

Expediente Núm. 208/2009

Dictamen Núm. 242/2009

V O C A L E S :

Fernández Pérez, Bernardo,
Presidente
Jiménez Blanco, Pilar
Del Valle Caldevilla, Luisa Fernanda
Fernández Noval, Fernando Ramón

Ausente por inhibición:
Rodríguez-Vigil Rubio, Juan Luis

Secretario General:
García Gallo, José Manuel

El Pleno del Consejo Consultivo del Principado de Asturias, en sesión extraordinaria celebrada el día 20 de mayo de 2009, con asistencia de las señoras y los señores que al margen se expresan, emitió el siguiente dictamen:

“El Consejo Consultivo del Principado de Asturias, a solicitud de V. E. de 19 de febrero de 2009, examina el expediente de revisión de oficio, incoado por Resolución de la Gerente del Servicio de Salud del Principado de Asturias de 12 de diciembre de 2008, del acuerdo de la Dirección de Recursos Humanos y Financieros del Servicio de Salud del Principado de Asturias, de fecha 19 de enero de 2007.

De los antecedentes que obran en el expediente resulta:

1. Mediante Resolución de 12 de diciembre de 2008, dictada por la Gerente del Servicio de Salud del Principado de Asturias (en adelante SESPA), se inicia el procedimiento de “revisión de oficio del acuerdo de fecha 1 de diciembre de 2006 (*sic*) del Servicio de Salud, en virtud del cual se aprueba un programa de

productividad variable", indicando en los antecedentes que "desde la fecha 19 de enero de 2007, se viene abonando un complemento retributivo en concepto de programas especiales por su especial dedicación al trabajador en categoría de Enfermero DUE,", y que "dichos abonos vienen amparados por el acuerdo de la Dirección de Gestión Recursos Humanos y Financieros" del SESPA, "de fecha 19 de enero de 2007, con efectos retroactivos desde el 1 de diciembre de 2006 y, teniendo en cuenta la especial dedicación y responsabilidad asumida por el trabajador en su colaboración temporal en los Servicios Centrales", señalando en los fundamentos de derecho que dicho acto incurre "en la causa de nulidad prevista en el apartado b) del artículo 62 de la Ley 30/1992, al haber sido dictado por órgano manifiestamente incompetente por razón de la materia".

En la misma resolución de inicio se acuerda "suspender cautelarmente la ejecución del acto".

2. Como antecedentes, se han incorporado al procedimiento copias de los siguientes documentos: a) Folios 1, 4, 5, 6, 7 y 8 del informe definitivo de control financiero permanente sobre gastos de personal, correspondiente al mes de diciembre de 2007, Gerencia de Atención Especializada del Área Sanitaria VIII. b) Escrito de fecha 19 de enero de 2007 del Director de Recursos Humanos y Financieros del SESPA, dirigido a la Gerencia de Atención Especializada Área Sanitaria VIII, en el que se informa que, "en relación con la colaboración temporal (del interesado) con la Subdirección de Gestión Económico-Financiera (...) el desempeño de su puesto de trabajo conlleva funciones de responsabilidad en la implantación del módulo de gestión de la incapacidad temporal, así como una especial dedicación y una jornada que incluye la prestación de servicios en horario de mañana y tarde./ Por este motivo deberán abonar, desde el 1 de diciembre de 2006, al citado (...) la cantidad necesaria para que su retribución ascienda a 36.720,00 euros en cómputo anual./ En esta cuantía no se incluyen los posibles trienios a los que

tenga derecho la trabajadora, y deberá ser prorrateada en función del tiempo que permanezca en la situación de colaboración temporal. Así mismo se actualizará en los mismos porcentajes que las retribuciones del personal estatutario". c) Informe del Jefe del Servicio Jurídico del SESPA, de fecha 9 de diciembre de 2008, en el que se afirma que "la causa de nulidad alegada se ajusta presunta e inicialmente a las previsiones legales contenidas en los números 1.b), e) y f) del art. 62 de la Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común".

3. Durante el preceptivo trámite de audiencia no se formulan alegaciones.

4. Con fecha 9 de febrero de 2009, la Gerente del SESPA suscribe una propuesta de resolución en la que, tras resumir la tramitación efectuada, concluye que procede "declarar la nulidad del acuerdo de la Dirección de Recursos Humanos y Financieros del (SESPA), de fecha 19 de enero de 2007, incurso en causa de nulidad de pleno derecho por haber sido dictado por órgano manifiestamente incompetente, prevista en el apartado 1.b), e) y f) del artículo 62 de la Ley 30/1992".

5. Mediante Resolución de la Directora Gerente del SESPA, de 19 de febrero de 2009, teniendo en cuenta que se ha solicitado "dictamen preceptivo del Consejo Consultivo del Principado de Asturias", se acuerda la "suspensión del plazo máximo legal de tres meses previsto para la resolución del procedimiento (...) hasta la recepción del mencionado informe".

6. En este estado de tramitación, mediante escrito de 19 de febrero de 2009, registrado de entrada el día 26 del mismo mes, V. E. solicita al Consejo Consultivo del Principado de Asturias que emita dictamen, junto con otros seis, sobre consulta preceptiva relativa al procedimiento de revisión de oficio del acuerdo de la Dirección de Recursos Humanos y Financieros del SESPA, de

fecha 19 de enero de 2007, adjuntando a tal fin copia autenticada del expediente.

7. Con fechas 27 de febrero, 4 y 23 de marzo de 2009 (y con registro de entrada los días 5, 9 y 26 de marzo), V. E. remite, a solicitud de este Consejo, documentación complementaria relativa a diverso personal destinado en el HUCA y en otros servicios sanitarios, con indicación de la naturaleza jurídica de su relación de empleo, así como otros datos e informes sobre contratos laborales, convenios colectivos aplicables y retribuciones del personal del Instituto Nacional de la Salud y del SESPA.

A la vista de tales antecedentes, formulamos las siguientes consideraciones fundadas en derecho:

Coincidentes con las del [Dictamen 0117-09#consideraciones](#)