

GENERALITAT DE CATALUNYA
DEPARTAMENT D'EDUCACIÓ
Secretaria General d'Educació

Via Augusta, 202-226
08021 Barcelona

Recurs potestatiu de Reposició contra la Resolució EDU/182/2021, de 29 de gener, de convocatòria de concurs oposició per a l'ingrés i accés a la funció pública docent i adquisició de noves especialitats, publicada al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya número 8332 en data 3 de febrer de 2021.

NOM:	<input type="text"/>		
COGNOMS:	<input type="text"/>		
NÚM. DNI:	<input type="text"/>	TELÈFON:	<input type="text"/>
CORREU ELECTRÒNIC:	<input type="text"/>		
DOMICILI:	<input type="text"/>		
CODI POSTAL:	<input type="text"/>	POBLACIÓ:	<input type="text"/>

Que mitjançant el present escrit, de conformitat amb el que estableixen els articles 112, 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques (en endavant, LPACAP), **INTERPOSO RECURS POTESTATIU DE REPOSICIÓ** contra la RESOLUCIÓ EDU/182/2021, de 29 de gener, de convocatòria de concurs oposició per a l'ingrés i accés a la funció pública docent i adquisició de noves especialitats, publicada al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya número 8332 en data 3 de febrer de 2021, d'acord amb els següents

MOTIUS

PRIMER.- La resolució impugnada convoca un procés de selecció per a l'ingrés i accés a la funció pública docent per proveir 3.490 places de cossos de funcionaris docents del Departament d'Educació, en execució de la taxa per a la consolidació i estabilització de l'ocupació temporal establerta a les Lleis de Pressupostos de l'Estat que consten identificades al preàmbul de la resolució impugnada (PESCO). En aquest sentit, la convocatòria objecte de recurs afecta exclusivament a places en abús de temporalitat atès que venen essent ocupades per personal interí per neutralitzar necessitats estructurals de l'Administració educativa durant un període inusualment llarg. Dit això, és del tot evident que l'execució d'aquest procés vulnera l'objectiu de política social establert a la **Clàusula 5 de la Directiva 1999/70/CE**, de 28 de juny, relativa a l'Acord marc de la CES, UNICE i CEEP sobre el treball de durada determinada perquè segons la **STJUE de 19 de març de 2020** assumptes acumulats C-103/18 i C-429/18 (SÁNCHEZ RUIZ), no és admissible com a mesura de naturalesa sancionadora l'execució de processos selectius com el proposat mitjançant la Resolució EDU/182/2021 (apartats 97, 98, 99, 100 i 101).

En aquest sentit, l'únic procés selectiu que pot ésser considerat una vertadera solució per l'abús de la contractació temporal és la modalitat del **concurs de mèrits en torn restringit** pel personal interí de llarga durada.

Aquesta mesura, de fet, és avalada pel Parlament de Catalunya mitjançant la **Moció 89/XII** sobre precarietat laboral, no és desconeguda pel nostre sistema de funció pública en supòsits excepcionals com el que ara ens ocupa (**article 61.6 TREBEP**) i, *obiter dicta*, és la mesura proposada per l'Advocada General exposada a l'apartat 85 de les conclusions dels assumptes acumulats C-103/18 i C-429/18 (SÁNCHEZ RUIZ) presentades el 17 d'octubre de 2019 quan refereix que *"la transformación de relaciones de servicio temporales en relaciones de servicio indefinidas y fijas debido a la falta de otras posibilidades de sanción, me parece indispensable que exista un procedimiento ordenado para la ejecución de la sanción, de modo que pueda determinarse de modo comprensible, sobre la base de criterios objetivos y transparentes, el orden en los nombramientos."*

Hom podria adduir que el sistema selectiu per l'accés a la funció pública docent és el concurs oposició, i tal vegada tindria raó, però caldria matissar que és igualment cert l'obligació de l'Administració d'interpretar l'ordenament jurídic intern de la forma més favorable possible per assolir el resultat de la normativa comunitària, segons l'establert a l'article 288 TFUE vide **STJUE d'11 de febrer de 2021**, assumpte C-760/18 (AGIOS NIKOLAOS), apartat 65.

Per tot l'exposat, entenem que si es considera que la solució de l'estabilització de les interines en abús de la temporalitat ha de passar imperiosament per l'execució d'un procés selectiu, **aquest s'ha de vehicular mitjançant la figura del concurs de mèrits**, atès que és un sistema totalment legat i l'únic que permet d'una forma real valorar l'experiència professional com a font principal de mèrit i capacitat per l'exercici de la funció docent, en concurrència competitiva i en condicions d'igualtat en l'accés a la funció pública de carrera.

SEGON.- Com dèiem al punt anterior, la resolució que s'impugna fonamenta el seu origen, precisament, en acords del govern que fan referència a l'aprovació d'oferta pública d'ocupació per l'estabilització i consolidació de l'ocupació temporal del personal al servei de l'Administració de la Generalitat de Catalunya (PESCO) processos que, per la seva naturalesa, tenen la consideració d'extraordinaris que permeten legalment a l'Administració modificar les seves condicions. Malgrat tot, però, l'única mesura substancial que s'ha inclòs en aquesta convocatòria és la consideració que la fase de mèrits pugui computar el 40% de la puntuació màxima possible.

Considerem que aquesta mesura és totalment insuficient i, per tant, hem d'afirmar que **el Departament d'Educació no ha establert cap mesura extraordinària en aquests processos** que ara impugnem per facilitar el trànsit del personal interí en abús a la seva legítima estabilització i consolidació de drets, atès que no s'ha inclòs cap mesura excepcional a la fase d'oposició. Aquesta part entén que les interines de llarga durada, precisament per la seva situació de precarietat laboral, han d'obtenir algun tipus de **mesura de discriminació positiva** per equilibrar els desajustos de concórrer amb persones que no tenen la condició de personal temporal en abús, en base a l'equitat.

En efecte, són manifestes les raons d'excepcionalitat que afecten a aquestes places, i més que justificades les raons per les que s'ha d'adaptar la convocatòria. Per aquest motiu, d'acord amb la situació de fet exposada, no obeeix a cap principi d'eficàcia i bona administració mantenir aquest concurs oposició de la forma que actualment està configurat. Així doncs, considerem que no és compatible amb la finalitat d'aquests processos de consolidació i estabilització l'establiment de notes de tall a les diferents proves que configuren la fase d'oposició o el fet que no s'exceptuï al personal interí de la realització d'algun exercici.

És per tot això que se sol·licita l'adopció de les següents mesures:

1.- Que s'elimini la nota de tall establerta per superar cadascuna de les proves.

En primer lloc, és incongruent establir notes de tall a la fase d'oposició quan la única diferència substancial de la convocatòria aprovada pel Departament d'Educació és, precisament, posar en valor la valoració dels mèrits. És a dir, és incongruent augmentar la ponderació de la fase de concurs i, alhora, imposar limitacions a la fase d'oposició quan els serveis prestats són una via igualment vàlida per demostrar el mèrit i la capacitat.

En segon lloc, és contrari a la naturalesa d'aquests processos d'estabilització i consolidació l'establiment de qualsevol nota de tall que limiti a les interines en abús de la temporalitat que se'ls hi valorin els seus anys d'experiència professional i la seva formació continua com una riquesa del sistema educatiu públic que s'ha de protegir.

2.- Que s'exceptuï al personal interí de llarga durada de la realització de la segona prova.

El personal interí que acrediti més de tres anys de prestació de servei docent no ha de realitzar aquesta prova perquè el seu objecte és "*la comprovació dels coneixements específics de l'especialitat a la qual s'opta i les habilitats per a construir situacions d'aprenentatge*" i, en aquest sentit, una interina que acumula més de tres cursos acadèmics exercint la funció docent és evident que coneix i aplica múltiples tècniques didàctiques i, òbviament, posseeix suficients coneixements específics de l'especialitat per garantir la qualitat de l'educació.

De fet, aquest tipus d'exempcions no són desconegudes a l'Administració de la Generalitat de Catalunya en el marc del procés PESCO, atès que per RESOLUCIÓ JUS/649/2016, de 15 de març, modificada per la Resolució JUS/721/2019, de 22 de març, de convocatòria del procés selectiu per proveir 301 places de l'àmbit funcional d'execució penal del cos de diplomatura de la Generalitat de Catalunya (grup A, subgrup A2), educació social (núm. de registre de convocatòria JU029), publicada al DOGC número 7835 en data 20 de març de 2019 i DOGC número 7840 en data 26 de març de 2019, s'estableix una exempció *mutatis mutandis* idèntica a la que aquí estem reclamant:

"8. Desenvolupament del procés selectiu

8.1 Fase d'oposició.

Segon exercici. Preguntes curtes de caràcter teoricopràctic.

Exempcions del segon exercici de la primera prova:

Estan exemptes de realitzar la totalitat del segon exercici les persones aspirants següents:

a) Les persones aspirants del torn lliure que en el moment de publicació de la convocatòria acreditin haver prestat un mínim de tres anys de serveis com a educador/a social a l'Administració de la Generalitat de Catalunya en llocs de l'àmbit funcional d'execució penal.

Estan exemptes de realitzar les 5 preguntes de l'apartat a) del segon exercici les persones aspirants del torn lliure que en el moment de publicació de la convocatòria acreditin haver prestat un mínim de tres anys de serveis com a educador o educadora social a l'Administració de la Generalitat de Catalunya en llocs no inclosos en l'àmbit funcional d'execució penal."

Per tot l'anterior, considerem que existeixen els criteris d'oportunitat necessaris pels que la pròpia Administració hagués pogut aplicar d'ofici aquestes mesures. No obstant, com això malauradament no ha succeït, mitjançant la presentació d'aquest recurs de reposició la resolució no esdevé ferma i, en conseqüència, correspon a aquesta Administració resoldre allò que s'ha peticionat.

El fet que estigui publicada la convocatòria no és un impediment per modificar-la, inclús substancialment, perquè encara no s'ha publicat el llistat definitiu d'admesos i exclosos vide **STSJ EXT 68/2019, de 24 de gener** (núm. recurs: 7/2019; IdCendoj: 10037330012019100030)

TERCER.- Tot i l'anterior, el cert és que s'adverteixen a la convocatòria altres irregularitats que justifiquen la seva revocació.

1) No entenem quina raó objectiva justifica el tracte diferent entre el personal de carrera i l'interí per discriminar aquests de les prerrogatives atorgades a aquells en el marc del procés selectiu, concretament a la regulació de la **fase de pràctiques**.

La darrera fase del procés selectiu està constituïda per la fase de pràctiques, regulada a la base 11, que té per objecte "*la valoració de l'aptitud per a la docència de les persones que han estat seleccionades*". No obstant l'anterior, la base 11.4 estableix que les "*persones que hagin prestat servies almenys un curs escolar com a funcionaris docents de carrera, queden exemptes de l'avaluació de la fase de pràctiques*" això sens perjudici del dret d'opció establert a la base 10.2.

El que acabem d'exposar vulnera de forma flagrant la prohibició de discriminació establerta a la **Clàusula 4 de la Directiva 1999/70/CE** i, per extensió, el dret a la igualtat establert a l'**article 14 CE** perquè la base 11.4 únicament permet l'exempció de la fase de pràctiques al personal de carrera discriminant injustificadament al personal interí, atès que el rellevant per la seva concessió és haver prestat com a mínim serveis almenys durant un curs escolar.

Per tant, la raó que justifica l'exempció no és ben bé la condició de carrera de l'aspirant, sinó la prestació de serveis com a docent. En aquest sentit, necessàriament s'ha d'aclarir que la funció docent exercida mitjançant vinculació de carrera o interina no comporta cap diferència pel que fa a les funcions, consegüentment, la prestació de serveis és indistingible independentment de la naturalesa del vincle administratiu (temporal o de carrera).

En definitiva, no és raonable la diferenciació de tracte, doncs les funcions durant la prestació del servei són les mateixes, és a dir, en l'àmbit de la docència s'adquireix, objectivament, la mateixa "aptitud per a la docència" sigui quin sigui el vincle i, per tant, es discriminatori negar a l'aspirant que acrediti almenys un curs escolar com a funcionari interí quedar exempt de l'avaluació de la fase de pràctiques ni tampoc, evidentment, del dret d'opció establert a la base 10.2 pels mateixos motius i, per si no fos prou, menys tolerable resulta aquesta diferenciació quan ens trobem davant d'un procés selectiu d'estabilització de l'ocupació temporal que, precisament, afecta al personal interí en general i, en especial, al de llarga durada que atresora abundant aptitud per a la docència.

Per tant, entenem que s'ha de revocar la diferenciació de tracte establerta a les bases 10.2 i 11.4 per ser una discriminació injustificada i reconèixer en conseqüència expressament aplicables aquestes disposicions al personal interí perquè d'acordar el seu manteniment es lesionarien drets susceptibles d'empara **[article 47.1 a) LPACAP]** vide **STSJ CAT 1411/2020, de 5 de febrer** (núm. recurs 906/2017; IdCendoj: 08019330042020100050).

Per tot l'exposat,

SOL·LICITO que es tingui per presentat aquest escrit, es serveixi admetre'l, es tinguin per interposat, en temps i forma, **RECURS POTESTATIU DE REPOSICIÓ** contra la RESOLUCIÓ EDU/182/2021 i, de conformitat, s'acordi la revocació de la resolució indicada pels motius exposats.

PRIMER ALTRESSÍ DIC: Que interessa al dret d'aquesta part la **suspensió de l'execució de la RESOLUCIÓ EDU/182/2021, de 29 de gener**, d'acord amb l'establert a l'**article 117 de la LPACAP** perquè es poden causar perjudicis de difícil o impossible reparació [art. 117.2 a) LPACAP] atès que afecta a les persones amb major inestabilitat laboral, amb les conseqüències que això comporta en cas de perdre el lloc de treball.

Tot i això, al fonamentar-se el recurs causes de nul·litat de l'article 47, la suspensió està *per se* justificada [art. 117.2. b) LPACAP].

En tot cas, l'Administració d'ofici, igual que ha fet en altres ocasions [Resolució JUS/1785/2017, de 21 de juliol (DOGC núm. 7420, de 26 de juliol); Resolució JUS/1393/2019, de 21 de maig (DOGC núm. 7882, de 24 de maig); Resolució PDA/1915/2019, de 10 de juliol (DOGC núm. 7917, de 15 de juliol); o aquest mateix Departament a la Resolució EDU/2078/2020, de 24 d'agost (DOGC núm. 8211, de 27 d'agost)] en aplicació del que disposen els apartats segon i tercer de l'article 117 de la LPACAP, ha de suspendre el termini d'aprovació i publicació de les llistes provisionals de persones aspirants admeses i excloses fins que s'efectuï la notificació, a totes les persones interessades, de les resolucions dels recursos potestatis de reposició interposats contra l'esmentada convocatòria.

SOL·LICITO: Que havent presentat aquesta sol·licitud de suspensió, acordi suspendre l'execució de la RESOLUCIÓ EDU/182/2021, de 29 de gener, de convocatòria de concurs oposició per a l'ingrés i accés a la funció pública docent i adquisició de noves especialitats (DOGC núm. 8332, de 3 de febrer de 2021).

SEGON ALTRESSÍ DIC: Que interessa al dret d'aquesta part que les notificacions que s'hagin de practicar derivades d'aquest procediment es realitzin preferentment per via electrònica (art. 40 i concordants de la LPACAP) i es fixa com a mitjans per a comunicar la posada a disposició electrònica de la notificació el correu electrònic i el número de mòbil que consten a l'encapçalament.

SOL·LICITO: Que tingui per feta l'anterior manifestació als efectes oportuns.

Barcelona, de de 2021

Signatura de la persona interessada