

Dictamen 1/2003, relatiu al Projecte de decret que modifica el Decret 89/1997, de 4 de juliol, el qual regula el règim retributiu i de condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs de treball al Servei Balear de la Salut

Dictamen 1/2003, relatiu al Projecte de decret que modifica el Decret 89/1997, de 4 de juliol, el qual regula el règim retributiu i de condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs de treball al Servei Balear de la Salut

Atès el que disposa l'article 1, lletra a), incís primer, de la Llei 10/2000, de 30 de novembre, del Consell Econòmic i Social de les Illes Balears i l'article 4, lletra a), incís primer del Decret 128/2001, de 9 de novembre, pel qual se n'aprova el Reglament d'organització i funcionament, el Consell Econòmic i Social emet el següent

DICTAMEN

I.- Antecedents

Primer.- El dia 7 de febrer de 2003 té entrada en el Registre del Consell Econòmic i Social (CES) la sol·licitud de dictamen del conseller d'Interior en relació al Projecte de decret que modifica el Decret 89/1997, de 4 de juliol, el qual regula el règim retributiu i de condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs de treball al Servei Balear de la Salut. Juntament amb la sol·licitud i el projecte de decret, es presenten un seguit de documents que formen l'expedient de la norma:

- "Resolució del conseller d'Interior per la qual s'ordena a la Direcció General de Funció Pública la redacció d'un Projecte de decret de

modificació del Decret 89/1997, de 4 de juliol, el qual regula el règim retributiu i les condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs de treball al Servei Balear de la Salut”.

- “Memòria de la Direcció General de la Funció Pública sobre el Avantprojecte de decret de modificació del Decret 89/1997, de 4 de juliol, el qual regula el règim retributiu i les condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs de treball al Servei Balear de la Salut”.
- “Estudi del cost i finançament de la nova organització resultant de la proposta de modificació de l’ article 1 del Decret 89/1997, de 4 de juliol, el qual regula el règim retributiu i les condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs de treball al Servei Balear de la Salut”

Tots els documents són presentats en suport informàtic i en paper, en compliment del que estableix la disposició addicional primera del Decret 128/2001, de 9 de novembre, pel qual s’aprova el Reglament d’organització i funcionament del Consell Econòmic i Social.

Segon.- Atès allò que preveu la norma de funcionament intern aprovada pel Ple extraordinari del Consell Econòmic i Social del 20 de novembre de 2001, en el seu punt 1 i 1.2, la Presidència del Consell, un cop escoltats els serveis tècnics, decideix aplicar a l’esmentada sol·licitud la tramitació especial prevista en aquesta norma de funcionament intern, i notificar-ho a tots els consellers.

Tercer.- Seguint el procediment esmentat, els serveis tècnics elaboren una proposta de dictamen, que és elevada a la Comissió Permanent per a la seva aprovació. El dictamen és aprovat, finalment, el dia 24 de febrer de 2003.

II. Contingut del decret

El Projecte de decret sotmès a dictamen està format per un Preàmbul, tot i que no s'indica formalment, dos articles i una disposició final.

L'article 1 estableix el següent:

“Els funcionaris integrats al Servei Balear de Salut de les Illes Balears, que pertanyin als diferents cossos de l'Administració General de la comunitat autònoma de les Illes Balears, quedaran sotmesos des de la publicació d'aquest decret al règim retributiu previst al capítol IV del títol V de la Llei 2/1989 i al Decret 85/1990, de 20 de setembre, que conté el règim retributiu dels funcionaris de la comunitat autònoma de les Illes Balears.”

L'article 2, per la seva banda, disposa que:

“El pagament de les quantitats que resultin de l'exercici de l'atenció sanitària continuada, d'acord amb la modalitat de guàrdia que s'hagi fet, s'efectuarà en la nòmina del mes següent al de la realització efectiva, amb la certificació prèvia del director metge del Complex Hospitalari de Mallorca i amb el vistiplau del director gerent del Servei Balear de Salut”.

Finalment, la disposició addicional única estableix:

“Aquest Reglament entrarà en vigor l’endemà següent de haver-se publicat en el Butlletí Oficial de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears”.

Tot i que no és usual esmentar altres documents que formin part de l’expedient de la norma, aquest CES considera oportú fer referència a la Memòria de la Direcció General sobre l’oportunitat i necessitat del Projecte de decret, per les raons que s’exposaran més endavant, en l’apartat d’Observacions generals del dictamen.

En aquest sentit, hem de recordar que la memòria esmentada s’estructura en tres parts: la primera d’elles, encapçalada amb el títol “oportunitat de la regulació i adequació de les mesures proposades als fins perseguits” exposa de quina manera afecta “la modificació introduïda mitjançant aquest projecte de decret”. La segona s’ocupa del “marc normatiu en què s’insereix la proposta”. La tercera inclou una “relació de disposicions afectades” pel projecte de decret i una “taula de vigències de disposicions anteriors sobre la matèria”. En aquesta part apareixen els articles 1 i 2.2, apartat 4, punt 3, darrer paràgraf, segons la “redacció actual” i segons la “nova redacció”.

La “redacció actual” de les disposicions esmentades es correspon amb el que apareix en el Decret 89/1997, publicat en el BOIB núm. 89, de 17 de juliol de 1997:

Article 1. “Objecte i àmbit d’aplicació”:

“Aquest Decret té per objecte la regulació del règim retributiu i de les condicions de treball de tot el personal funcionari de la comunitat autònoma adscrit al Servei Balear de la Salut”.

Article 2.2 (“Retribucions complementàries”) ap. 4 (“gratificacions per serveis extraordinaris”), punt 3, (“gratificació per prestació d’assistència sanitària continuada”), darrer paràgraf:

“ El pagament de les quantitats que resultin de l’exercici de l’atenció sanitària continuada, d’acord amb la modalitat de guàrdia que s’hagi fet, s’efectuarà en la nòmina del mes següent al de la realització efectiva, amb la certificació prèvia del director assistencial del Complex Hospitalari de Mallorca amb el vistiplau del conseller de la Funció Pública”.

Segons la Memòria justificativa aquestes disposicions passarien a tenir, en virtut del que disposa el projecte de decret, la següent “nova redacció”:

Article 1:

“Aquest Decret té per objecte la regulació del règim retributiu i de les condicions de treball de tot el personal funcionari de la comunitat autònoma adscrit al Servei Balear de la Salut

No obstant això, els funcionaris adscrits al Servei Balear de Salut de les Illes Balears i que pertanyin als diferents cossos de l’Administració General de la comunitat autònoma de les Illes Balears, restaran sotmesos des de la publicació d’aquest decret al règim retributiu previst al capítol IV del títol V de la Llei 2/1989 i al Decret 85/1990, de 20 de setembre, que conté el règim retributiu dels funcionaris de la comunitat autònoma de les Illes Balears”.

Article 2.2 ap. 4, punt 3, darrer paràgraf:

“ El pagament de les quantitats que resultin de l'exercici de l'atenció sanitària continuada, d'acord amb la modalitat de guàrdia que s'hagi fet, s'efectuarà en la nòmina del mes següent al de la realització efectiva, amb la certificació prèvia del director metge del Complex Hospitalari de Mallorca amb el vistiplau del director gerent del Ib-salut”.

III.- Observacions generals

1.- En el marc del Reial Decret 1478/2001, de 27 de desembre, de traspàs i funcions i serveis de l'Institut Nacional de la Salut (BOE núm. 311, de 28 de desembre de 2001) i del Decret 117/2002, de 20 de setembre, que regula l'organització del personal funcionari no estatutari transferit pel Reial Decret 14/2001 (BOIB núm. 116, de 26 de setembre de 2002), entenem que té sentit l'aparició d'una norma que ajusti la regulació del personal pertanyent a l'Administració General (“personal funcionari no estatutari”) a través de la modificació de les normes anteriors que responien a una altra realitat. Per tant, aquest CES fa una valoració positiva sobre l'oportunitat de la norma sotmesa a dictamen.

No obstant, la norma afecta les condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs en el Servei Balear de la Salut i el seu contingut no ha estat prèviament negociat en els òrgans legalment establerts, com són la Mesa Sectorial de Sanitat i la Mesa General de Negociació de la Funció Pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears. Aquest CES considera necessària la consulta sectorial prèvia a la petició de dictamen al CES i considera que no dur-la a terme constitueix una mancança greu. Sobre aquesta qüestió s'ha pronunciat en diverses ocasions: En el dictamen 6/2002, sobre el projecte de decret de programació de l'edificació, dèiem que “el dictamen del CES és única i exclusivament l'opinió del CES –article 14 núm. 7 de la Llei 10/2000– la

qual no és el parer individual de les institucions i organitzacions que hi poden designar representants ni, en cap cas, la substitueix”. En el dictamen 9/2002, sobre l'avantprojecte de llei reguladora del creixement urbanístic de les Illes Balears afirmàvem que “el compliment dels tràmits de consulta i informació prèvia tenen una gran rellevància, esdevenint passes fonamentals per tal que la norma projectada assoleixi l'adequació de regulació que és desitjable. (...) Aquests tràmits no condicionen ni substitueixen els corresponents als informes i dictàmens que s'han d'elaborar. I igualment la conselleria (...) no es pot plantejar que, degut a la seva sol·licitud de dictamen a una institució de naturalesa consultiva, com és el CES, ja cobreix la informació prèvia o la consulta sectorial (...). Quan la petició de consulta s'adreça al CES, el dictamen que aquesta institució emet és el resultat d'un esforç de consens en les opinions i parers dels consellers que estan integrats en el seu Ple, els quals actuen com a consellers que són del CES amb independència de la seva procedència sindical, empresarial o institucional. Aquesta potestat bàsica està reconeguda en el Reglament del CES, quan el seu article 9 diu que *Els consellers actuaran en l'exercici de les seves funcions amb plena autonomia i independència...*”.

2.- Hem d'advertir que del disposat en els articles 1 i 2 del Projecte de decret no es desprèn la nova redacció a la qual fa referència la Memòria justificativa de la Direcció General. Per raons de seguretat jurídica, si la intenció de l'Executiu és donar una nova redacció a un article d'una norma jurídica –com es dedueix de la Memòria justificativa– és això precisament el que ha de fer. En tot cas, els articles 1 i 2.2 ap. 4 punt 3 deixarien d'aplicar-se en virtut del projecte de decret, quan fos aprovat, perquè es tractaria d'una norma posterior del mateix rang que resulta contrària: els articles 1 i 2.2. ap. 4 punt 3 del decret 89/1997 s'haurien d'interpretar segons el nou decret. Però, insistim, no es pot afirmar en cap cas que, a

partir de l'entrada en vigor del nou decret, aquests articles tenen la nova redacció que apareix en la Memòria justificativa.

En conseqüència, recomanem una nova redacció dels articles 1 i 2 del projecte de decret, on aparegui expressament la nova redacció que es pretén donar als articles 1 i 2.2 ap. 4 punt 3 del Decret 89/1997.

En cas que es faci, suggerim, pel que fa a l'article 1, que en la nova redacció quedi clar que es tracta d'extreure de l'àmbit d'aplicació del decret un col·lectiu: els funcionaris de l'àmbit sanitari que pertanyin a l'Administració General, atès que la fórmula proposada a la Memòria justificativa no ens sembla, en aquest sentit prou acurada. Proposam, com a possible alternativa: "Aquest Decret té per objecte la regulació del règim retributiu i de les condicions de treball del personal funcionari de la comunitat autònoma adscrit al Servei Balear de la Salut, excepte que pertanyin als diferents cossos de l'Administració General...".

IV.- Observacions particulars

Aquest CES considera oportú fer els suggeriments següents, a banda del que s'ha afirmat en les observacions generals:

1. La disposició final única estableix l'entrada en vigor d'"aquest reglament". Aquest CES vol recordar que l'article 39 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern, tracta la forma de les disposicions administratives i que en el núm. 1 disposa que "les disposicions adoptaran la forma de decret si són aprovades pel Govern o pel president...". Per tant, s'hauria de corregir aquesta "Disposició final" substituint la paraula "reglament" per la de "decret".

2. A més, creiem que s'hauria d'incloure , en aquesta o una altra disposició final, dues disposicions finals més, on es fes referència a la data d'entrada en vigor i l'eventual habilitació al conseller competent per dictar les disposicions de desenvolupament oportunes.

3. Pel que fa a la Memòria justificativa, tot i que som conscients que no és l'objecte del dictamen, volem recordar que abans de l'aprovació d'un decret aquest és formalment un projecte de decret i no un avantprojecte. En aquest sentit, volem recordar que l'article 46 de la Llei del Govern, abans esmentada, parla de "projectes de disposicions administratives", reservant el terme avantprojecte a les normes amb rang de llei. D'altra banda, a la pàgina 2 de la Memòria s'esmenta el Decret 197/2002 quan s'està fent referència al Decret 117/2002. Suggestim que es facin les correccions oportunes.

V.- Conclusions

Al llarg del dictamen s'han donat les opinions que aquest Consell emet, respecte del contingut del projecte de decret que modifica el Decret 89/1997, de 4 de juliol, el qual regula el règim retributiu i de condicions de treball del personal funcionari que ocupa llocs de treball al Servei Balear de la Salut, i a elles ens remetem.

Palma, 24 de febrer de 2003

Vist i plau

El secretari general del CES

El president del CES

Pere Aguiló Crespí

Francesc Obrador Moratinos