

STSJ de Galícia de 23 de juliol de 2008, recurs 483/2007

Sentit del silenci administratiu en els procediments iniciats a instància de part
(accés al text de la sentència)

El TSJ considera que, en aquest cas, **el sentit del silenci administratiu per manca de resolució expressa de la sol·licitud presentada per la funcionària ha de ser positiu**. La relació de fets és la següent:

- La funcionària fou auxiliar administrativa del grup D des de l'1 de juny de 1972 fins al 8 de febrer de 1990.
- El 8 de febrer de 1990 va ser nomenada en comissió de serveis per a ocupar un lloc d'administratiu del grup C, situació que es va perllongar fins al 2 d'octubre de 2005.
- El 3 d'octubre de 2005 va prendre possessió com a personal fix amb la categoria d'administratiu (grup C).
- Entre el 8 de febrer de 1990 i el 3 d'octubre de 2005 va percebre les retribucions pròpies de la plaça d'administratiu que desenvolupava en comissió de serveis, però els triennis els va seguir perfeccionant en el grup D.
- El 2 de març de 2006, la interessada va sol·licitar que els triennis perfeccionats en aquell període fossin considerats del grup C, amb abonament de les diferències deixades de percebre fins a la presa de possessió de la plaça de grup C.
- El 23 de juny de 2006 va presentar recurs d'alçada contra la denegació presumpta de la seva sol·licitud. Aquest recurs fou expressament desestimat mitjançant resolució de 28 d'agost de 2006.

A la vista d'aquests fets, la funcionària demana que es deixi sense efecte la resolució del recurs d'alçada i que es reconegui el caràcter positiu del silenci administratiu en la sol·licitud de 2 de març de 2006, ja que d'acord amb l'art. 43.2 de la *Ley 30/1992, de 26 de noviembre, del Régim jurídico de las administraciones públicas y del procedimiento administrativo común (LRJAPiPAC)*, **els interessats poden entendre estimades per silenci administratiu les seves sol·licituds en tots els casos**, amb algunes excepcions. El TSJ conclou que en aquest cas no concorrien aquelles excepcions, de manera que resol en favor de la funcionària i reconeix el seu dret a què els triennis perfeccionats durant la comissió de serveis li siguin reconeguts com del grup C.

En canvi, la STSJ de la Comunitat Valenciana de 24 de juliol, recurs 642/2007, en un supòsit de reclamació de drets retributius (complement específic), el TSJ arriba a una conclusió diferent aplicant l'art. 62.1.f) de la LRJAPiPAC. Aquest article sanciona amb la **nul·litat de ple dret els actes expressos o presumptes de les administracions públiques contraris a l'ordenament jurídic mitjançant els quals s'adquireixin facultats o drets, quan no es tinguin els requisits essencials per a la seva adquisició**. En aquest cas, la legislació autonòmica d'aplicació preveia expressament que la reclamació efectuada s'havia d'entendre desestimada per silenci administratiu. **El TSJ entén que mitjançant l'aplicació de l'art. 43.2 no es pot adquirir un dret quan es vulnera l'ordenament vigent**.