



G CONSELLERIA
O HISENDA
I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

Exp: INF/26/2018

Document: informe

Emissor: DGFAP/SRj/OM

Informe jurídic relatiu a l'extinció del consorci Institut d'Estudis Baleàrics i als projectes de decret pels quals s'aproven els estatuts de les entitats públiques empresarials Institut d'Estudis Baleàrics i Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears

Antecedents

El dia 24 de setembre de 2018, va tenir entrada a la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques un escrit de la secretària general de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques, pel qual se sol·licita un informe relatiu a l'extinció del consorci Institut d'Estudis Baleàrics i als projectes de decret pels quals s'aproven els estatuts de les entitats públiques empresarials Institut d'Estudis Baleàrics i Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears.

Fets

1. Mitjançant el Decret 55/2012, de 13 de juliol, es va extingir l'organisme autònom Institut d'Estudis Baleàrics i es va integrar en el Consorci per al Foment de la Llengua Catalana i la Projecció Exterior de la Cultura de les Illes Balears (BOIB núm. 101, de 14 de juliol de 2012) i mitjançant l'Acord del Consell de Govern de 13 de juliol (BOIB núm. 101, de 14 de juliol de 2012), es va autoritzar la modificació del Consorci per al Foment de la Llengua Catalana i la Projecció Exterior de la Cultura de les Illes Balears, la modificació dels seus Estatuts i el canvi de denominació a Institut d'Estudis Baleàrics.

L'esmentat Acord del Consell de Govern de 13 de juliol va ser derogat per l'Acord del Consell de Govern de 19 de juliol de 2013 pel qual s'autoritza la modificació dels Estatuts de l'Institut d'Estudis Baleàrics (BOIB núm. 101, de 20 de juliol de 2013), actualment en vigor.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

L'Institut d'Estudis Baleàrics (IEB), a l'empara del que disposa l'article 2.1.e de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, és un consorci amb caràcter d'ens públic, de naturalesa corporativa de base associativa, amb personalitat jurídica i patrimoni propis, independents del seus membres, i que es regeix per les disposicions legals i reglamentàries pròpies de la seva naturalesa i pels seus Estatuts. Està integrat per l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la Universitat de les Illes Balears, el Consell Insular de Mallorca, el Consell Insular de Menorca, el Consell Insular d'Eivissa i el Consell Insular de Formentera.

D'acord amb el Decret 24/2015, de 7 d'agost, de la presidenta de les Illes Balears pel qual s'estableixen les competències i l'estructura orgànica bàsica de les conselleries de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, l'IEB està adscrit a la Conselleria de Cultura, Participació i Esports.

Ara es pretén l'extinció d'aquest Consorci i la creació de les entitats públiques empresarials següents:

- Institut d'Estudis Baleàrics, amb fins relacionats amb l'ensenyament i la normalització lingüística de la llengua catalana, la promoció de la cultura de les Illes Balears i la seva projecció exterior.
- Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, amb fins generals relacionats amb el desenvolupament de les indústries i empreses culturals i creatives en el marc de la comunitat autònoma de les Illes Balears.

2. La disposició addicional vuitena de la Llei 9/2011, de 23 de desembre, de pressuposts de la comunitat autònoma de les Illes Balears per a l'any 2012, autoritza amb caràcter general que el Govern realitzi les actuacions necessàries per racionalitzar i reduir el conjunt d'ens instrumentals de la Comunitat. Aquesta mateixa disposició estableix que aquestes actuacions inclouen les transformacions, extincions, fusions i integracions en altres ens instrumentals o en l'Administració, d'acord amb el que preveu la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la comunitat autònoma de les Illes Balears.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

3. El Parlament de les Illes Balears ha disposat la creació dels següents ens del sector públic instrumental de la comunitat autònoma com a entitats públiques empresarials de les que preveu l'article 2.1.b) de la Llei 7/2010, de 21 de juliol:

- L'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics, creada mitjançant la Llei 13/2014, de 29 de desembre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2015 (art. 40).
- L'entitat pública empresarial Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, creada mitjançant la Llei 13/2017, de 29 de desembre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2018 (art. 39).

4. L'escrit de sol·licitud d'informe aporta la següent documentació:

- a) Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Estudis Baleàrics.
- b) Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears
- c) Informe del director de l'IEB, de 5 d'octubre de 2017, relatiu a la cessió d'actius i passius i la translació del personal del consorci Institut d'Estudis Baleàrics a l'entitat pública empresarial Institut de la Llengua i la Cultura de les Illes Balears, mitjà propi i posterior extinció del consorci.
- d) Pressupost del consorci Institut d'Estudis Baleàrics per a l'any 2017.
- e) Relació de llocs de treball del personal laboral del consorci IEB, aprovada pel Consell de Direcció en la sessió de 19 de desembre de 2013.
- f) Relació d'ocupació de llocs de feina del personal laboral del consorci IEB, aprovada pel Consell de Direcció en la sessió de dia 19 de desembre de 2013.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

- g) Relació de llocs del personal funcionari del consorci IEB.
- h) Relació de llocs de laboral CAIB del consorci IEB.
- i) Relació de contractes que s'extingeixen.
- j) Relació de contractes d'alta direcció que s'extingeixen.
- k) Relació de contractacions fetes durant els darrers mesos.
- l) Informe de 18 de juny de 2013 en relació amb la disposició addicional quinzena de la Llei 15/2012, de 27 de desembre, de pressuposts generals de la comunitat autònoma de les Illes Balears per a l'any 2013, i respecte de la condició de fix, indefinit no fix o temporal dels treballadors de l'Institut d'Estudis Baleàrics, i escrit de 17 de desembre de 2013 adreçat a la direcció de l'IEB.
- m) Conveni col·lectiu dels organismes afectats.
- n) Escrit tramès a la delegada de personal del consorci IEB.

Els plans d'actuació inicial dels nous ens s'han rebut amb posterioritat i es varen elaborar el 28 d'octubre de 2014 (Institut d'Estudis Baleàrics) i de 20 d'octubre de 2017 (Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears). Així mateix, s'ha rebut amb posterioritat un *Informe relatiu a la translació del personal del consorci Institut d'Estudis Baleàrics a l'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics i posterior extinció del consorci*, del director de l'IEB, de 18 d'octubre de 2018.

5. En aquest punt cal tenir present que el consorci Institut d'Estudis Baleàrics, s'extingeix i paral·lelament es creen dues entitats públiques empresarials per la qual cosa s'ha de tenir en compte que la disposició addicional desena de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la comunitat autònoma de les Illes Balears, relativa a règim de personal en casos de translació de competències o funcions, estableix en el seu punt tercer:



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

Quan la translació de competències o funcions tengui lloc entre entitats públiques empresarials, consorcis i/o organismes de naturalesa privada, s'han d'aplicar les regles que, en relació amb l'extinció dels ens afectats, estableixin les normes o els acords del Consell de Govern a què es refereixen els articles 37.2, 52, 56 i 59 d'aquesta llei, segons els casos.

I el punt quart d'aquesta mateixa disposició addicional diu:

En tot cas, prèviament a l'aprovació de la norma o de l'instrument jurídic que pertorqui en cada cas, s'ha de demanar un informe preceptiu i vinculant a la conselleria competent en matèria de funció pública.

6. El Pla d'Actuació Inicial dels nous ens, en relació amb els recursos humans, diuen:

- Pla d'actuació inicial de l'Institut d'Estudis Baleàrics de 28 d'octubre de 2014:

«f) Previsions sobre els recursos humans necessaris per al funcionament del consorci Institut d'Estudis Baleàrics

Tenint en compte que el que es preveu és la transformació del consorci IEB en entitat pública empresarial IEB en compliment de normativa estatal que l'ha propiciada, i que l'entitat a extingir és una entitat que duu a terme actualment i durà a terme, fins al moment de la seva extinció, les competències que té atribuïdes -que coincideixen bàsicament amb les que assumirà el nou ens-, i que aquestes competències les exerceix amb el personal que ja té en plantilla, no es preveu que hi hagi un increment en el nombre de treballadors per al correcte funcionament de la nova entitat.

En total la plantilla la conformen 19 treballadors laborals de l'ens, 1 treballador laboral de la CAIB i 3 funcionaris de la CAIB.

En principi no es preveu la creació de cap plaça nova; si bé respecte del personal en plantilla, tant el laboral com els funcionaris, es preveu la seva subrogació o adscripció, segons pertorqui, al nou ens.»

- Pla d'actuació de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears de 20 d'octubre de 2017:



«6 i 7 - Previsions sobre els recursos humans i tecnològics necessaris pel funcionament de l'ICIB

La creació de l'ICIB no comportarà cap impacte econòmic o pressupostari específic ja que no suposa un augment de la despesa per l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, excepte la creació de la figura del Director o Directora.

Els recursos humans que es preveuen necessaris per al funcionament de l'ICIB procediran dels que actualment es troben destinats a la Direcció General de Cultura i l'IEB, amb l'única excepció de la Direcció Executiva, que és l'única figura de nova creació.

La ubicació física de l'ICIB seran inicialment les instal·lacions de la Conselleria de Cultura, Participació i Esports, propietat del Govern de les Illes Balears, per la qual cosa, tampoc comportarà increment de la despesa.

En definitiva, i tal com es reflecteix en aquest document, del que es tracta és de dotar de la personalitat jurídica a un ens que assumeix unes competències inicialment canalitzades a través de l'IEB i altres de nova implantació, que l'evolució i professionalització del sector cultural han posat de manifest».

– Finalment, el Pla d'actuació de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears de 20 d'octubre de 2017 *Informe relatiu a la translació del personal del consorci Institut d'Estudis Baleàrics a l'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics i posterior extinció del consorci*, del director de l'IEB, de 18 d'octubre de 2018, diu:

«La creació de l'entitat pública empresarial pràcticament no implica canvis pel que fa a recursos humans, atès que l'entitat funcionarà amb la subrogació de la plantilla del consorci.

Així, l'entitat comptarà inicialment amb els mateixos treballadors que té el consorci i que són: 19 treballadors laborals (3 dels quals estan en excedència), 1 funcionari i 1 laboral CAIB. D'altra banda, hi ha dos treballadors amb un contracte laboral especial d'alta direcció en vigor: el director de l'IEB, que es preveu que es mantengui, i la coordinadora de l'Illes Balears Film Commission. Pel que fa a aquest darrer contracte, està previst que sigui subrogat per l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, entitat pública empresarial creada per la Llei 13/2017, de 29 de de-



sebre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2018. Per tant, la coordinadora de l'Illes Balears Film Commission deixarà de ser treballadora de l'IEB.

L'actual relació de llocs de treball del personal laboral del consorci IEB va ser aprovada pel Consell de Direcció de l'organisme en data 19 de desembre de 2013, juntament amb la nova estructura salarial, d'acord amb la disposició addicional quinzena de la Llei 15/2012, de 27 de desembre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2013.

La subrogació del personal per part de la nova entitat pública empresarial no afectarà la seva relació contractual. D'acord amb l'article 44.1 del Reial decret legislatiu 1/2005, de 24 de març, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors, el canvi de titularitat d'una empresa no extingeix per si mateix la relació laboral i de Seguretat Social de l'anterior, incloent els compromisos de pensions, en els termes prevists en la seva normativa específica i, en general, quantes obligacions en matèria de protecció social complementària hagués adquirit el cedent.

Per a la subrogació i traspàs del personal del consorci a la nova entitat pública empresarial se seguirà el Reial decret legislatiu 1/2005, de 24 de març. És a dir, es duran a terme els tràmits següents:

1. El director de l'IEB informarà els treballadors del consorci sobre els motius del traspàs, les conseqüències jurídiques, econòmiques i socials d'aquest traspàs per als treballadors i les mesures previstes respecte als treballadors.
2. S'elaborarà un document per a la subrogació de drets i obligacions laborals per a cada contracte laboral, el qual ha de ser signat per l'empresa i el treballador.
3. La subrogació dels contractes del consorci per part de l'entitat pública empresarial es notificarà al Servei d'Ocupació de les Illes Balears (SOIB) i a la Tresoreria de la Seguretat Social.

Igual que en el cas del consorci, s'aplicarà el dret laboral privat al personal laboral propi de l'entitat pública empresarial, juntament amb tota la normativa que li és d'aplicació per ser una entitat del sector públic empresarial de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.



D'altra banda, a l'efecte de determinar la condició laboral del personal laboral del consorci, es va analitzar l'expedient personal de cada treballador i els expedients dels processos de selecció, aplicant els criteris tècnics i jurídics adoptats per la Comissió d'Anàlisi i Proposta de Reestructuració del Sector Públic Instrumental (observança dels principis constitucionals d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat), i, d'acord amb aquesta anàlisi, es va elaborar un informe d'acord amb el qual el Consell de Direcció de l'IEB, en la sessió de dia 19 de desembre de 2013, va aprovar el catàleg d'ocupació de l'entitat. Posteriorment, el mes de febrer de l'any 2016, dues treballadores del consorci IEB varen sol·licitar una excedència i les seves places varen ser ocupades per persones amb contracte temporal d'interinitat. Així mateix, el mes de setembre de 2017, una altra treballadora de l'IEB va sol·licitar també una excedència, però en aquests moments la seva plaça no està ocupada.

Amb la subrogació dels contractes, cada un dels treballadors laborals del consorci IEB mantindrà la seva condició laboral. És a dir, en cap cas, el personal amb la condició d'indefinit no fix o temporal del consorci IEB assolirà la condició de fix de l'entitat pública empresarial com a conseqüència de la translació de competències entre les empreses sense la superació d'un procés ordinari de selecció o bé d'un procés de consolidació, en el qual es garanteixin els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat. »

7. Així mateix, cal assenyalar que la relació de llocs de treball i la relació d'ocupació del Consorci Institut d'Estudis Baleàrics, es varen aprovar el 19 de desembre de 2013.

D'altra banda, l'estructura salarial del consorci que ara s'extingeix està adaptada (també amb data de 19 de desembre de 2013) a la disposició addicional 15^a de la Llei 15/2012, de 27 de desembre, de pressuposts generals de comunitat autònoma de les Illes Balears per a l'any 2013.

Fonaments de dret

1. D'acord amb el punt 2.o) de la Resolució de la consellera d'Hisenda i Administracions Públiques de 4 de setembre de 2015 per la qual es deleguen competències en matèria de gestió de personal, es delega en el director general de Funció Pública i Administracions Públiques l'emissió dels informes a què fa referència la



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

Llei 7/2010 quan l'emissió correspongués al o a la titular de la conselleria competent en matèria de funció pública.

2. L'article 59 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, en relació amb els consorcis, diu:

Article 59. Creació, modificació, extinció i fusió

1. La creació, la modificació i l'extinció dels consorcis requereix l'acord previ del Consell de Govern. L'acord s'ha d'adoptar a proposta de la conselleria afectada, amb l'informe preceptiu de la conselleria competent en matèria d'hisenda i pressuposts i també, en el cas d'extinció de l'ens, de la conselleria competent en matèria de funció pública, i ha d'autoritzar la persona titular de la conselleria sectorial a què s'adscrigui l'ens perquè subscrigui el conveni de col·laboració corresponent.
2. En tot cas, l'acord de Consell de Govern que decideixi la participació de la comunitat autònoma en un consorci ha de determinar, expressament, si escau, la seva subjecció a l'ordenament autonòmic de conformitat amb els criteris establerts en l'article 58.1 anterior.
3. La fusió de consorcis requereix, a més de l'acord dels òrgans de direcció corresponents de cadascun dels consorcis afectats, l'acord previ del Consell de Govern, a proposta conjunta de les conselleries d'adscripció i de la conselleria competent en matèria d'hisenda i pressuposts.
4. En tot cas, les modificacions o fusions que afectin substancialment aspectes propis del pla d'actuació inicial o de l'estudi economicofinancer, a què es refereix l'article 5, requereixen l'elaboració d'un nou pla d'actuació i d'un nou estudi economicofinancer.

3. L'article 40 de la Llei de pressuposts generals de la CAIB per a 2015, que preveu la creació de l'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics, diu:

Article 40. Creació de l'entitat pública empresarial Institut d'Estudis Baleàrics

1. Es crea l'ens del sector públic instrumental de la comunitat autònoma de les Illes Balears Institut d'Estudis Baleàrics, que pot fer servir l'acrònim IEB, com a entitat pública empresarial de les que preveu la lletra b) de l'article 2.1 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la comunitat autònoma de les Illes Balears, que té com a fins generals els relacionats amb l'ensenyament i la normalització lingüística de la llengua catalana, la promoció de la cultura de les Illes Balears i la seva projecció exterior, d'acord amb els seus estatuts.
2. Les funcions i les competències de l'ens, d'acord amb el que estableixin els estatuts i en el marc de les competències del Govern i de l'Administració de la comunitat autònoma de



les Illes Balears en matèria de llengua catalana i cultura de les Illes Balears, són les següents:

- a) El foment de la recerca, en totes les àrees de la cultura i la ciència, en temes relacionats amb les Illes Balears, d'acord amb els objectius generals que amb vista a la recerca proposin el Govern de les Illes Balears i el mateix institut.
- b) La formació lingüística en llengua catalana dels ciutadans de les Illes Balears, fora de l'ensenyament reglat.
- c) El foment dels usos socials de la llengua catalana en tots els àmbits de la vida diària.
- d) La difusió, per mitjans propis o aliens, de qualsevol tipus d'activitat cultural que es dugui a terme en l'àmbit territorial de les Illes Balears.
- e) La publicació en el camp dels estudis locals, mitjançant l'elaboració de monografies, col·leccions i revistes, i l'organització de jornades, congressos i conferències.
- f) El foment d'activitats culturals relatives a l'intercanvi i la relació entre Mallorca, Menorca, Eivissa i Formentera, i entre les Illes Balears i l'exterior.
- g) La difusió de la informació relativa als ajuts i els serveis que els organismes d'àmbit insular i municipal destinen a la creació artística i cultural.
- h) L'assessorament al Govern de les Illes Balears i als organismes de la comunitat autònoma de les Illes Balears en tots els temes de la seva competència que li siguin sol·licitats, sens perjudici de la funció consultiva que, d'acord amb l'article 35 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears, té la Universitat de les Illes Balears per a tot el que es refereix a la llengua catalana.
- i) L'exercici de la Secretaria del Patronat Ramon Llull.
- j) La publicació de materials diversos relacionats amb les finalitats de l'Institut.
- k) La realització d'activitats que s'adiguin amb les finalitats de l'Institut.

3. L'entitat pot exercir les potestats administratives necessàries per complir els seus fins i les seves competències, i fins i tot la potestat de foment, a més de la venda de productes i inputs culturals.

A aquest efecte, es pot adscriure a l'entitat el personal funcionari de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears que sigui necessari per exercir les potestats administratives, les competències i les funcions atribuïdes.

4. En el marc de les competències pròpies dels consells insulars i dels municipis, l'entitat pot concertar els instruments de col·laboració o cooperació prevists en la legislació aplicable, especialment els convenis de col·laboració i els plans i programes conjunts.

5. L'entitat queda adscrita inicialment a la Conselleria de Transparència, Cultura i Esports, sens perjudici dels canvis d'adscripció que pugui determinar el president o la presidenta de les Illes Balears per mitjà dels decrets d'estructura de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears.



6. Una vegada aprovats els estatuts de la nova entitat, s'extingirà el consorci Institut d'Estudis Baleàrics, mitjançant la cessió global d'actius i passius, sense liquidació, en els termes que preveu l'article 127.5 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic.

Igualment, l'article 39 de la Llei de pressuposts generals de la CAIB per a 2018, que preveu la creació de l'entitat pública empresarial Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, disposa:

Article 39

Creació de l'entitat pública empresarial Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears

1. Es crea l'ens del sector públic instrumental de la comunitat autònoma de les Illes Balears Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, que pot utilitzar l'acrònim ICIB, com a entitat pública empresarial de les que preveu la lletra b) de l'article 2.1 de la Llei 7/2010, de 21 de juliol, del sector públic instrumental de la comunitat autònoma de les Illes Balears, amb la finalitat d'impulsar el desenvolupament de les indústries culturals en les Illes Balears, dins el marc competencial definit a l'article 70 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears, que atribueix com a pròpies les matèries de cultura, activitats artístiques i culturals, foment i difusió de la creació i producció teatral, musical, cinematogràfica i audiovisual, literària, de dansa i d'arts combinades, i la promoció i animació sociocultural.

2. Aquesta entitat pot exercir les funcions i les activitats que estableixin els seus estatuts i, en particular, les següents:

- a) Establir i gestionar, amb la participació de representants dels sectors implicats, els programes orientats a la prestació de suport tècnic als diferents sectors vinculats a les indústries culturals.
- b) Fomentar el desenvolupament de les empreses relacionades amb les indústries culturals i ajudar a implantar noves empreses.
- c) Donar suport a les iniciatives empresarials de promoció de productes culturals i impulsar el consum interior, l'exportació, la difusió i la promoció en circuits internacionals d'aquests productes.
- d) Facilitar les relacions entre les indústries culturals i les administracions públiques de les Illes Balears.
- e) Impulsar la col·laboració entre les empreses i els creadors culturals.
- f) Fer estudis estructurals i prospeccions sobre les indústries culturals.
- g) Difondre la informació relativa als ajuts i als serveis que els organismes de qualsevol àmbit territorial de les Illes Balears destinen a les indústries culturals.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

- h) Fomentar les accions formatives d'interès per al desenvolupament de les indústries culturals.
 - i) Promoure la innovació creativa i la recerca d'ofertes de qualitat de noves estètiques i nous llenguatges.
 - j) Fomentar la producció audiovisual i digital, promocionar les Illes Balears com a localització de rodatges audiovisuals i gestionar l'oficina de serveis Illes Balears Film Commission.
 - k) Promoure i executar qualsevol altra activitat dirigida a desenvolupar les indústries culturals a les Illes Balears.
3. Per dur a terme aquestes funcions i activitats l'entitat pot exercir totes les potestats administratives que siguin necessàries, fins i tot la potestat de foment, per mitjà dels òrgans que estableixin els seus estatuts.
4. En el marc de les competències pròpies dels consells insulars i dels municipis, l'entitat pot concertar els instruments de col·laboració o cooperació prevists en la legislació, especialment els convenis de col·laboració i els plans i programes conjunts.
5. L'entitat queda adscrita inicialment a la Conselleria de Cultura, Participació i Esports, sens perjudici dels canvis d'adscripció que determini la presidenta de les Illes Balears per mitjà dels decrets d'estructura de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears.
6. El personal d'aquesta entitat pot estar integrat pel personal funcionari o laboral de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears i de l'Institut d'Estudis Balearics que li sigui adscrit, i també pel personal de nou ingrés que s'incorpori d'acord amb la normativa vigent en matèria de funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears.
7. Els recursos econòmics i el règim de personal, de contractació, patrimonial i economicofinancer s'ha de regir pel que estableixin els estatuts de l'entitat i, en general, la normativa aplicable a les entitats públiques empresarials de la comunitat autònoma de les Illes Balears.

En aquest punt cal recordar que els estatuts del nou ens no poden preveure funcions que vagin més enllà de les previstes en la seva llei de creació. Per això, cal revisar l'article 5 del projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears. En concret, sembla que les lletres l) i m) del projecte d'estatuts no estaven previstes en la llei de creació més amunt esmentada.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

4. Conforme a la interpretació conjunta de la disposició addicional primera i de l'article 55 de Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic (TREBEP), cal entendre com a contingut de l'informe la comprovació que en cap cas i, com a conseqüència de la translació de competències o funcions entre ens, el personal laboral interí o indefinit no fix del consorci hagi assolit la condició de personal laboral fix de les noves entitats públiques empresarials sense la superació d'un procediment ordinari de selecció o bé, d'un procés de consolidació, en el qual s'hagin garantit els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat.

Aquest és el criteri que sosté la Jurisprudència del Tribunal Suprem en les sentències de 28/03/2007 (RJ 3190) i 03/04/2009. En definitiva, això implica que els llocs de treball adscrits a ens instrumentals del sector públic s'han de proveir a través dels procediments ordinaris (prèvia oferta pública).

5. L'article 127 de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic, disposa:

Artículo 127. Disolución del consorcio.

1. La disolución del consorcio produce su liquidación y extinción. En todo caso será causa de disolución que los fines para los que fue creado el consorcio hayan sido cumplidos.

(...)

5. Las entidades consorciadas podrán acordar, con la mayoría que se establezca en los estatutos, o a falta de previsión estatutaria por unanimidad, la cesión global de activos y pasivos a otra entidad del sector público jurídicamente adecuada con la finalidad de mantener la continuidad de la actividad y alcanzar los objetivos del consorcio que se extingue. La cesión global de activos y pasivos implicará la extinción sin liquidación del consorcio cedente.

6. El personal al servei del Consorci IEB haurà de passar a l'entitat pública empresarial IEB o a l'entitat pública empresarial ICIB (en el cas de la coordinadora de la Film Comission) en les mateixes condicions.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

Al respecte, cal recordar que pel simple fet de canviar d'empresa, no es pot alterar la tipologia dels contractes (fix o temporal segons pertoqui). En cas contrari, cal recordar que la disposició addicional onzena de la Llei 7/2010 preveu l'exigència de responsabilitats a la gerència o a l'òrgan de direcció de l'ens en establir que:

La condició de personal laboral fix al servei dels ens públics instrumentals es pot assolir mitjançant la participació en els processos selectius corresponents i en cap cas per la conversió de contractes laborals de durada determinada. La conversió de contractes laborals de durada determinada en contractacions indefinides pot donar lloc a l'exigència de responsabilitat a la gerència o a l'òrgan de direcció de l'ens, sense perjudici de la responsabilitat en què poden incórrer altres òrgans per raó de la seva participació en la presa de decisions.

En el present cas es produeix l'extinció del consorci IEB; la creació de les entitats públiques empresarials IEB i ICIB; i, la cessió global d'actiu i passiu a l'IEB. Només certes competències que eren pròpies del consorci IEB passaran a l'ICIB enlloc de a l'EPE IEB. Per això, pel que fa a la situació del personal del consorci IEB que passa a l'EPE IEB s'han de tenir en compte una sèrie de qüestions:

A) Segons l'article 44.1 del Reial Decret Legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, per el qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors (en endavant TRET), el canvi de titularitat d'una empresa, com n'és el cas, [...] *no extingirà per si mateix la relació laboral, quedant el nou empresari subrogat en els drets i obligacions laborals i de Seguretat Social de l'anterior, incloent els compromisos de pensions, en els termes prevists en la seva normativa específica, i, en general, quantes obligacions en matèria de protecció social complementària hagués adquirit el cedent.*

D'aquesta manera, els treballadors laborals del Consorci IEB no queden afectats en la seva relació contractual, continuant en les relacions laborals, amb la subrogació de les noves entitats públiques empresarials.

Com a conseqüència de la subrogació s'han d'observar les següents normes:



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

- La subrogació empresarial comprèn aquells drets i obligacions existents en el moment de la transmissió. (SSTS 19/04/1999 [RJ 1999\4433] i 20/01/1997 [RJ 1997\618]).
- La subrogació és total i inclou qualsevol condició de treball amb independència del seu origen (legal, reglamentari, convencional, contractual), incloent el còmput dels serveis previs tant a efectes econòmics com indemnitzatoris.

B) L'apartat quart de l'article 44 del TRET disposa que "llevat de pacte en contrari, establert un cop consumada la successió mitjançant acord de l'empresa entre el cessionari i els representants dels treballadors, les relacions laborals dels treballadors afectats per la successió continuaran regint-se pel Conveni col·lectiu que en el moment de la transmissió fos d'aplicació a l'empresa, centre de treball o unitat productiva autònoma transferida".

Les condicions laborals dels treballadors afectats per l'extinció del consorci IEB i la creació de les noves entitats públiques empresarials continuaran regint-se per la normativa que en el moment de la transmissió fos d'aplicació en aquell ens. L'aplicació d'un eventual conveni col·lectiu es mantindria fins la data de la seva expiració o fins l'entrada en vigor d'un nou conveni a la nova empresa. Tanmateix, estam davant una regla supletòria que pot ser canviada mitjançant un pacte conforme indica l'article 44.4 TRET.

C) D'acord amb l'article 44.6 del TRET *el cedent i el cessionari han d'informar als representants legals dels seus treballadors respectius afectats pel canvi de la titularitat dels següents extrems:*

- a.- Data prevista de la transmissió.*
- b.- Motius de la transmissió.*
- c.- Conseqüències jurídiques, econòmiques i socials, pels treballadors, de la transmissió, i*
- d.- Mesures previstes respecte dels treballadors.*



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

Atès que segons la documentació tramesa, no existeixen a l'empresa d'origen òrgans de representació sindical ni de representació legal dels treballadors, en el seu defecte, cal fer la comunicació als propis treballadors afectats.

Per això, de forma resumida, segons el Reial Decret Legislatiu 2/2015, de 23 d'octubre, per el qual s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut dels treballadors (TRET), s'haurien de realitzar els següents tràmits:

1. El Consell d'Administració de la societat o la persona en qui delegui, informarà els treballadors sobre els motius del traspàs, la data prevista de traspàs, les conseqüències jurídiques, econòmiques i socials per els treballadors d'aquesta traspàs i les mesures previstes respecte dels treballadors.
2. A pesar de que no hi haurà una modificació de les condicions laborals, es realitzarà un període de consultes o tràmit d'audiència amb els treballadors.
3. Realització d'un document propi de subrogació de drets i obligacions laborals per a cada contracte laboral, inclòs el director gerent, el qual serà posteriorment signat per l'empresa i el treballador. Entre d'altres, el document inclourà que l'entitat pública empresarial mantindrà la mateixa categoria laboral, sou, jornada etc. que la societat mercantil.
4. Amb el document de subrogació anterior, es realitzarà una notificació de canvi de cada contracte de treball al Servei d'Ocupació de les Illes Balears (SOIB).

7. Així mateix, cal recordar allò que disposa la disposició addicional vint-i-sisena de la Llei 3/2017, de 27 de juny, de PGE per a l'any 2017, que diu:

Disposición adicional vigésima sexta. Limitaciones a la incorporación de personal laboral al sector público.

Uno. Con efectos desde la entrada en vigor de esta Ley y vigencia indefinida, las Administraciones Públicas del artículo 2 del texto refundido de la Ley del Estatuto Básico del Empleado Público, aprobado por el Real Decreto Legislativo 5/2015, de 30 de octubre, no podrán con-



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

siderar como empleados públicos de su artículo 8, ni podrán incorporar en dicha condición en una Administración Pública o en una entidad de derecho público:

a) A los trabajadores de los contratistas de concesiones de obras o de servicios públicos o de cualquier otro contrato adjudicado por las Administraciones Públicas previstas en el artículo 2.3 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, cuando los contratos se extingan por su cumplimiento, por resolución, incluido el rescate, o si se adopta el secuestro o intervención del servicio conforme a la legislación de contratos del sector público que resultase aplicable a los mismos.

b) Al personal laboral que preste servicios en sociedades mercantiles públicas, fundaciones del sector público, consorcios, en personas jurídicas societarias o fundacionales que vayan a integrarse en una Administración Pública.

Dos. En aquellos supuestos en los que, excepcionalmente, en cumplimiento de una sentencia judicial, o previa tramitación de un procedimiento que garantice los principios constitucionales de igualdad, mérito y capacidad, el personal referido en el apartado 1.a) anterior sea incorporado a sociedades mercantiles públicas, las incorporaciones que se produzcan de acuerdo con lo previsto en este apartado, no se contabilizarán como personal de nuevo ingreso del cómputo de la tasa de reposición de efectivos.

Tres. Lo establecido en esta disposición adicional tiene carácter básico y se dicta al amparo de lo dispuesto en los artículos 149.1. 13.ª y 18.ª, así como del artículo 156.1 de la Constitución.

Per això, si hi havia personal del consorci IEB que amb motiu de les circumstàncies de la seva forma d'accés i de provisió no tenia ja la condició d'empleat públic, no podrà adquirir-la ara com a conseqüència d'aquesta reestructuració.

8. En relació amb el llocs de feina d'alta direcció els esborranys d'estatus de les noves entitats públiques empresarials determinen cadascuna d'elles disposarà dels següents òrgans de direcció:

- L'EPE Institut d'Estudis Baleàrics: Articles 10, 18 i 19 de l'esborrany d'estatuts: un/a director/a.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

- L'EPE Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears: Articles 10, 14 i 15 de l'esborrany de decret: possibilitat de nomenar un director/gerent, a decisió del president.

Segons l'informe del director de l'IEB de 18 d'octubre de 2018:

«(...) hi ha dos treballadors amb un contracte laboral especial d'alta direcció en vigor: el director de l'IEB, que es preveu que es mantengui, i la coordinadora de l'Illes Balears Film Commission. Pel que fa a aquest darrer contracte, està previst que sigui subrogat per l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears, entitat pública empresarial creada per la Llei 13/2017, de 29 de desembre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2018. Per tant, la coordinadora de l'Illes Balears Film Commission deixarà de ser treballadora de l'IEB.»

D'aquesta manera, els contractes d'alta direcció que seguiran vigents seran el del director de l'IEB com a òrgan unipersonal de direcció d'aquest ens (art. 20.5 Llei 7/2010) i el de la coordinadora de l'Illes Balears Film Commission, com a personal directiu professional de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears (art. 22 Llei 7/2010).

L'article 10.3.d) del Reial Decret 1382/1985, d'1 de agost, pel qual es regula la relació laboral de caràcter especial del personal d'alta direcció, diu:

Artículo 10.

Extinción por voluntad del alto directivo

3. El alto directivo podrá extinguir el contrato especial de trabajo con derecho a las indemnizaciones pactadas, y en su defecto fijadas en esta norma para el caso de extinción por desistimiento del empresario, fundándose en las causas siguientes:
(...)

d) La sucesión de empresa o cambio importante en la titularidad de la misma, que tenga por efecto una renovación de sus órganos rectores o en el contenido y planteamiento de su actividad principal, siempre que la extinción se produzca dentro de los tres meses siguientes a la producción de tales cambios.

En aquest punt cal tenir en compte la STS de 4 de setembre de 2011, que en el seu FJ 6è, diu:



“La conclusión que adelantamos, de que la sucesión empresarial comporta el respeto de las convenciones contractuales del personal de alta dirección, no sólo es una elemental consecuencia del negocio de absorción reflejado en el acta notarial más arriba indicada, y del propio concepto de la subrogación, que supone situarse -a efectos obligacionales- en la exacta posición jurídica del subrogado, sino que es un presupuesto de la previsión contenida en el art. 10.3.d) RD 1382/85, porque si el alto directivo puede durante los tres meses siguientes a la sucesión (mediando determinadas circunstancias) extinguir su “contrato especial de trabajo con derecho a las indemnizaciones pactadas, y en su defecto fijadas en esta norma”, no cabe duda que para el legislador el contrato persiste en sus propios términos y que el precepto se limita a contemplar un supuesto específico de dimisión causal, resultando totalmente arbitrario pretender – como el recurso hace- que si no es ejercida esa facultad por el trabajador su contrato pasa a regirse por las normas del RD 1382/85 y no por las del contrato (...)”.

Això implica també que si les noves empreses té la intenció de comptar amb la mateixa persona com a director gerent, aleshores no cal indemnitzar-la per l'extinció de l'empresa d'origen perquè la relació contractual persisteix en els mateixos termes amb la sola novació subjectiva de l'empresari. El mateix s'ha de dir respecte de la coordinadora de la Illes Balears Film Comission si segueix prestant serveis com a personal directiu professional ara a l'ICIB.

9. Finalment, quant al contingut dels dos projectes de decret pel qual s'aproven els estatuts d'ambdós ens, cal fer les següents observacions (am independència que, en el seu moment durant la tramitació dels projectes normatius, s'haurà de sol·licitar l'emissió dels informes a què fa referència l'article 6.2.d) de la Llei 3/2007, de 27 de març):

- Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Estudis Balearics:

L'article 10 del projecte de decret preveu com a òrgan unipersonal de direcció a la figura de/la director/a. Es tracta d'un òrgan unipersonal dels regulats a l'article 20.5 i 21 de la Llei 7/2010, de 21 de novembre.



Quant al règim de personal, regulat al Títol IV del projecte, l'article 32 diu que el personal al servei de l'IEB pot ser personal laboral propi o personal funcionari adscrit.

Això no obstant, l'informe del director del consorci IEB de 18 d'octubre de 2018 diu que al consorci actualment hi presta servei una persona de règim laboral al servei de l'Administració de la CAIB. Cal aclarir la situació d'aquest treballador i el seu encaix en la tipologia de personal del nou ens, atès que l'article 44 de la Llei 7/2010 no preveu l'adscripció de personal laboral de l'Administració de la CAIB.

Així mateix, es podria aprofitar la regulació del funcionament de l'ens per fer una referència a la possibilitat de comptar amb personal directiu professional de l'article 22 de la Llei 7/2010.

- Projecte de decret pel qual s'aproven els Estatuts de l'Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears:

L'article 10, relatiu als òrgans de funcionament, preveuen l'existència d'una direcció/gerència. Això no obstant, l'article 14 preveu que aquesta figura sigui potestativa, és a dir, el seu nomenament queda a criteri del president de l'ens. Aquesta possibilitat està prevista a l'article 20.4 de la Llei 7/2010, que diu:

4. Així mateix, els ens del sector públic instrumental poden disposar d'una gerència, o òrgan unipersonal equivalent, per a la direcció, l'administració i la gestió ordinària de l'ens.

En el cas d'ens que no disposin de gerència, o òrgan unipersonal equivalent, les funcions i les responsabilitats atribuïdes en aquesta Llei a la gerència corresponen al conseller delegat o a l'òrgan que es prevegi a aquest efecte en els estatuts de l'entitat o que decideixi l'òrgan col·legiat superior, i, si no hi ha cap d'aquests òrgans, al president de l'entitat.



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

L'article 36.1, relatiu a personal de l'entitat, ha de fer referència a la normativa vigent del sector públic instrumental (articles 23 i 44 de la Llei 7/2010).

Així mateix, també es podria aprofitar la regulació del funcionament de l'ens per fer una referència a la possibilitat de comptar amb personal directiu professional de l'article 22 de la Llei 7/2010.

Conclusió

Un cop examinada des de l'òptica de la normativa en matèria de personal la documentació aportada juntament amb l'escrit de sol·licitud, i vist el procediment que s'està duent a terme per tal d'extingir el consorci Institut d'Estudis Baleàrics i crear dues noves entitats públiques empresarials (Institut d'Estudis Baleàrics i Institut d'Indústries Culturals de les Illes Balears), cal informar favorablement aquest procés de reestructuració, en el ben entès que es compliran totes les observacions i els tràmits indicats d'acord amb la normativa vigent aplicable a aquest cas. Així mateix, cal informar que aquests procediments no tendran com a conseqüència l'assumpció d'obligacions en matèria de personal per part de l'Administració de la CAIB. Igualment, s'informa que aquest procediment de reestructuració no pot comportar l'obtenció, per part del personal laboral afectat, de la condició de personal laboral fix sense la superació d'un procediment ordinari de selecció o bé, d'un procés de consolidació, en el qual s'hagin garantit els principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat, d'acord amb l'article 55 del TREBEP.

Marratxí, 22 d'octubre de 2018

El cap del Servei de Règim Jurídic Vistiplau
El cap del Departament Jurídic



