

SENTENCIA:

N11600

CALLE JOAN LLUIS ESTELRICH, N°. 10.- 07003.- PALMA.-

N. I. G:

Procedimiento:

Sobre:

De D/Dª:

Letrado:

Procurador D./Dª:

Contra D./Dª

Letrado:

Procurador D./Dª

SENTÈNCIA N° 401/15

A Palma de Mallorca, 23 de novembre de 2015.

VISTES pel Magistrat titular del Jutjat Contenciós-Administratiu núm. 3 de Palma de Mallorca, [REDACTED], les presents actuacions **P.A. núm. 120/15** de recurs contenciós-administratiu seguit pels tràmits del procediment abreujat, interposat pel Sr. [REDACTED], representat i assistit pel Lletrat Sr. [REDACTED], contra l'**AJUNTAMENT D'EIVISSA**, representat per la Procuradora [REDACTED] i assistit per la Lletrada municipal [REDACTED].

L'objecte del recurs és la desestimació per silenci del recurs de reposició interposat pel [REDACTED] contra la resolució per la qual se li va denegar el permís de dos dies lliures, els 24 i 25 d'octubre de 2014, per causa d'hospitalització d'un familiar de segon grau.

La quantia del recurs es considera indeterminada.

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER.- Interposat el recurs mitjançant escrit de demanda presentat davant el Deganat el dia 21 de maig de 2015, es va reclamar i rebre l'expedient administratiu.

SEGON.- Mitjançant escrit presentat el 16 d'octubre de 2015, la representació processal de l'Administració demandada va contestar la demanda.

TERCER.- La tramitació del present procediment s'ha seguit segons el que estableix l'article 78.3 LJCA, atesa la sol·licitud formulada pel recurrent, mitjançant escrit presentat el 2 de juliol de 2015, a la qual cosa no ha formulat oposició l'Administració demandada. Així, les presents actuacions es varen declarar concluses, restant pendents de dictar sentència.

QUART.- En la tramitació d'aquest procediment s'han observat les prescripcions legals.

FONAMENTS DE DRET

PRIMER.- Objecte del recurs.

L'objecte del present recurs està constituït per la desestimació per silenci del recurs de reposició interposat pel Sr. [REDACTAT] contra la resolució de 22 d'octubre de 2014, per la qual se li va comunicar la denegació del permís de dos dies lliures, per causa d'hospitalització d'un familiar de segon grau, que havia sol·licitat pels dies 24 i 25 d'octubre de 2014.

Els fets varen ser els següents:

- El Sr. [REDACTAT], [REDACTAT] de l'Ajuntament d'Eivissa, va formular sol·licitud el 21 d'octubre de 2014, demanant permís de dos dies -24 i 25 d'octubre- a causa d'hospitalització d'un familiar de segon grau ([REDACTAT], [REDACTAT], que havia ingressat en l'Hospital Ca'n Misses l'11 d'octubre anterior).
- El dia següent, 22 d'octubre, el Subinspector d'Interior li va trametre un correu electrònic en el qual se li denegava la sol·licitud, en base a l'establert en l'article 10 del Decret 47/1995, de 4 de maig.
- En data 6 de novembre següent, es va presentar recurs de reposició contra aquesta decisió, que no va ser resolt de forma expressa.
- Contra aquest acte presumpte, desestimatori del recurs, s'ha interposat el present recurs contenciós administratiu.

SEGON.- Posició de les parts.

La part actora basa el recurs en que tenia dret a gaudir dels dos dies lliures sol·licitats, segons la normativa general de la Funció Pública, ja que, tot i el que estableix el Decret 47/1995, l'apartat sisè d'una Resolució de la Direcció General de la Funció Pública de 12 de març de 2013, per la qual es dicten instruccions sobre règim de vacances, permisos i llicències, permet gaudir de forma discontinua aquests permisos, mentre persisteixi l'enfermetat causant, fins el

màxim de dies prevists. Cita, també, doctrina del Tribunal Constitucional sobre els actes presumptes per silenci administratiu negatiu.

La representació processal de l'Administració s'oposa a l'estimació de la demanda, al·legant que no és aplicable la Resolució a que es refereix el recurrent, ja que la mateixa correspon a la Comunitat Autònoma de Galícia, mentre que, d'acord amb les normes aplicables a les Illes Balears esmentades a la resolució que va denegar el permís, pertocava aquesta denegació. Afegeix, a més, que l'interessat tampoc no va justificar de forma adequada que el seu familiar continués ingressat els dies 24 i 25 d'octubre de 2014, per als quals es demanava el permís.

TERCER.- Resolució de la controvèrsia.

L'article 48.a) de la Llei 7/2007, de 12 d'abril, de l'Estatut Bàsic de l'Empleat Públic, recull el permís per causa d'enfermetat greu d'un parent per consanguinitat o afinitat fins a segon grau.

De la mateixa forma, la Llei 3/2007, de 27 de març, de Funció Pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, preveu el mateix tipus de permís.

És en els articles 9.a) i 10.1 del Decret 47/1995, de 4 de maig, regulador de la concessió de vacances, permisos i llicències del personal funcionari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, on s'estableix, en detall, la forma de gaudir d'aquest permisos, i ho fa de la següent forma:

"Article 9.

L'Administració concedirà permisos, sempre que resultin degudament justificats, per les següents causes:

a) Pel naixement o adopció d'un fill o la mort o malaltia greu o intervenció quirúrgica amb hospitalització d'un familiar fins al segon grau de consanguinitat o afinitat, dos dies si el fet s'ha produït a la mateixa localitat de destinació del funcionari, i quatre dies, si ha passat en una localitat diferent d'aquella on estigui destinat".

"Article 10.

En la concessió i en el gaudi dels permisos a què es refereix l'article anterior, s'han de tenir en compte les regles següents:

Primera. En els supòsits prevists a les lletres a) i b) de l'article 9, el permís s'ha d'iniciar el mateix dia del fet en qüestió o a l'immediatament posterior a elecció del funcionari".

D'altra banda, aquesta normativa és d'aplicació als funcionaris de l'Administració Local de les Illes Balears, per mor del que disposa l'article 190 de la Llei 20/2006, de 15 de desembre, municipal i de règim local de les Illes Balears, en el cas que no hi hagi normativa específica, i, en especial, als policies locals, segons l'article 48 de la Llei 4/2013, de 17 de juliol, de coordinació de les policies locals de les Illes Balears.

Del corpus normatiu que hem esmentat resulta, amb tota claredat, el règim jurídic a que estan sotmesos els permisos com els que ens ocupen, de forma que la seva sol·licitud i atorgament estan determinats en els articles 9 i 10 del Decret 47/1995 que hem transcrit, sense cap gènere de dubtes, i amb prou detall. No s'acaba d'entendre, així, com es pretén per part del recurrent que li sigui d'aplicació una regulació establerta per a un altre àmbit territorial -Comunitat Autònoma de Galícia- i sobre la base d'unes normes que no regeixen a la nostra Comunitat Autònoma. No hi ha cap argument legal que permeti arribar a aquesta aplicabilitat.

Per això, quan el 21 d'octubre es va formular la sol·licitud de permís pels dies 24 i 25 d'octubre de 2014, en relació a un ingrés hospitalari del dia 11 d'octubre anterior, ja no era el moment hàbil per a fer-ho, segons la regla primera de l'article 10 del Decret 47/1995, que hem transcrit; i així, l'actuació de la Corporació local quan va denegar els dos dies de permís sol·licitats es va ajustar a l'ordenament jurídic i s'ha de confirmar ara, desestimant, per tant, el recurs contenciós administratiu.

QUART.- Costes.

En aplicació de l'article 139 LJCA, s'imposen les costes a la part actora, atesa la desestimació íntegra de la demanda.

VISTOS els preceptes legals esmentats i altres de general aplicació, en nom de S.M., el Rei,

DECIDEIXO

PRIMER: DESESTIMAR EL PRESENT RECURS CONTENCIÓS-ADMINISTRATIU PA 120/15.

SEGON.- DECLARAR que la resolució impugnada no infringeix l'ordenament jurídic.

TERCER.- S'imposen les costes a la part demandant.

Contra aquesta sentència es pot interposar recurs d'apel·lació, mitjançant escrit presentat davant aquest mateix Jutjat en el termini de quinze dies següent a la seva



notificació, i del que coneixerà, en el seu cas, la Sala del Contenciós Administratiu del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears.

Així, per aquesta sentència, de la qual es portarà testimoni a les actuacions, ho pronuncio, mano i signo.