

M. Assumpció Vilà i Planas

RESOLUCIÓ DE LA SÍNDICA DE GREUGES REFERENT A LA QUEIXA (EXP. 20Q001658) RELATIVA A LA DISCONFORMITAT AMB LA IMPOSSIBILITAT DE CONCLoure UN PROCÉS DE SELECCIÓ DESPRÉS DE SER DIAGNOSTICAT DEL VIRUS DE LA COVID-19

Descripció dels fets objecte de la queixa

En data 30 de novembre de 2020, va presentar una queixa en aquesta Sindicatura, en què exposava que participava en el procés de selecció d'agents de la Guàrdia Urbana de Barcelona.

Explicava que estava convocat el dia 20 de novembre per realitzar l'entrevista del procés selectiu, i el dia 17 de novembre va ser diagnosticat de la COVID-19. Manifestava que va contactar amb l'Oficina d'Informació d'Oposicions i Concursos per informar de les circumstàncies en què es trobava i el van informar que havia de presentar una instància en què exposés els fets, cosa que va fer amb data 18 de novembre, i va sol·licitar l'ajornament de la realització de l'entrevista. En el moment de dirigir-se a la síndica no havia obtingut cap resposta a la seva petició.

Actuacions fetes

Admesa a tràmit la queixa, la Sindicatura va iniciar la instrucció de l'expedient estudiant els fets i la legislació aplicable, amb la finalitat de valorar si s'havien aplicat els principis de bona Administració per a la salvaguarda dels drets fonamentals a la ciutat.

Examinats el contingut de la queixa i la documentació aportada per la persona interessada, es va valorar la conveniència de dirigir-se a la Gerència de Persones i Desenvolupament Organitzatiu per tal de conèixer el tractament i les intervencions realitzades en relació amb la queixa presentada.

En data 2 de desembre de 2020 es va sol·licitar a l'organisme corresponent la informació necessària per a l'estudi de la queixa.

Resposta dels òrgans afectats

En data 14 de gener de 2021 aquesta Sindicatura va rebre la informació sol·licitada en què s'exposa que el dia 15 de desembre de 2020 es va donar resposta a l'escrit presentat per l'interessat. Adjunten còpia de l'escrit en què es denega la petició de posposar la pràctica de l'entrevista, atès que a la data de finalització de la quarantena (27 de novembre) ja hauria finalitzat el període de realització d'entrevistes (24 de novembre).

A continuació manifesten haver rebut dues peticions amb situacions similars a l'exposada pel promotor de la queixa, en què en un cas es va ajornar la prova perquè l'alta mèdica de l'aspirant coincidia amb el darrer dia de la realització de les entrevistes. En l'altre cas, no es va poder ajornar la prova a l'aspirant, atès que el

darrer dia de la realització d'entrevistes presentava simptomatologia i per aquesta raó va renunciar a la prova i, per tant, al procés.

CONSIDERACIONS

El promotor de la queixa referia la impossibilitat de concloure un procés de selecció de personal, atès que estava afectat pel virus de la COVID-19 el dia en què es va celebrar la sisena prova del procés. Per la seva banda, l'Ajuntament justifica la impossibilitat de realitzar la prova en l'afecció del virus de la COVID-19 en l'aspirant, ja que l'obligava a una quarantena que finalitzava després de la data prevista per a la realització de la prova d'entrevistes. Això va implicar l'exclusió de l'aspirant del procediment selectiu.

L'òrgan administratiu informa la Sindicatura que, en data 15 de desembre de 2020, va respondre la instància presentada per l'interessat el dia 18 de novembre. En la instància demanava un ajornament de l'entrevista i, per tant, s'ha d'entendre que requeria una resposta àgil. En aquest punt volem recordar que la síndica de greuges s'ha manifestat, en diverses ocasions, en el sentit de recomanar a l'Administració municipal que, **en la tramitació de procediments competitiu, no esgoti el termini legal** per tal de facilitar la progressió dels participants en el procés en el cas que hi hagi possibilitat que les al·legacions siguin estimades.

A l'inici del procés de selecció, l'Ajuntament va dictar i publicar en el web del procés les instruccions per al desenvolupament de les proves, que incorporaven mesures de seguretat per evitar contagis, i preveia la impossibilitat d'accedir a les instal·lacions on tindrien lloc les proves a aquelles persones diagnosticades de la COVID-19, o que estiguessin en quarantena, o bé que haguessin estat en contacte estret amb una persona contagiada els 14 dies anteriors a la pràctica de la prova, respectant les indicacions de les autoritats sanitàries. Ara bé, la instrucció no donava altres opcions als aspirants que es trobaven en aquelles circumstàncies.

Podem dir que aquesta instrucció municipal es correspon a la disposició del Reial decret llei 21/2020, de 9 de juny, de mesures urgents de prevenció, contenció i coordinació per fer front a la crisi sanitària ocasionada per la COVID-19, que estableix que tots els ciutadans hauran d'adoptar les mesures necessàries per evitar la generació de riscos de propagació de la malaltia, així com la pròpia exposició a aquests riscos. Aquesta disposició implica el deure de totes les persones a les quals s'hagi prescrit una mesura d'aïllament o quarantena a complir amb aquestes mesures, com és el cas del promotor de la queixa. Ara bé, aquest precepte no és incompatible amb la implementació d'altres mesures que permetin la participació dels aspirants que es trobin en aquestes circumstàncies.

Tenint en compte que els òrgans de selecció tenen l'obligació de protegir la salut dels aspirants en els processos selectius, la del personal que col·labora en el desenvolupament de les proves selectives, i la d'ells mateixos, entén la síndica que **una mesura tan restrictiva com la imposada pot comportar precisament l'efecte contrari**, ja que és probable que aspirants que es trobessin en les circumstàncies descrites en la instrucció, davant de la possibilitat de perdre la convocatòria acudeixin igualment a la realització de la prova, amb la qual cosa posarien en risc la salut de la resta de persones. I més després d'haver superat totes les anteriors i trobar-se en la darrera prova puntuable i, per tant, molt proper a la finalització del procés selectiu, com és el cas objecte d'aquesta queixa.

M. Assumpció Vilà i Planas

Arran d'una altra queixa similar formulada en aquesta institució, l'Ajuntament defensava la mesura en el principi d'igualtat en l'accés a la funció pública, però la síndica és del parer que la mesura imposada precisament pot comprometre aquest dret reconegut en l'article 23.2 de la Constitució espanyola, segons el qual, com s'ha pronunciat el Tribunal Constitucional, el dret a formar part en el procediment selectiu que ha de dur a la designació de treballador públic, només pot néixer de les normes legals o reglamentàries que disciplinen, en cada cas, l'accés al càrrec o funció en concret.

El dret d'accés a la funció pública és un dret de configuració legal i, per tant, l'aplicació de limitacions també haurien de venir imposades legalment. Per això, creu la síndica, que **cal buscar fórmules per evitar restriccions innecessàries a l'exercici d'aquest dret fonamental, i que, en tot cas, ha de prevaldre la interpretació més favorable a la seva efectivitat.**

Així ho han fet altres administracions, com la Junta de Castella i Lleó, on la Direcció de la Funció Pública ha dictat criteris per a la celebració de proves en processos selectius a persones afectades per la COVID-19, o per mesures imposades per les autoritats sanitàries amb motiu d'aquesta malaltia, i que degut a aquelles circumstàncies no van poder realitzar les corresponents proves en el procés selectiu en què es troben admesos.

La instrucció preveu que, si es produïssin aquelles circumstàncies, i sempre que els aspirants afectats així ho reclamessin, els òrgans de selecció hauran de fixar una altra data per a la realització de les proves selectives a les quals no van poder concórrer els aspirants reclamants. Assenyala la instrucció que aquesta mesura es pren en nom de la protecció del dret a l'accés a l'ocupació pública.

Així, **sembla que altres solucions són possibles i resulten més justes i idònies per respectar el dret d'igualtat en l'accés a la funció pública.** No oblidem que el principi d'igualtat obliga a tractar igual els iguals i desigual els desiguals. Així, no resulta oportú l'aplicació de la igualtat absoluta que ha utilitzat l'Ajuntament: la de tractar mecànicament per igual a tots els aspirants amb independència de les condicions o circumstàncies individuals.

Entén la síndica que arbitrar mesures que permetin la participació en els processos de selecció a les persones afectades pel virus de la COVID-19, segurament comporta més complexitat a un procés de per si ja prou complex, però, a parer seu, és la solució que resulta més respectuosa amb el dret constitucional d'accés a l'ocupació pública en condicions d'igualtat.

D'acord amb el que disposen l'article 143 de la Carta Municipal de Barcelona i el Reglament que regula aquesta institució, aquesta Sindicatura té com a missió valorar si s'ha produït un greuge i, considerats els fets i les normes aplicables, conclou que, en aquest cas, l'actuació de la **Gerència de Persones i Desenvolupament Organitzatiu** no ha estat suficientment respectuosa amb el dret d'accés a la funció pública en condicions d'igualtat.

En conseqüència, emeto la següent decisió:

- **Recomanar** a la Gerència de Persones i Desenvolupament Organitzatiu que s'estudii la possibilitat d'arbitrar mesures que permetin la participació en els processos selectius a les persones afectades pel virus de la COVID-19, en aplicació del dret a la igualtat d'accés a la funció pública, per tal d'evitar així restriccions innecessàries a l'exercici d'aquest dret fonamental.

Aquesta resolució es comunicarà a l'òrgan municipal competent, se'n donarà compte al Plenari del Consell Municipal en l'informe anual reglamentari i del seu contingut s'informarà la persona interessada.

Maria Assumpció
Vila Planas - DNI


2021.03.04

13:16:27 +01'00'

Barcelona, 4 de març de 2021