre a les 00.40 hores per referència del cap de la Brigada s'indica que XXX envia un WhatsApp informant que es troba a l'hospital i que l'endemà no assistirà a la prova perquè preveu que es quedarà tota la nit.

**TERCER.-** El 16 d'octubre de 2023 es van celebrar les proves per a proveir una plaça d'oficial primera de paleta mitjançant promoció interna i el XXX no compareix a la crida.

**QUART.-** El passat 16 d'octubre de 2023, el XXX presenta escrit on sol·licita:

**Detall de la sol·licitud**

Breu descripció	Justificació i motiu pel que no he pogut realitzar proves del concurs oposició plaça oficial primera paleta promoció interna
Exposo i sol·licito	EXPOSO: El dia 15 d'octubre de 2023, vaig haver de ser atès per la unitat d'urgències mèdiques de l'hospital de Mataró i després de diverses proves i analítiques, el dia 16/10/2023 a les 10:58 hores, veient els resultats i podent fer un diagnòstic, l'equip mèdic de l'hospital decideix que haig de fer ingrès domiciliari i tractament via intravenosa amb el seguiment de l'equip mèdic al meu domicili, la qual cosa m'impedeix poder sortir al carrer durant tot el tractament i fins nou avis mèdic, raó per la qual ha fet que no pogués participar en les proves del procés de selecció del concurs oposició d'un/a oficial primera de paleta, en torn de promoció interna, la data de les quals ja va ser posposada pel Tribunal Qualificador i que, a causa del meu diagnòstic no m'ha permès poder-hi assistir. SOL·LICITO: Per tot el que he informat, demano que, es consideri la meua absència a les proves com a causa de força major i se'm permeti l'opció a poder dur a terme aquestes proves de selecció en una altra data que decideixi el Tribunal Qualificador. Adjunto justificants acreditatius de la meua absència.

**CINQUÈ.-** L'anterior sol·licitud es presenta el passat 16 d'octubre de 2023 a les 20:51 (registre d'entrada núm. 20238883), és a dir, posteriorment a la realització de les proves selectives, mitjançant la qual exposa que no ha pogut comparèixer per raons de salut i demana realitzar en una altra data les proves selectives corresponents a la convocatòria adjuntant com a documentació justificativa un document expedit per urgències de l'Hospital de Mataró a petició del sol·licitant de data 16 d'octubre de 2023 on acredita que va ser atès el dia 15 d'octubre de 2023 a les 18.42 hores .

També acompanya un justificant d'assistència del mateix dia 16 d'octubre expedit a les 15.25 hores en que acredita que s'està visitant des de les 10.58 hores pel motiu hospitalització en domicili.

**SISÈ.-** A la vista la sol·licitud efectuada, cal el seu anàlisi jurídic per a concloure si s'escau l'ajornament de les proves per concórrer causa de força major o bé l'assistència a urgències no és causa de força major que impedeixi l'assistència a les proves.

*En aquest sentit, l'objecte del present informe és dotar de fonaments jurídics al Tribunal Qualificador de Sant Vicenç de Montalt per tal d'estimar o desestimar la sol·licitud.*

## **FONAMENTS DE DRET**

### **PRIMER.- DE LES BASES REGULADORES COM A LLEI DEL PROCÈS.**

*En primer lloc val a dir que el candidat, en el moment de presentació de la seva sol·licitud de participació al procés, va acceptar les bases que no han estat impugnades, així doncs les bases són la llei del procés selectiu i en aquest sentit cal remetre's a les sentències STS de 10 de novembre de 1979, 28 de juny de 1984 i 12 de gener de 1998.*

*Els procediments de selecció de personal al servei de l'Administració Pública es regeixen per les bases de la convocatòria que regulen el procés de selecció del personal que són objecte de convocatòria, la qual representa una oferta pública que es fa als possibles interessats que compleixin els requisits d'accés a les places convocades.*

*El principi de què les bases de la convocatòria constitueixen la llei del procés selectiu, ha estat reiterat per la jurisprudència. Així, el Tribunal Suprem ha reiterat que les bases de les proves selectives constitueixen l'anomenada llei del concurs o de l'oposició, amb capacitat per vincular als aspirants que participen, a l'òrgan de selecció i a la pròpia Administració Pública que les ha elaborat i aprovat.*

*Aquest principi, té el seu reflex en la normativa estatal, en l'article 15.4 del Reglament General d'ingrés del personal al servei de l'Administració General de l'Estat i de provisió de llocs de treball i promoció professional dels funcionaris civils de l'Administració General de l'Estat (RGI), aprovat per*



Reial decret 364/1995, de 10 de març, que indica:

«Les bases de les convocatòries vinculen a l'Administració i als Tribunals o Comissions Permanents de Selecció que han de jutjar les proves selectives i als qui participin en aquestes».

L'objectiu d'aquest principi general és **garantir l'objectivitat i la igualtat de tracte i limitar les facultats discrecionals de l'Administració Pública en el procés selectiu, de manera que les bases fixen les regles de joc dins de les quals han de moure's els òrgans administratius intervinents en el procediment de selecció**. Mitjançant la publicació de les bases, l'Administració queda limitada, en determinar-se el sistema selectiu, els mèrits a valorar, les proves que s'han de superar, els programes i les formes de qualificació.

Així doncs, els aspirants que es presenten al procés selectiu han de complir els requisits formals fixats a les bases de la convocatòria i l'Administració també queda vinculada a les mateixes.

Les bases reguladores estableixen i regulen en la seva base sisena:

**“SISENA. Sistema de selecció i desenvolupament del procés selectiu**

Aquest procés de promoció interna es desenvoluparà mitjançant el sistema de concurs-oposició, amb subjecció als principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat.

#### **PROCEDIMENT DE SELECCIÓ**

El procediment de selecció dels aspirants constarà de les següents fases:

- 1) Prova teòrica: En aquesta fase es realitzarà una prova teòrica consistent en la resposta d'un qüestionari tipus test de preguntes relacionades amb el temari adjunt (annex I). La durada de la prova



*s'estima en uns 30 minuts. Cal obtenir una puntuació mínima de 5 punts sobre 10 per a ser APTE. Laprova és obligatòria i eliminatòria.*

*2) Prova pràctica: Es realitzarà una prova pràctica relacionada amb les funcions del lloc de treball a proveir. Cal obtenir una puntuació mínima de 5 punts sobre 10 per a ser APTE. La prova és obligatòria i eliminatòria.*

*3) Puntuació de mèrits: valoració dels mèrits acreditats, d'acord amb les bases generals aplicables als processos selectius de Sant Vicenç de Montalt.*

*4) Entrevista personal: Puntuarà fins a 2 punts. El Tribunal **podrà** realitzar una entrevista personal amb els aspirants, en relació a les tasques de la plaça a proveir, per a valorar els seus coneixements així com altres mèrits aportats i no valorats en apartats anteriors, que es puguin considerar d'interès per al desenvolupament de les tasques relacionades amb el lloc de treball. La qualificació serà de 0 a 2 punts. Aquesta entrevista consistirà en mantenir un diàleg amb el Tribunal sobre qüestions vinculades a les tasques a desenvolupar i a l'experiència professional.*

**Els aspirants seran convocats en crida única, sent exclosos de l'oposició els qui no compareguin, excepte causa de força major degudament acreditada i lliurement apreciada pel Tribunal. "**

#### **SEGON.- DE LA CONSIDERACIÓ DE FORÇA MAJOR**

*Per tant les bases contempnen que els aspirants seran convocats en una crida única i seran declarats exclosos aquells que no compareguin en el dia i hora assenyalat, llevat de casos de força major.*



*Aquests casos hauran de ser justificats i discrecionalment apreciats pel Tribunal.*

*Els principis que regulen l'accés a l'ocupació pública impedeixen crides particulars diferents del que es realitzi al conjunt dels convocats, atès que això podria suposar una fallida dels principis constitucionals d'igualtat, mèrit i capacitat, que exigeixen, en la seva tesi, una única realització de proves, com a forma evitar qualsevol indici de tracte desigual i d'afavorir uns interessats front d'altres.*

*Com ha assenyalat la STS de 6 de març de 2006, recaiguda en recurs de cassació 10507/03, l'existència de crida única expressament recollida en les bases d'una convocatòria, no pot considerar-se que atempti directament contra cap dret fonamental, concretament, el de l'article 23.2 de la Constitució.*

*Quan una persona decideix participar en un procediment selectiu per a l'accés a l'ocupació pública, assumeix una sèrie d'obligacions que li resulten aplicables, com és el comparèixer a la realització de les proves que es convoquin, l'incompliment de la qual comporta l'exclusió del procés selectiu, admetent com a única excepció la concurrència de força major que ho impedeixi.*

*La força major està contemplada en l'article 1105 del Codi Civil (CC), que regula el seu efecte front el compliment d'obligacions o càrregues passives d'aquesta forma: «Fora dels casos expressament esmentats en la llei, i dels que així ho declari l'obligació, ningú respondrà d'aquells successos que no s'haguessin pogut preveure o que, previstos, fossin inevitables». Com ha assenyalat la jurisprudència, la força major és un concepte jurídic indeterminat i que com també ha posat de manifest la doctrina, pot definir-se com “un hecho que no hubiera podido preverse o que, habiéndose podido prever, hubiera sido imposible de evitar” (per totes, la STS, Sala de lo*





*Contenciós Administratiu, de 13 de juliol de 2009).*

*Per això, la Direcció General de la Funció Pública de la Secretaria d'Estat, en la seva Consulta de 3 de juliol de 2018, Núm.1\_4, ha assenyalat el següent:*

*"Com s'assenyala, la força major, a més de ser un concepte jurídic indeterminat, es caracteritza entre altres extrems per la "imprevisibilitat" del fet que la provoca, la qual cosa permet indicar que no es pot exigir a l'Administració que amb caràcter previ determini totes i cadascuna de les causes que tenen la condició o caràcter de força major, ja que, entre altres extrems, com assenyala la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Suprem en la seva Sentència de 16 de setembre de 2011, seria contrari a l'essència mateixa de la força major, de manera que la seva delimitació o concreció, per regla general, és una cosa casuística que dependrà de les concretes circumstàncies al·legades i acreditades pels diferents aspirants en cada moment. Com s'indicava, es qualificarien de força major, segons la jurisprudència, els fets aliens a la voluntat de l'interessat que han de merèixer la qualificació d' inevitables i imprevisibles, entenent-se per imprevisible, segons assenyala l'Alt Tribunal, "allò que pot succeir però que no és probable que succeeixi" (STS, Sala Contenciosa Administrativa, de 13 de desembre de 2009). Tanmateix, i com ja s'ha assenyalat, l'element casuístic és una cosa determinant en aquests casos, de manera que, sens perjudici que a priori es puguin establir diferents supòsits com a causes de força major, han de ser les circumstàncies que concorrin en cada cas les que permetin integrar el supòsit i determinar-ne les conseqüències."*

*Per tant, ha de ser l'òrgan competent qui a la llum de les circumstàncies que hi concorren, valorar si el motiu al·legat té encaix en un supòsit de força major i justifica la procedència o no d'establir nova data per a la realització de la prova selectiva, amb el benentès que la causa al·legada no suposi una*



*falta de capacitat funcional per al desenvolupament de les funcions i tasques pròpies del·loc de treball objecte de la convocatòria, ja que en cas contrari s'estaria davant l'incompliment d'un dels requisits exigits per a ser contractat.*

*A efecte d'analitzar si la situació que afecta l'interessat pot tenir la consideració de causa de força major, en tractar-se de l'accés a l'ocupació pública, s'ha d'estar a les normes que la regulen, de tal manera que no és factible que, un cop promogut un procés de convocatòria, ni els administrats, ni l'administració retirino abandonin les regles reguladores, per la seva naturalesa obligatòria per a unsi els altres.*

*En tot cas, la justificació de la impossibilitat de comparèixer a les proves de selecció correspon a l'interessat.*

*En el cas del XXX, un cop analitzada l'al·legació formulada i la documentació justificativa aportada, sobre la impossibilitat de comparèixer el passat dia 16 d'octubre de 2023 a la realització de les proves en qüestió, que si bé considera que tot i que la situació del XXX pogués no ser òptima per realitzar les proves d'un procés selectiu, no és suficient per considerar-la causa de força major que li impedis realitzar els exercicis aquell dia, ja que del mateix justificant del centre mèdic reportat per l'interessat no s'indica, amb la qual cosasi el simple fet d'assistir a urgències comportés ajornar les proves d'un procés selectiu o bé presentar una baixa per incapacitat temporal de la mateixa data de les proves això obligaria a l'administració a mantenir obert el procés selectiu durant un ampli període temps sense determinació, resultant desproporcionat i contrari al principi de bona administració que ha de regir la seva actuació (per totes, la STS de 4 de novembre de 2021, que assenyalava:*

*“Como se desprende de lo dicho por el Tribunal Supremo el principio de buena administración tiene una base constitucional y legal indiscutible. Podemos distinguir dos manifestaciones del mismo, por un lado, constituye un deber y exigencia a la propia Administración que debe guiar su actuación bajo los parámetros referidos, entre los que se encuentra la diligencia y la*



*actividad temporánea; por otro, un derecho del administrado, que como tal puede hacerse valer ante la Administración en defensa de sus intereses”.)*

*No es pot perdre de vista que tot procés selectiu de personal, per la seva concurrència múltiple, exigeix una aplicació directa de les bases de la convocatòria, vinculat al principi d'igualtat, per la qual cosa té rellevància màxima el moment de desenvolupament de les proves, que es la justificació mateixa de l'exigència de la crida única, recollida en el punt 6 de les Bases reguladores d'aquest procés selectiu. La qual cosa ha de guiar la interpretació i actuació d'aquest Tribunal, en ineludible respecte a l'aplicació del principi d'igualtat en l'accés a l'ocupació pública garantit en l'article 23.2 de la Constitució.*

*Val a dir que la jurisprudència ha considerat causes de força major els derivats de fenòmens meteorològics que impedissin la circulació de persones per ordre de la protecció civil, guerres, aquelles incidències anteriors a la celebració de les proves derivades de la maternitat ( hospitalització per part obligant al tribunal a desplaçar-se a l'hospital per fer les proves ni tant sols ajornar), podent considerar allò ocorregut al candidat com a cas fortuït aliè a la seva voluntat però no com a causa major. Ni tant sols les vagues poden ser considerades com a causa de força major.*

*També cal que el Tribunal tingui en compte que el concepte d'hospitalització domiciliària no és un impediment per assistir a les proves atès que es determina:*

*L'hospitalització domiciliària és una modalitat assistencial en què els professionals sanitaris de l'hospital proporcionen un tractament actiu al pacient a casa seva, per a una condició que, d'altra manera, requeriria una*



*atenció hospitalària aguda a l'hospital. Es fa sempre durant un període de temps limitat.*

*Els serveis d'hospitalització domiciliària s'adrecen a dos àmbits d'atenció: 1) el model d'evitació de l'ingrés i 2) **el model d'alta precoç**. En ambdós esquemes d'hospitalització domiciliària és fonamental estar vinculat amb l'hospital d'aguts i prescindir del llit hospitalari.*

*Per tot l'anterior, i salvant millor opinió fonamentada en dret, s'informa desfavorablement l'ajornament i es proposa al Tribunal Qualificador l'exclusió del procés selectiu de referència, amb motiu de no haver comparegut en el dia i horade celebració de les proves selectives el dia 16 d'octubre de 2023 a les 9 hores.”*

Per tot el que s'ha exposat aquest TRIBUNAL QUALIFICADOR acorda, **per unanimitat:**

**Primer.-** Desestimar la petició del sol·licitant, de considerar l'absència a les proves del procés de selecció d'una plaça d'oficial primera paleta, mitjançant concurs-oposició, promoció interna, com a causa de força major, aquest Tribunal lliurement considera, i d'acord amb l'informe anteriorment transcrit, que la documentació presentada pel sol·licitant no acredita degudament l'existència de causa de força major.

**Segon.-** Exposar al públic la present acta al web municipal així com al tauler d'anuncis de la Corporació.

**Tercer.-** Notificar aquesta acta al sol·licitant.



Concloua aquesta sessió, el President dona per acabada la reunió quan son les 11.00 hores.

PRESIDENT

SECRETÀRIA

VOCALS