



DENÚNCIA
Codi expedient: D 831/16
Origen de l'actuació:
Denúncia sobre l'existència de possibles irregularitats en l'assignació, per llista d'espera, d'un amarre de titularitat pública. Així mateix, es denuncia que el col·lectiu d'Auxiliars d'Explotació Portuària, personal laboral de la Generalitat, realitza a més de les funcions que li corresponen, altres funcions de caràcter funcional corresponents a altres categories professionals.
Objecte de l'actuació:
Anàlisi del procés d'assignació de l'amarre en qüestió i els seus antecedents des de la sol·licitud de l'interessat en 2003, fins a la seua concessió en 2016. Valoració de les tasques realitzades pel personal auxiliar de ports i de la seua correspondència amb el que preveu la normativa vigent.
Naturalesa de l'actuació:
Investigación e informe
Data emissió informe:
21 de desembre de 2016
Resultats de l'actuació:
Conclusiones:
<p>La suposada embarcació amb què es realitza la sol·licitud d'assignació d'amarre públic en 2003 mai es va haver d'inscriure en la llista d'espera, ja que incomplia els requisits exigibles en la norma d'aplicació, en presentar la documentació incompleta. Amb més motiu, en Capitania Marítima mai ha existit una embarcació amb aqueixa denominació i característiques.</p> <p>Abans de resoldre l'assignació de l'amarre es va tindre constància que des de 2006 aqueixa embarcació era propietat d'una altra persona pel que, almenys des d'eixa data, el sol·licitant estava en llista d'espera sense tindre cap embarcació. Per tant, d'acord amb el que disposa la normativa vigent, es deuria d'haver donat de baixa d'ofici en la llista d'espera, per constar a l'administració portuària el canvi de titularitat de l'embarcació.</p> <p>La resolució de concessió de l'amarre incompliria els requisits establits per a la seua adjudicació i, amb això, permet adquirir un dret no tenint els requisits essencials per a la seua adquisició. Per la qual cosa podria tractar-se d'un acte nul de ple dret de l'article 62- f) de la Llei 30/92, de 26 de novembre, de Règim Jurídic de les Administracions Públiques i del Procediment Administratiu Comú. En conseqüència, i d'acord amb el que disposa l'article 102 de l'esmentada Llei 30/1992, s'hauria de procedir a la seua revisió d'ofici, previ sotmetiment al dictamen del Consell Juridic Consultiu, ja que no es dóna en este cas cap dels límits de la revisió previstos en l'article 106 de la esmentada Llei, en apreciar-se una possible mala fe en l'adjudicatari (que mai va figurar com a propietari d'una embarcació inscrita).</p>



D'altra banda, en el si de l'actuació, s'ha detectat que la possibilitat que es pugui canviar d'embarcació mentre s'està en llista d'espera no és un supòsit que es contemple en el decret regulador. No obstant això, per mitjà d'una Resolució de la Direcció General de Transports i Logística de 19 de febrer de 2015, l'objecte del qual és establir el nombre d'amarres base d'ús públic i la seua segmentació per trams d'eslora/mànega, s'introduïx la possibilitat del canvi d'embarcació en llista d'espera, però únicament en tres dels ports públics.

Finalment, les funcions d'inscriure en llista d'espera, i les de tramitar l'alta i baixa d'una embarcació, no pareixen en principi adequades per a la seua realització per les persones que ocupen llocs d'Auxiliar d'exploració portuària, per la seua classificació i naturalesa, ja que amb anterioritat a la Llei 10/2010 estaven classificats com de naturalesa laboral (és a dir per a la realització d'un ofici) i actualment d'administració especial.

Recomanacions:

Si des de la direcció general competent se creu oportú autoritzar el canvi d'embarcació mentre s'està en llista d'espera, entenem que s'hauria d'ordenar per mitjà d'una norma del mateix rang (un decret), sobretot tenint en compte que el Decret 37/2002 no conté cap clàusula habilitant per al seu desplegament normatiu. Així mateix, s'hauria de considerar la possibilitat de fer extensiu aqueix avantatge de canvi d'embarcació en llista d'espera a la resta de ports esportius d'ús públic de la Generalitat.

Seria convenient realitzar un mostreig significatiu de les sol·licituds que estan en llista d'espera a fi de confirmar si s'ajusten al procediment establert, a fi d'evitar situacions com la succeïda en este cas.

En tot cas, abans de comunicar a un interessat la concessió d'un amarre, s'hauria de revisar tota la documentació presentada per a accedir a la llista d'espera, a fi d'evitar situacions com la denunciada.

S'hauria de revisar tot el procediment, a fi que les tasques que es realitzen siguin les apropiades per a cada cos o escala, sobretot aquelles que poden tindre repercussions jurídiques enfront de tercer. Així mateix, i donada la naturalesa d'administració especial de la majoria dels llocs que intervenen en este procés, es podrien dictar unes instruccions per a millorar el seu desenvolupament, així com considerar la possibilitat de prestar un major suport jurídic a les direccions que estan ocupades per llocs d'administració especial, tant en els ports de destinació com en els serveis centrals.

A fi de poder determinar el grau de responsabilitat en la comissió dels fets, es recomana l'obertura de diligències prèvies a un expedient disciplinari, que permeten verificar si la proposta de concessió de l'amarre es va realitzar per una negligent aplicació del marc jurídic o si va poder concórrer algun element addicional d'intencionalitat.