

STS de 11 de gener de 2024, recurs 8358/2021

Atribució temporal de funcions a personal funcionari, conseqüències retributives i apreciació de possible situació d'incompatibilitat (accés al text de la sentència)

Un funcionari d'un ajuntament, tècnic d'administració general, ocupava el lloc de tècnic expert de la unitat tècnica de conservació de vies públiques. **Se li van assignar les funcions de cap del servei de seguretat** entre el desembre del 2017 i el gener del 2019; **i les de coordinació de diversos serveis** entre novembre de 2017 i maig de 2018. Per aquestes assignacions **no va percebre cap retribució addicional**.

L'interessat va reclamar el pagament de complements corresponents a l'exercici de les funcions addicionals, petició que va ser denegada. Posteriorment **es va estimar en part el recurs de reposició i l'ajuntament li va satisfer 7.086,42 euros en concepte de productivitat i interessos legals, entenent que l'art. 7 de la Llei 53/1984, de 26 de desembre, d'incompatibilitats del personal al servei de les administracions públiques, imposa un límit a les retribucions** que es poden percebre.

El jutjat contenciós va estimar substancialment el recurs del funcionari, pronunciant confirmat pel TSJ posteriorment en desestimar íntegrament el recurs de l'ajuntament. **L'entitat local va ser condemnada a pagar 68.488,60 euros, d'acord amb l'abundant prova practicada.**

L'assumpte arriba al TS, que determina, en la qüestió d'interès cassacional objectiu, que no és aplicable la limitació prevista a l'art. 7.1 de la Ley 53/1984, de 26 de diciembre, en no ser un supòsit d'incompatibilitat. Raona el següent:

- **No hi ha incompatibilitat entre el lloc de treball i les assignacions de funcions.** El funcionari exerceix únicament un lloc de treball, perquè l'ajuntament ha creat ell mateix aquesta situació, per iniciativa pròpia i per temps prolongat. **La Ley 53/1984 no té per objecte les decisions administratives d'aquesta naturalesa**, sinó que prohibeix, llevat que s'autoritzi, l'exercici d'un "segon lloc de treball o activitat al sector públic" i la percepció de "més d'una remuneració amb càrrec als pressupostos de les administracions públiques".
- La limitació retributiva de l'art. 7.1 d'aquesta llei (sobre límits a la remuneració per dos llocs o activitats) s'aplica a les autoritzacions de compatibilitat, però aquí no hi ha exercici d'un segon lloc ni segona activitat, ni la pretensió del funcionari d'exercir-los.
- Així mateix, dels arts. 73.2 EBEP, relatiu a l'exercici de funcions, tasques o responsabilitats diferents de les corresponents al lloc de treball que s'exerceix, i 66.2 del *Real Decreto 364/1995, de 10 de marzo, por el que se aprueba el Reglamento General de Ingreso del Personal al servicio de la Administración general del Estado y de Provisión de Puestos de Trabajo y Promoción Profesional de los Funcionarios Civiles de la Administración general del Estado*, sobre atribució temporal de funcions, **no se'n desprèn una solució diferent:**
 - **L'atribució temporal de funcions no és matèria d'incompatibilitats.**
 - La previsió de l'art. 73.2 EBEP **no suposa que el major volum de feina no**

s'hagi de remunerar i tampoc impedeix l'aplicació de la jurisprudència que relaciona la remuneració de l'empleat públic amb les tasques que realitza efectivament, ni exclou l'aplicació del principi de prohibició d'enriquiment injust de l'Administració.

- L'art. 66.2 del *Real Decreto 364/1995* tracta un supòsit diferent, com és el d'acumular funcions no assignades a llocs (quan aquí hi ha tres llocs).

En conclusió, **la compensació econòmica no és incompatible amb el fet relatiu a la no ampliació d'horari ni règim de dedicació del funcionari.**

Es desestima el recurs de cassació de l'ajuntament i **es confirma la sentència del TSJ.**