



RESOLUCIÓ per la qual es fa públic l'Acord del Consell de Direcció del Consorci d'Educació de Barcelona relatiu al criteri i pagament dels triennis al personal laboral del Consorci d'Educació de Barcelona

El Consell de Direcció, en la sessió del dia 20 de setembre de 2023, de conformitat amb l'article 10 del Decret 84/2002, de 5 de febrer, que aprova els estatuts del Consorci d'Educació, va aprovar l'Acord relatiu al criteri i pagament dels triennis al personal laboral del Consorci d'Educació de Barcelona.

Per tant,

RESOLC:

Article únic. Fer públic l'Acord del Consell de Direcció del Consorci d'Educació de Barcelona, de data 20 de setembre de 2023, relatiu al criteri i pagament dels triennis al personal laboral del Consorci d'Educació de Barcelona.

Contra aquest acte, que posa fi a la via administrativa, es pot interposar demanda davant del jutjat o sala competent de l'ordre jurisdiccional social, d'acord amb l'article 69.2 de la Llei 36/2011, de 10 d'octubre, reguladora de la jurisdicció social, en el termini de dos mesos a comptar des de la seva notificació.

També es pot interposar qualsevol altre recurs o reclamació que es consideri convenient.

Barcelona, 28 de setembre de 2023

Mercè Massa Rincón
Gerenta

ACORD DEL CONSELL DE DIRECCIÓ RELATIU AL CRITERI I PAGAMENT DELS TRIENNIS AL PERSONAL LABORAL DEL CONSORCI D'EDUCACIÓ DE BARCELONA

1. Antecedents de fet

1.1.- Històricament, el Consorci d'Educació de Barcelona (en endavant CEB), seguint el criteri de l'Ajuntament de Barcelona, ha abonat els triennis a raó del darrer grup o subgrup del personal municipal, amb independència del grup o subgrup al qual foren meritats.

En l'informe de la Directora de Planificació Econòmica i Selecció de la Gerència de Persones, Organització i Administració Electrònica de l'Ajuntament de Barcelona es concreten els criteris d'abonament de triennis que es venen aplicant històricament, també al CEB.

En dit informe, es concreten els criteris d'abonament dels triennis que es venen aplicant històricament:

- La totalitat dels triennis meritats en el si de l'Ajuntament de Barcelona i els seus ens adherits al vigent acord de condicions, s'abonen tenint en compte l'import establert a la corresponent Llei de Pressupostos Generals de l'Estat pel subgrup professional que ocupa la persona, amb independència del subgrup en el qual es va perfeccionar.
- La totalitat dels triennis perfeccionats en altres administracions públiques s'abonen d'acord amb el subgrup en el qual es van meritat.

En dit informe també s'exposa que no s'ha pogut constatar quin òrgan ni en quin moment es va adoptar aquest acord, malgrat que sí que es pot afirmar que en l'àmbit de l'Ajuntament de Barcelona, es ve aplicant aquest criteri a les nòmines dels treballadors/es des de l'inici.

1.2.- El 26 de juliol de 2023 es notificà a l'Ajuntament de Barcelona l'informe de fiscalització núm. 14/2023, aprovat el dia 7 de juny de 2023 pel Ple de la Sindicatura de Comptes, relatiu a l'Ajuntament de Barcelona "Despeses de Personal: òrgans de govern, comissionats, alta direcció i Síndica de greuges. Exercici 2020".

En dit Informe, la Sindicatura de Comptes fa observacions respecte al criteri de pagament dels triennis al personal municipal i considera que correspon revisar d'ofici l'abonament dels triennis, concretament en els casos en els que s'han prestat serveis en diferents grups de classificació.

Concretament, l'Informe considera 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 que s'ha exposat en el paràgraf anterior afecta 3 dels 6 gerents que eren funcionaris de l'Ajuntament i l'efecte que va tenir sobre les retribucions percebudes el 2020 per aquestes 3 persones ascendeix a un total en excés de 965 €, si bé el criteri indegut esmentat s'aplica a tot el personal funcionari de l'Ajuntament (vegeu l'apartat 2.2.5.g).“

L'Informe conclou 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. 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” .

1.3.- A data 28 de juliol de 2023, i la vista de les observacions i recomanacions que consten al referit informe, el Gerent Municipal va ordenar l'inici d'actuacions que, entre altres, consistien en 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.

1.4.- Donat que les conclusions de l'Informe de la Sindicatura de Comptes afecten també, lògicament, al personal laboral del CEB, en data 13 de setembre, es va convocar al Comitè d'Empresa per tractar de regularitzar la situació del personal laboral en allò referent al càlcul dels triennis, sense que es pogués aconseguir cap acord.

2. Consideracions jurídiques

2.1.- Regulació dels triennis en el Conveni Col·lectiu de l'Ajuntament de Barcelona

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) estableix que al personal laboral s'aplica el mateix règim retributiu que al personal funcionari:

Quarta Règim retributiu

S'aplica al personal laboral el mateix règim retributiu que al personal funcionari, tant en la seva estructura com quanties.

La incorporació d'aquesta clàusula va ser fruit de la negociació col·lectiva, on ambdues parts (representants dels treballadors i Ajuntament de Barcelona), en el marc de la seva autonomia de la voluntat, van decidir aplicar al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona el mateix règim retributiu que al personal funcionari, a fi i efecte de garantir la igualtat de règim retributiu d'ambdós col·lectius.

En data 09/12/2021 el CEB i el seu Comitè d'Empresa van acordar l'adhesió a l'acord de condicions de treballs comunes de l'Ajuntament de Barcelona i, per tant, també del conveni col·lectiu (annex personal laboral).

És manifestació, doncs, del dret a la negociació col·lectiva laboral entre els representants dels treballadors i el CEB, garantint-se la seva aplicació atesa la força vinculant del conveni col·lectiu.

En aplicació d'aquesta clàusula i de l'acord d'adhesió del CEB al conveni col·lectiu, el personal laboral del CEB ha percebut els triennis aplicant el mateix criteri d'abonament que al personal funcionari.

2.2.- Normativa de regulació dels triennis

La normativa de funció pública que estableix que el valor dels triennis es determina en funció del grup o subgrup en què està en actiu el funcionari en el moment de perfeccionar-los.

- Així ho estipula l'**article 23.2.b) de la Llei 30/1984**, de 2 d'agost, de Mesures per a la reforma de la funció pública:

"Els triennis, consistents en una quantitat igual per a cada grup, per cada tres anys de servei en el cos o escala o categoria. En el cas que un funcionari presti els seus serveis successivament en diferents cossos, escales, classes o categories de diferent grup de classificació, té dret a continuar percebent els triennis meritats en els grups anteriors."

Quan un funcionari canviï d'adscripció a grup abans de completar un trienni, la fracció de temps transcorregut es considerarà com a temps de serveis prestats al nou grup"

Aquesta regulació segueix en vigor fins que no es dugui a terme el desenvolupament normatiu en virtut de l'apartat 3 de la Disposició final quarta del TREBEP

- També l'**article 2 del Reial Decret 1461/1982**, de 25 de juny, pel qual es dicten normes d'aplicació de la Llei 70/1978, de 26 de desembre, de reconeixement de serveis prestats previs a l'Administració estableix clarament com s'ha de dur a terme la valoració dels triennis:

"Artículo 2. Valoración de los trienios.

Uno. Los servicios previos reconocidos se acumularán por orden cronológico y se procederá a un nuevo cómputo de trienios y a su valoración.

En el supuesto de que el funcionario de carrera hubiera pertenecido a más de un Cuerpo, escala o plaza se computará cada período de servicios prestados de acuerdo con el valor correspondiente al nivel de proporcionalidad de cada Cuerpo, escala o plaza en el período respectivo. Igual criterio de valoración se aplicará en los supuestos de personal que prestó servicio en condición distinta a funcionarios de carrera.

Dos. Los períodos de tiempo que totalicen uno o varios trienios tendrán una valoración económica que vendrá fijada por el nivel de proporcionalidad que corresponda a los del Cuerpo, escala, plantilla o plaza con funciones análogas a las desempeñadas durante el tiempo a reconocer por los servicios previos.

Esta analogía se determinará precisamente el día en que se hubiera perfeccionado el trienio o trienios a que dé lugar el reconocimiento de servicios, con independencia de que durante los tres años de cada trienio se hubiera desempeñado funciones correspondientes a diversos niveles de proporcionalidad.

- A nivell autonòmic, **l'article 102.b) del Decret legislatiu 1/1997**, de de 31 d'octubre, pel qual s'aprova la refosa en un Text únic dels preceptes de determinats textos legals vigents a Catalunya en matèria de funció pública, també contempla entre les retribucions bàsiques, els triennis, determinant que

“consisteixen en una quantitat igual per a cada grup i per cada tres anys de serveis en aquest. En el supòsit que els tres anys de serveis ho siguin en grups diferents, es computa per tots tres anys l'import corresponent al grup del cos o l'escala en el qual estigui en actiu el funcionari en el moment de perfeccionar el trienni”.

Dit article així com el segon paràgraf de l'article 23.2 b) de la Llei 30/1984 regula que el temps de servei computi en el darrer grup únicament quan el trienni no s'havia perfeccionat. Aquesta previsió específica només afecta a la situació concreta de canvi de grup en el transcurs de la meritació d'un trienni, i per tant, a sensu contrario, no habilita a aplicar el criteri del darrer grup de forma general i en els triennis ja perfeccionats.

- Finalment, cal tenir en compte literalitat de **l'article 164 del Decret 214/1990** de 30 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament del personal al servei de les entitats locals (en endavant RPEL) que disposa:

1. Quan un funcionari presti els seus serveis successivament en cossos diferents o, si s'escau, subescales, classes o categories, tindrà dret a seguir percebent els triennis acreditats en els llocs anteriors.

2. Quan un funcionari canviï de cos o, si s'escau, de subescala, classe o categoria, abans de completar un trienni, la fracció de temps transcorregut es considerarà com a temps de serveis prestat en el nou al qual passi a pertànyer.

2.3.- Nul·litat del criteri municipal d'abonar els triennis a valor del darrer grup o subgrup de classificació professional

Com ja s'ha apuntat als Antecedents de fet del present informe, el CEB, seguint el criteri de l'Ajuntament de Barcelona, abona els triennis a valor de l'últim subgrup o grup de classificació al qual pertany el treballador (tant funcionari com laboral), amb independència del grup o subgrup al qual es van meritjar els triennis.

Així ho exposa l'Informe de la Sindicatura de Comptes entenent que dit aquest criteri contravé la normativa de funció pública (ens remetem al marc normatiu exposat a l'apartat 2.2)

La jurisprudència també és pacífica respecte a la nul·litat del criteri d'abonar els triennis al darrer grup de classificació, amb independència del grup al qual es van meritjar.

A títol d'exemple, podem citar la Sentència de la Secció Tercera de la Sala del Contenciós Administratiu del Tribunal Superior d'Andalusia de 5 de novembre de 2009 (recurs núm. 949/2001) que estableix el següent:

“Es nulo el Art. 44.3 sobre los trienios, pues, conforme a reiteradísima jurisprudencia que, por conocida y copiosa es ocioso citar, estos se perciben en la cuantía correspondiente al grupo en que se perfeccionaron, no en la cuantía fijada al grupo a que actualmente pertenezca el funcionario, lo cual, frente a lo propugnado por la demandada, constituye fundamento suficiente para su anulación”.

Seguint el mateix criteri es pronuncia la Sentència de la Secció 2^a de la Sala del Contenciós Administratiu del Tribunal de Justícia de la Comunitat Valenciana núm. 1343/2001, de 14 de desembre (recurs núm. 283/2001):

“En definitiva, los trienios, por su propia naturaleza, se devengan en el momento que se cumple el tiempo de servicios necesario para ello de acuerdo con las circunstancias del Cuerpo o Grupo al que pertenece en ese momento el funcionario y, a partir de ese momento se incorpora a sus derechos retributivos, reflejándose en la nómina con carácter permanente, de modo que su percepción en lo sucesivo se produce con independencia de las vicisitudes de la carrera funcional, ya se permanezca en el mismo Grupo o se cambie, integrándose entre los demás conceptos retributivos del funcionario, pero manteniendo su individualidad y alcance pues, como retribución que corresponde a unos servicios ya prestados con anterioridad, no constituye un concepto que se realiza en razón a la pertenencia actual a un determinado grupo, desempeño de un puesto y otras circunstancias, sino en razón de haberse cumplido determinado tiempo de servicios en concretas circunstancias, por lo que su valoración ha de referirse en todo caso a tales condiciones determinantes de su nacimiento, es decir, al Cuerpo o Grupo al que pertenecía el funcionario cuando se devengó el trienio”.

Per tot això, i de conformitat amb la normativa exposada a l'apartat anterior, cal concloure que el criteri històricament adoptat per l'Ajuntament de Barcelona d'abonar els triennis a valor de l'últim subgrup o grup de classificació al qual pertany el funcionari, amb independència del grup o subgrup al qual es van meritjar els triennis és il·legal, atès que contravé la citada normativa.

2.4.- Aplicació de la normativa reguladora dels triennis al personal laboral del Consorci d'Educació de Barcelona

Malgrat que la normativa i la jurisprudència que hem exposat afecta, formalment, al personal funcionari, cal concloure que també resulta d'aplicació al personal laboral de l'Ajuntament de Barcelona en virtut de la Clàusula Preliminar Quarta del Conveni Col·lectiu municipal i al personal laboral del CEB.

Recordem que la Clàusula Preliminar Quarta del Conveni Col·lectiu disposa que *“s'aplica al personal laboral el mateix règim retributiu que al personal funcionari, tant en la seva estructura com quanties”* i, per tant, la quantia dels triennis del personal laboral s'estableix per remissió a l'article 23.2.b) de la Llei 30/1984, l'article 2 del Reial Decret 1461/1982, l'article 102.b) del Decret legislatiu 1/1997 i article 164 RPEL, és a dir, en funció del grup al qual s'han perfeccionat.



3.- Efectes de la nul·litat del criteri d'abonament dels triennis

A la vista de les consideracions exposades cal concloure que el CEB ha d'instar un procediment de conflicte col·lectiu per modificar el criteri d'abonament dels triennis del personal laboral i ha de requerir el reintegrament de les quantitats indegudament percebudes.

3.1.- Interposició d'una demanda per conflicte col·lectiu

Així doncs, havent conclòs que el criteri mantingut per l'Ajuntament (seguit per aquest Consorci) per calcular els triennis al personal funcionari és nul, però tenint en compte que es tracta d'una pràctica municipal consolidada de molt temps i que no ha estat possible l'acord amb els representants dels treballadors en el canvi de criteri, entenem que és procedent interposar una demanda de conflicte col·lectiu regulat als articles 153 i següents de la Llei 36/2011, de 10 d'octubre, reguladora de la jurisdicció social, atès que es preveu per a situacions com les presents:

"Art. 153.1. Se tramitarán a través del presente proceso las demandas que afecten a intereses generales de un grupo genérico de trabajadoras o a un colectivo genérico susceptible de determinación individual y que versen sobre la aplicación e interpretación de una norma estatal, convenio colectivo, cualquiera que sea su eficacia, pactos o acuerdos de empresa, o de una decisión empresarial de carácter colectivo (...)"

3.2.- Reintegrament de quantitats indegudes

En segon lloc, respecte a les quanties dels triennis abonades als treballadors i treballadores a raó del darrer grup de classificació professional, caldrà instar un procediment de reintegrament de quantitats indegudes segons el que estableix l'article 77 Llei 47/2003 de 26 de novembre, General Pressupostària, tenint en compte el termini de prescripció d'un any previst a l'article 59 del Reial Decret Legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, pel que s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels Treballadors. En relació amb la restitució de les quanties indegudament abonades, caldrà tenir en compte l'article 607 de la Llei 1/2000, de 7 de gener, d'Enjudiciament Civil, en el que s'estableixen les quanties de salari inembargables.

Per últim, i pel que fa a la participació de la persona interessada, caldrà obrir el corresponent tràmit d'audiència per un termini no inferior a deu dies ni superior a quinze, a fi que pugui al·legar i aportar els documents i justificacions que consideri pertinents, en els termes de l'article 82 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les Administracions Públiques.

D'altra banda, cal tenir en compte que l'article 22.1. g) de la LPAC estableix com a causa de suspensió del procediment, en aquest cas, del reintegrament de quanties indegudes, el següent:

g) Quan per resoldre el procediment sigui indispensable obtenir un pronunciament previ per part d'un òrgan jurisdiccional, des del moment en què se sol·licita, fet que s'ha de comunicar als interessats, fins que l'Administració en tingui constància, fet que també se'ls ha de comunicar.



Per tot l'exposat, i d'acord amb l'article 10 s) del Decret 84/2002, de 5 de febrer, de constitució del Consorci d'Educació de Barcelona, el Consell de Direcció ACORDA:

- 1. INTERPOSAR** una demanda de conflicte col·lectiu o qualsevol altra que correspongui per a modificar el criteri d'aplicació d'abonament dels triennis a raó del darrer grup o subgrup professional al personal laboral del CEB 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 a raó del valor 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 30 de juliol.
- 2. INCOAR** un expedient de reintegrament d'ingressos indeguts d'acord amb l'article 77 Llei 47/2003 de 26 de novembre, General Pressupostària i **PARALITZAR-NE** la tramitació fins que hi hagi sentència ferma respecte al criteri d'abonament dels triennis al personal laboral del CEB.
- 3. NOTIFICAR** als treballadors i treballadores, que consten al llistat que s'annexa a la present resolució com a document número 1, 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.