

A C T A 12/2019

SESIÓN EXTRAORDINARIA PLENO MUNICIPAL

- 19 DE SETEMBRO DE 2019 -

Na Casa do Concello, a dezaoito de setembro de dous mil dezanove, reúnen-se en primeira convocatoria os/as señores/as concelleiros/as que se relacionan a continuación, baixo a presidencia do sr. alcalde, D. Rafael C. Sisto Edreira, co obxecto de celebrar a sesión extraordinaria correspondente ao día da data, para a que foron debidamente convocados/as.

ASISTENTES:

Alcalde:

D. Rafael Carlos Sisto Edreira

Concelleiros/as:

D.^a Iria Otero Romero
D. Xosé Ignacio Iglesias Villar
D.^a María López Álvarez
D. José Manuel Guerra Calvelo
D. Antonio Reyes Sánchez Crespo
D.^a María Vázquez Rey
D.^a María Dolores Nariño Facal
D.^a María Teresa Castro Framil
D.^a Lucía Calvo de la Uz
D.^a Margarita Rosende Domínguez
D.^a Uxía Lemus de la Iglesia
D. Roberto Moñino Gil
D.^a María Josefa Argibay da Silva
D. José Manuel Elías Noya
D. Manuel Anxo Fernández Baz
D.^a Carmen Diéguez González

Secretaría xeral:

D.^a Virginia Fraga Díaz

Interventora:

D.^a Mónica I. Lado Varela

ORDE DO DÍA:

1.- DITAME DA PROPOSTA DA ALCALDÍA RELATIVA AO EXPEDIENTE DE REVISIÓN DE OFICIO DA RESOLUCIÓN DA ALCALDÍA DO 25 DE MARZO DE 2019 (RES 220/19), CONCEDENDO A COMPATIBILIDADE A D. JESÚS M. FERNÁNDEZ CAAMAÑO PARA O EXERCICIO DA AVOGACÍA: DECLARACIÓN DE NULIDADE

Co quórum establecido polas disposicións legais vixentes para a válida constitución do Pleno, o sr. alcalde, sendo as dezanove horas e vinte minutos, declara público e aberto o acto, pasando a tratar o asunto incluído na orde do día que figura na convocatoria, que é o seguinte:

1.- DITAME DA PROPOSTA DA ALCALDÍA RELATIVA AO EXPEDIENTE DE REVISIÓN DE OFICIO DA RESOLUCIÓN DA ALCALDÍA DO 25 DE MARZO DE 2019 (RES 220/19), CONCEDENDO A COMPATIBILIDADE A D. JESÚS M. FERNÁNDEZ CAAMAÑO PARA O EXERCICIO DA AVOGACÍA: DECLARACIÓN DE NULIDADE.

O sr. alcalde refírese á xustificación do Pleno extraordinario que se está a celebrar e lembra que xa no seu momento, antes das eleccións, se valorou polos grupos políticos o tema da iniciación do expediente, habida conta de que se trata dun proceso dunha duración determinada e se non se respectaban os prazos o expediente podería caducar e habería que inicialo de novo. Salienta que chegados a este punto, recibido o ditame do Consello Consultivo, trátase de adoptar canto antes o acordo que proceda e evitar así a caducidade do expediente.

O sr. alcalde da conta da proposta de 4 de setembro de 2019, que se recolle a continuación, ditaminada favorablemente pola Comisión Informativa de persoal, comunicación, normalización lingüística, mocidade e medio natural, de 12 de setembro de 2019.

“PROPOSTA DA ALCALDÍA

Asunto: Expediente de revisión de oficio da Resolución da alcaldía de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), concedendo a compatibilidade a D. Jesús M. Fernández Caamaño para o exercicio da avogacía: declaración de nulidade.

Considerando que, de acordo co solicitado por D. Jesús Manuel Fernández Caamaño, mediante escrito de 13 de decembro de 2018 (rex. entrada nº 9.163, de 17/12/18), mediante Resolución da alcaldía de 3 de xaneiro de 2019 (res. 2/2019), lle foi concedida unha excedencia por coidado de familiares, por un prazo máximo de tres anos, dende o día seguinte ao da recepción da citada resolución, recepción que tivo lugar o 8 de xaneiro de 2019.

Segundo o citado Decreto durante o período de excedencia o desempeño de actividades retribuídas estará suxeito a autorización previa consonte ás regras establecidas na normativa sobre incompatibilidades, ao abeiro do previsto no artigo 79 do Acordo regulador das condicións laborais do persoal funcionario ao servizo do Concello de Teo e normativa de aplicación.

Considerando que, mediante escrito de 23 de xaneiro de 2019, D. Jesús Manuel Fernández Caamaño solicita que se lle autorice ao desempeño da actividade de avogado por conta propia, durante o tempo que permaneza na situación de excedencia por coidado de familiares, que lle foi concedida mediante Resolución da alcaldía de 3 de xaneiro de 2019 (res. 2/2019) (rex. entrada nº 624, do 25/01/2019).

Considerando que, con data de 13 de marzo de 2019, se lle requiriu ao interesado para que achegase a declaración de que non desempeña actividade que poida impedir ou menoscabar o coidado do familiar a cargo causante do dereito á excedencia concedida no seu día, con suspensión do prazo para resolver ao abeiro do previsto no artigo 22 da Lei 39/2015, de 1 de outubro, do procedemento administrativo común das Administracións Públicas (en adiante, LPAC) (rex. saída nº 535).

Considerando que, con data de 18 de marzo de 2019, D. Jesús Manuel Fernández Caamaño presenta declaración de que *“la realización de la actividad de abogado por cuenta propia, para cuyo desempeño se ha solicitado autorización expresa a ese Ayuntamiento, ni impide, ni menoscaba, el cuidado del familiar causante de la concesión de la excedencia solicitada”* (rex. entrada nº 1.706).

Considerando que, en virtude do exposto, mediante Resolución da alcaldía de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), se lle concedeu a D. Jesús Manuel Fernández Caamaño a compatibilidade para o exercicio dunha actividade privada, nomeadamente o exercicio da avogacía por conta propia, durante o goce da excedencia por coidado de familiar a cargo, previamente concedida, en tanto a mesma non impida nin menoscabe o devandito coidado e non se atope dentro das prohibicións contidas nos artigos 11 e 12 da Lei 53/1984.

Visto o informe de secretaría, de 15 de maio de 2019, incorporado ao expediente.

Considerando que, segundo o informe citado, de conformidade co establecido no artigo catorce da Lei 3/1984, de 26 de decembro, de incompatibilidades do persoal ao servizo das Administracións Públicas (en adiante, LI), e no artigo 50.9 R.D. 2568/1986, de 28 de novembro, polo que se aproba o Regulamento de organización, funcionamento e réxime xurídico das Entidade Locais (en adiante, ROF) o Pleno da Corporación é o órgano que está facultado para recoñecer a compatibilidade ou declarar a incompatibilidade do persoal ao servizo da entidade local.

Considerando que, segundo o artigo 47.1b) da Lei 39/2015, de 1 de outubro, do procedemento administrativo común das Administracións Públicas, os actos das Administracións Públicas son nulos de pleno dereito cando se trata de actos ditados por órgano manifestamente incompetente por razón da materia ou do territorio.

Considerando que, en virtude do exposto, e segundo o informe citado, o Decreto da alcaldía, de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), cuxa revisión se pretende, é nulo de pleno dereito ao tratarse dun acto administrativo ditado por órgano manifestamente incompetente por razón da materia.

Considerando que, segundo o artigo 106 da LPAC, as Administracións Públicas, en calquera momento, por iniciativa propia ou a solicitude de interesado, e previo ditame favorable do Consello de Estado ou órgano consultivo equivalente da Comunidade Autónoma, se o houbera, declarararán de oficio a nulidade dos actos administrativos que puxeran fin á vía administrativa ou que non foran recorridos en prazo, nos supostos previstos no artigo 47.1 do citado texto legal.

En virtude do exposto, o Pleno da Corporación, na sesión extraordinaria de 21 de maio de 2019, acordou iniciar o procedemento de revisión de oficio da Resolución da alcaldía de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), pola que se recoñece a D. Jesús Manuel Fernández Caamaño a compatibilidade solicitada para o exercicio da avogacía, por atoparse incurso na causa de nulidade á que se refire o artigo 47.1b) da LPAC, concedendo ao interesado un prazo de vista e audiencia no expediente, durante 10 días, a contar dende o seguinte ao da notificación do acordo, para que alegara o que estimara conveniente en defensa dos seus dereitos achegando os documentos e xustificantes que considerara pertinentes.

Considerando que o citado acordo foi notificado o 28 de maio de 2019 (rex. saída nº 1185) a D. Jesús Manuel Fernández Caamaño, sendo recibido por este o 29 de maio de 2019, sen que durante o prazo de dez días concedido para vista e audiencia do expediente se formulara polo interesado alegación algunha, tal e como se desprende do informe do administrativo xefe do negociado de servizos xerais do Concello de Teo, de 8 de xullo de 2019, incorporado ao expediente.

Considerando que, de acordo co exposto, o Pleno da Corporación, na sesión ordinaria de 31 de xullo de 2019, acordou:

“Primeiro.- Formular a seguinte proposta de resolución:

“1.- Declarar nula de pleno dereito a Resolución da alcaldía de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), concedendo a compatibilidade a D. Jesús M. Fernández Caamaño para o exercicio da avogacía, por atoparse incurso na causa de nulidade á que se refire o artigo 47.1b) da Lei 39/2015, de 1 de outubro, do procedemento administrativo común

das Administracións Públicas, ao ditarse por órgano manifestamente incompetente por razón da materia.

2.- Notificar o acordo ao interesado, sinalándolle os recursos procedentes”.

Segundo.- *Continuar coa tramitación do procedemento de revisión de oficio da Resolución da alcaldía de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), concedendo a compatibilidade a D. Jesús M. Fernández Caamaño para o exercicio da avogacía, e solicitar ditame preceptivo do Consello Consultivo de Galicia.*

Terceiro.- *Notificar o presente acordo ao interesado, advertíndolle que a solicitude do informe preceptivo do Consello Consultivo de Galicia interrompe o prazo para resolver, de acordo co establecido no artigo 22.1 da LPACAP”.*

Considerando que, con data de 1 de agosto de 2019 (rex. saída nº 1.846), remitiuse ao Consello Consultivo copia do expediente de revisión de oficio do Decreto da alcaldía de 25 de marzo de 2019, para a emisión do correspondente ditame preceptivo, documentación que foi recibida polo Consello nesa mesma data.

Considerando que, con data de 1 de agosto de 2019 (rex. saída nº 1847), notificouse a D. Jesús Manuel Fernández Caamaño o acordo adoptado polo Pleno da corporación o 31 de xullo de 2019, sendo recibido por este o 5 de agosto de 2019.

Considerando que o informe citado de secretaría, de 15 de maio de 2019, é asumido pola presente como motivación, en base ao artigo 88.6 da LPAC.

Visto o ditame do Consello Consultivo, de 28 de agosto de 2019 (rex. entrada nº 553, de 02/09/2019), polo que se informa favorablemente a proposta de resolución formulada polo concello, que é igualmente asumido pola presente como motivación, en base ao artigo 88.6 da LPAC.

Considerando que, con data de 4 de setembro de 2019 (rex. saída nº 2082), lle foi comunicada a D. Jesús Manuel Fernández Caamaño a recepción do ditame do Consello Consultivo, en cumprimento do establecido no artigo 22.1 da LPAC, dándolle traslado do mesmo.

En virtude do exposto e de conformidade co artigo 106 da Lei 39/2015, de 1 de outubro, do procedemento administrativo común das Administracións Públicas, propónse ao Pleno da Corporación a adopción do seguinte acordo:

Primeiro.- Declarar nula de pleno dereito a Resolución da alcaldía de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), concedendo a compatibilidade a D. Jesús Manuel Fernández Caamaño para o exercicio da avogacía, por atoparse incurso na causa de nulidade á que se refire o artigo 47.1 b) da LPAC, ao ditarse por órgano manifestamente incompetente por razón da materia.

Segundo.- Notificar o acordo ao interesado, con sinalamento dos recursos procedentes.

Terceiro.- Comunicar o presente á Secretaría Xeral do Consello Consultivo, de conformidade co artigo 45 do Regulamento de organización e funcionamento do mesmo (Decreto 91/2015, de 18 de xuño)”.
Preguntado polo sr. alcalde, os portavoces dos grupos políticos municipais non fan uso das súas quendas de intervencións.

Non abríndose debate e sometido o asunto a votación, o Pleno da Corporación, con dez votos a favor (4 Son de Teo, 4 PSdeG-PSOE e 2 BNG) e sete abstencións (7 PP), acorda:

Primeiro.- Declarar nula de pleno dereito a Resolución da alcaldía de 25 de marzo de 2019 (res. 220/19), concedendo a compatibilidade a D. Jesús Manuel Fernández Caamaño para o exercicio da avogacía, por atoparse incurso na causa

de nulidade á que se refire o artigo 47.1 b) da LPAC, ao ditarse por órgano manifestamente incompetente por razón da materia.

Segundo.- Notificar o acordo ao interesado, con sinalamento dos recursos procedentes.

Terceiro.- Comunicar o presente á Secretaría Xeral do Consello Consultivo, de conformidade co artigo 45 do Regulamento de organización e funcionamento do mesmo (Decreto 91/2015, de 18 de xuño).

E non habendo máis asuntos que tratar, sendo as dezanove horas e vinte e tres minutos, de orde da Presidencia, levántase a sesión, da que se estende a presente acta, do que eu, secretaria, dou fe.

O alcalde

A secretaria

Rafael C. Sisto Edreira

Virginia Fraga Díaz