

STSJ de Castella i Lleó de 22 de novembre de 2016, recurs 328/2016

Petició de reconeixement de grau: el sentit del silenci és positiu (accés al text de la sentència)

Una funcionària va sol·licitar el reconeixement de la consolidació de grau. L'Administració va dictar un acte que desestimava la pretensió, argumentant que la interessada no tenia un nomenament definitiu en el lloc respecte del qual en sol·licitava la consolidació, atès que no l'havia obtingut mitjançant la superació d'un procés de provisió.

L'acte administratiu de desestimació es va dictar dintre dels 3 mesos des de la petició, però es va notificar quan ja havia transcorregut el dit termini.

Per determinar el sentit del silenci (positiu o negatiu) en el moment dels fets, resulta d'aplicació l'art. 43 de la Ley 30/1992, en virtut del qual **el TSJ conclou:**

- Per tal que el silenci sigui negatiu cal que estigui previst en una "norma amb rang de llei per raons imperioses d'interès general o una norma de Dret comunitari":
 - La D.A. 4a de la *Ley 25/2009, de 22 de diciembre, de modificación de diversas leyes para su adaptación a la Ley sobre el libre acceso a las actividades de servicios y su ejercicio*, estableix la presumpció que concorren "raons imperioses d'interès general" quan una norma prèvia a aquesta llei establia que en determinats procediments el silenci era negatiu.
 - Però **això no empara l'aplicació del Real Decreto 1777/1994, de 5 de agosto, de adecuación de las normas reguladoras de los procedimientos de gestión de personal a la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común** (que preveu el silenci negatiu en els procediments de consolidació de grau), **precisament per no tenir rang legal.**
- **L'estimació per silenci té tots els efectes d'acte administratiu que finalitza el procediment.** La resolució expressa per part de l'Administració només pot ser confirmatòria, de manera que no pot alterar-ne el sentit.
- Els actes per silenci produeixen efectes des que s'havien de dictar i notificar. En el present cas, es va notificar amb posterioritat al termini màxim per resoldre, i per tant, havent-se produït el silenci.
- El fet que la funcionària no tingués els requisits per obtenir la consolidació de grau no desvirtua la seva adquisició per silenci positiu, i **en tot cas, si l'Administració ho considera, haurà de procedir a revisar l'acte administratiu d'acord amb el procediment legalment establert.**