



**ASUNTO** □ Informe de fiscalización previa das Bases para a selección do persoal laboral temporal no marco da subvención APROL Rural 2019 (*ORDE do 12 de decembro de 2018 pola que se establecen as bases que regulan as axudas e subvencións para o fomento do emprego no medio rural (Aprol rural) e se procede á súa convocatoria para o exercicio do ano 2019*)

Dacordo co artigo 4.1 do Real Decreto 128/2018, de 16 de marzo, por o que regúlase o réxime xurídico dos funcionarios de Administración Local con habilitación de carácter nacional, o artigo 214 do Real Decreto Legislativo 2/2004, de 5 de marzo, por o que se aproba o Texto Refundido da Lei Reguladora das Facendas Locais, TRLRFL, o Real Decreto 424/2017, de 28 de abril, polo que se regula o réxime xurídico do control interno nas entidades do sector público, e a Base 33.6.A Bases de Execución do Orzamento, emítese o seguinte

### **INFORME DE FISCALIZACIÓN PREVIA DE INTERVENCIÓN**

#### **PRIMEIRO.- LEXISLACIÓN APLICABLE.**

1. Lei 7/85, de 2 de abril, Lei Reguladora das Bases do Réxime Local, LRBRL.
2. Real Decreto Legislativo 781/86, de 18 de abril, por o que se aproba o Texto refundido das disposicións vixentes en materia de réximen local, TRRL.
3. Real Decreto 861/86, de 25 de abril, por o que se regula o réximen de retribucións dos funcionarios da Administración Local.
4. Real Decreto 896/1991, do 7 de xuño, polo que se establecen as regras básicas e os programas mínimos a que debe axustarse o procedemento de selección dos funcionarios de Administración Local.
5. Lei 30/84, de 2 de agosto, de medidas para a reforma da función pública, en aqueles preceptos que manteñan a súa vixencia, LMRFP.
6. Real Decreto legislativo 5/2015, de 30 de outubro, polo que se aproba o Texto Refundido do Estatuto Básico do Empregado Público, TREBEP
7. Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de outubro, polo que se aproba o Texto Refundido da Lei do Estatuto dos Traballadores, TRLET.
8. Lei 2/2015, de 29 de abril de emprego público de Galicia.
9. Real Decreto 364/1995, de 10 de marzo, polo que se aproba o regulamento xeral de ingreso do persoal ao servizo da administración xeral do estado e provisión de postos de traballo e promoción profesional dos funcionarios da administración xeral do estado.
10. Real Decreto 2720/1998, do 18 de decembro, polo que se desenvolve o artigo 15 do Estatuto dos Traballadores en materia de contratos de duración determinada.
11. Bases de Execución do Orzamento para o exercicio.
12. Lei 39/2015, de 1 de outubro, do Procedemento Administrativo Común das Administracións Públicas.

#### **SEGUNDO.- ANTECEDENTES.**

- Expediente de solicitude de subvención e de concesión. Expdte. 57/2019.
- Expdtes de modificacións orzamentarias. Expdte 533/2019 e 544/2019
- Expdte de contratación. Expdte 543/2019.



- Informe de Secretaría de data de asina do documento electrónico.
- Proposta de Resolución da Alcaldía de data de asina do documento electrónico, de aprobación de Bases e convocatoria de selección persoal laboral para contratación de traballadores ao amparo da *Orde do 12 de decembro de 2018 pola que se establecen as bases que regulan as axudas e subvencións para o fomento do emprego no medio rural (Aprol rural) e se procede á súa convocatoria para o exercicio do ano 2019.*

**TERCEIRO.- EXTREMOS CON CARÁCTER XERAL.**

**Existencia de crédito orzamentario e que o proposto sexa o adecuado á natureza do gasto.**

O importe das retribucións brutas, tendo en conta o “Acuerdo Marco de ámbito Estatal para el sector de actividades forestales”, publicado no BOE nº 150 do 22 de xuño de 2016, serán as seguintes:

<b>Custo total</b>	<b>13.337,10 euros.</b>
<b>Importe subvencionable</b>	<b>13.022,10 euros</b>
<b>Importe non subvencionable</b>	<b>315,00 euros</b>
• Indemnización (artigo 5 da Orde)	315,00 euros

**Órgano competente para a tramitación do expediente.**

**Alcalde.** Avocación.

**Xunta de Goberno Local.** Delegación de competencias Decreto 184/2015.

**CUARTO.- EXTREMOS DE CARÁCTER ESPECÍFICO.**

**Que figure no Anexo de persoal como laboral temporal.**

Non consta no anexo de persoal, e é necesario unha transferencia de crédito para dotar crédito adecuado e suficiente.

**QUINTO.- OUTROS EXTREMOS OBXETO DE COMPROBACIÓN.**

**Informe sobre o importe das contratacións.**

**Informe con proposta de resolución**, onde se conteña a enumeración dos feitos e disposicións legais aplicables (Artigo 175 do Real Decreto 2568/1986, de 28 de novembro)

**Contratación de persoal laboral temporal.**

**Declaración da excepcionalidade e das necesidades urxentes e inaprazabres.** Artigo 19. Dous da Lei 6/2018, de 3 de xullo, de Presupostos Xerais do Estado para o exercicio 2018, prorrogados para o exercicio 2019.

Non consta a xustificación da contratación.

Deberá declararse estas circunstancias no momento da contratación. De tal xeito, co Concello deberá xustificar o carácter excepcional da necesidade que obriga a realizar a contratación temporal, é dicir, que non se trate de cubrir unha eventualidade ordinaria.



E que cos medios persoais de que dispón o Concello, mediante unha planificación, reorganización, reasignación de efectivos, etc, non é posible atender as necesidades.

De tal xeito, que a carga de motivar e xustificar correspóndelle ao Concello, polo que sería necesario un informe detallado sobre os medios persoais existentes no Concello, con descrición minuciosas dos labores e horarios de traballo de cada un dos membros do persoal nas categorías aptas para prestar o servizo e con explicación pormenorizada dos motivos polos que, con devanditos efectivos globais do Concello, resulta materialmente imposible realizar esas funcións co persoal do persoal do Concello.

O explicado anteriormente, foi avalado por distintas sentenzas da Jurisdicción Contencioso-Administrativa de Galicia, tales como, o Xulgado Contencioso-Administrativo de orense, en diversas sentenzas, Sentencia 207/2013, Sentencia 208/2013, Sentencia 206/2013 e Sentenza 205/2013.

En canto a **contratación temporal**, é necesario facer referencia a se a praza é ou non estrutural.

O artigo 91.2 da Lei 7/1985, de 2 de abril, establece que a selección de todo o persoal, sexa funcionario ou laboral, debe realizarse de acordo coa oferta de emprego público, mediante convocatoria pública e a través do sistema de concurso, oposición ou concurso-oposición libre nos que se garantan, en todo caso, os principios constitucionais de igualdade, mérito e capacidade, así como o de publicidade.

Pola súa parte, o artigo 103 da mesma Lei sinala que o persoal laboral será seleccionado pola propia Corporación aténdose, en todo caso, ao disposto no artigo 91 e co máximo respecto ao principio de igualdade de oportunidades de cantos reúnan os requisitos esixidos.

O artigo 177.2 do Texto Refundido das disposicións legais vixentes en materia de Réxime Local, aprobado por Real Decreto Lexislativo 781/1986, de 18 de abril, permite a contratación de persoal laboral temporal ou de duración determinada. O réxime de tales relacións será, na súa integridade, o establecido nas normas de dereito laboral.

O artigo 15.1 do Real Decreto Lexislativo 2/2015, de 23 de outubro, polo que se aproba o Texto Refundido da Lei do Estatuto dos Traballadores, establece os supostos nos que poderán celebrarse contratos de duración determinada, que en síntese, serán por obra ou servizo, por acumulación de tarefas, e por substitución de traballadores con dereito a reserva do posto de traballo.

Os artigos 9.3 do Real Decreto 2720/1998, e 15.3 do TRLET determinan que se presumirán por tempo indefinido os contratos temporais celebrados en fraude de lei. E o apartado 5 do citado artigo 15 do TRLET sinala que sen prexuízo do disposto nos apartados 1.a), 2 e 3 do mesmo, os traballadores que nun período de trinta meses



estivesen contratados durante un prazo superior a vinte e catro meses, con ou sen solución de continuidade, para o mesmo ou diferente posto de traballo coa mesma empresa ou grupo de empresas, mediante dous ou máis contratos temporais, sexa directamente ou a través da súa posta a disposición por empresas de traballo temporal, coas mesmas ou diferentes modalidades contractuais de duración determinada, adquirirán a condición de traballadores fixos.

A disposición anterior, ven a recoller a **xurisprudencia de Tribunal Supremo e de Tribunais Superiores de Xustiza**, ditada en relación coas contratacións temporais das administracións públicas, en sentencias como STS de 7 de outubro de 1996, STS 24 de abril de 1997, STS de 27 de maio de 2002, que en definitiva avogan polo outorgamento dun carácter indefinido do contrato, no sentido de que este non estará sometido, directa ou indirectamente, a un termo, pero isto non supón que o traballador consolide, sen superar os procedementos de selección, unha condición de fixeza no cadro de persoal que non sería compatible coas normas legais sobre selección do persoal fixo nas Administracións Públicas.

Ademais hai que sinalar tamén que o Real Decreto Lexislativo 5/2000, de 4 de agosto, polo que se aproba o texto refundido da Lei sobre Infraccións e Sancións na Orde Social configura como infracción grave “*a transgresión da normativa sobre modalidades contractuais, contratos de duración determinada e temporais, mediante a súa utilización en fraude de lei ou respecto a persoas, finalidades, supostos e límites temporais distintos dos previstos legal, regulamentariamente, ou mediante convenio colectivo...*”.

Por outra banda o artigo 27 da Lei 2/2015, de 29 de abril, do emprego público de Galicia dispón que “*1. Os postos de traballo vacantes que poidan ser desempeñados por persoal laboral e se consideren de provisión urxente e inaprazable poden ser cubertos mediante a contratación de persoal laboral temporal de conformidade cos procedementos contemplados no convenio colectivo que resulte de aplicación. En todo caso, para a contratación deste persoal laboral non se poderá acudir ás empresas de traballo temporal.*

*2. Os postos vacantes cubertos mediante a contratación de persoal laboral temporal incluíranse na primeira oferta de emprego público que se aprrobe logo desa contratación e nos seguintes concursos de traslados, salvo que se dispoña a súa amortización.*

*3. As administracións públicas incluídas no ámbito de aplicación da presente lei non poden converter en fixa unha relación laboral de carácter temporal. Incorrerán en responsabilidade, nos termos previstos por esta lei, as persoas que coa súa actuación*



*irregular dean lugar á conversión en fixa dunha relación laboral de carácter temporal.*

*4. A prestación de servizos en réxime de persoal laboral temporal non constitúe mérito preferente para o acceso á condición de persoal laboral fixo. Non obstante o anterior, o tempo de servizos prestados computarase nos supostos de concurso-oposición ou de concurso, nos termos que se establezan na correspondente convocatoria”.*

Advírtese, por tanto, da responsabilidade en que, con respecto a esta contratación, asumen dende a perspectiva desta recente norma autonómica, o persoal e autoridades municipais que coa súa actuación podan dar lugar a que, por vulneración da normativa reguladora da contratación temporal, se produza a conversión dunha relación en principio temporal nunha relación indefinida.

Polo tanto, a maior parte destas prazas sacadas temporalmente, non teñen dito carácter, senón que son necesarias para o adecuado funcionamento e polo tanto teñen carácter estrutural, polo que sería necesario a correspondente convocatoria da Oferta de emprego público, na medida ca Lei de Orzamentos do Estado o permita.

Por último sinalar ca temporalidade dunha relación laboral non pode argumentarse en co seu financiamento esté sometido a unha subvención, sinalando esta circunstancia o Tribunal Supremo na senteza do 12 de marzo de 2012, xa ca temporalidade afecta exclusivamente a financiación do servizo, non á prestación do mesmo.

Por último, haberá que ter en conta os principios de estabilidade orzamentaria, sostenibilidade financeira e eficiencia na xestión dos recursos públicos introducidos no ámbito local pola Lei Orgánica 2/2012 de estabilidade orzamentaria e sostenibilidade financeira, e a Lei de 27/2013, de racionalización e sostenibilidade da administración local, que impiden con carácter xeral asumir calquera competencia ou servizo que corresponda a outra administración, que supoñan unha duplicidade na súa prestación, ou que poñan en risco a sostenibilidade financeira, aínda sendo competencias propias das Entidades Locais.

**Constitución do tribunal de selección. Artigos 60 do Real Decreto legislativo 5/2015. Artigo 59 da Lei 2/2015, de 29 de abril, de emprego público de Galicia.**

Forma parte do tribunal de selección **persoal laboral indefinido**, sinalando o artigo 60 do EBEP, que non poden formar parte os funcionarios interinos.

Engadindo o artigo 59 da Lei 2/2015, que “1. *Los órganos de selección serán colegiados y su composición deberá ajustarse a los principios de imparcialidad y profesionalidad de sus miembros y de paridad entre mujeres y hombres en el conjunto de las convocatorias de la oferta de empleo público respectiva.*

*2. En ningún caso pueden formar parte de los órganos de selección:*

- a) El personal de elección o de designación política.*
- b) El personal funcionario interino o laboral temporal.*



c) *El personal eventual.*

d) *Las personas que en los cinco años anteriores a la publicación de la convocatoria hubieran realizado tareas de preparación de aspirantes a pruebas selectivas o hubieran colaborado durante ese período con centros de preparación de opositores.”*

Polo tanto non poden formar parte dos tribunais de selección o persoal laboral temporal, polo cal, é preciso sinalar que é o artigo 28 da Lei 2/2015, sinala que “1. *As relacións de postos de traballo serán obxecto das modificacións necesarias para axustalas á creación de postos derivados de **sentenzas xudiciais firmes que recoñezan situacións laborais de carácter indefinido**, cando a persoa afectada non puidese ser adscrita a un posto de traballo vacante. A proposta de modificación da relación de postos de traballo deberá efectuarse no prazo máximo de tres meses, a contar a partir da data da firmeza da sentenza xudicial.*

2. *Os postos de traballo creados en aplicación do previsto neste artigo incluíranse nas correspondentes relacións de postos de traballo como postos de persoal funcionario ou, excepcionalmente, de persoal laboral cando a natureza das súas funcións así o requira, e incorporaranse á oferta de emprego público, salvo que se dispoña a súa amortización.*

3. *Unha vez modificada a relación de postos de traballo, a persoa afectada será adscrita ao posto de nova creación.*

4. *Incorrerán en responsabilidade, nos termos previstos pola presente lei, as persoas que coa súa actuación irregular dean lugar á conversión en indefinida dunha relación laboral de carácter temporal ou á adquisición da condición de empregado público por unha persoa que non a ostentase.”*

De tal xeito, co nombrar os membros do Tribunal de selección a Lei sinala ca composición debe axustarse aos principios de imparcialidade e profesionalidade dos seus membros, polo cal considérase cos laborales temporais e os funcionarios interinos, non cumporen estes requisitos por eso non poden formar parte. Nembargantes nada se menciona sobre os indefinidos, pero o carácter de indefinido, non implica que dito posto sexa fixo para o Concello, sendo o artigo 15 do Real Decreto Lexislativo 2/2015, de 23 de outubro, ao falar da duración dos contratos sinala, no apartado un.a) os seguintes requisitos para contratar a un traballador para a realización dunha obra ou servizo determinados:

- Ca obra ou servizo teña autonomía e sustantividade propia dentro da actividade da empresa.
- Ca súa execución, aínda que limitada no tempo, sexa en principio de duración incerta.

Ademáis estes contratos non poderán ter unha duración superior a tres anos, (...). Transcorridos estes prazos, os traballadores adquirirán a condición de traballadores fixos da empresa. Engadindo o apartado tres, que se **presumirán por tempo indefinido os contratos temporais celebrados en fraude de lei.**

Agora ben esto hai que relacionalo coa normativa expresa á que está sometida a Administración, onde para a selección de persoal é necesario seguir un procedemento, artigos 55 e seguintes do Real Decreto Lexislativo 2/2015, de 23 de outubro. E ademáis o artigo 28.4 da Lei 2/2015, de 29 de abril, sinalado anteriormente.

Polo tanto os laborales indefinidos non fixos, son consecuencia do fraude cometido na contratación temporal, polo cal non poden formar parte dos tribunais de selección de persoal.



**SEXTO.- CONCLUSIONES. RESULTADO DA FISCALIZACIÓN:**

**SEN FISCALIZAR.**

**FISCALIZADO.**

Dacordo co todo sinalado anteriormente, procédese:

Devólvese o expediente para subsanación de erros, ou, no seu caso, achega dos documentos preceptivos.

Informe desfavorable por motivos que non suspenden a tramitación.

Procede a tramitación do expediente. Sen perxuízo das irregularidades detectadas.

**REPARO 21/2019.** Suspéndese a tramitación do expediente, ata que os reparos sexan solventados polo Alcalde, polos seguintes motivos:

Non foron fiscalizados os actos que deron orixe ás ordes de pago.

Omisión no expediente de requisitos ou trámites esenciais.

Derivado de comprobacións materiais de obras, subministracións, adquisicións e servizos.

Suspéndese a tramitación do expediente, ata que os reparos sexan solventados por o Pleno, por os seguintes motivos:

Insuficiencia o inadecuación de crédito.

Obrigas o gastos da súa competencia.

O presente informe emítese no exercicio do control de gastos e ingresos atribuído a esta Intervención

En Chantada, a data da sinatura electrónica.

A INTERVENTORA,

Asdo.: M<sup>o</sup> CRISTINA GONZÁLEZ SANTÍN

**DOCUMENTO ASINADO DIXITALMENTE**