

UDALBATZARI

2025eko urtarilaren 16an erregistroan aurkeztutako idazkiaren bidez, Shadi Masri Orradre, Donostiako Udaleko karrerako funtzionarioak, osasunarekin lotutako bigarren jarduera pribatu bat egiteko baimena eskatu zuen.

Ondoren, 2025eko apirilaren 17an, berraztertze errekurtsoa aurkeztu zuen erregistro bidez, bigarren jarduera egiteko baimena administrazioaren isiltasunez ezetsi izanaren aurka.

Errekurtso horretan arrazoitzen du ez duela berriazko ebazpenik jaso 2025eko urtarilaren 16an aurkeztutako eskabideari, horrek esan nahi du administrazio-isiltasunez ukatu zaiola, eta isiltasun bidezko ukapen hori ez dagoela behar bezala arrazoituta; izan ere, bere ustetan jarduera elkartua guztiz bateragarria da Udaltzaingoko agente gisa betetzen duen lanpostuarekin, ez baitu lan-ordutegia oztopatzen, ez bitarteko publikorik erabiltzen, ez interes-gatazkarik sortzen, ez eta karguaren inpartzialtasuna kaltetzen ere.

Adierazten du, gainera, jatorrizko eskabidean adierazi zela fisioterapeuta gisa lanaldi partzialeko osasun-jarduera bat egiteko asmoa zuela, besteren kontura edo norberaren kontura izango zen zehaztu gabe. Argibideak emateko, errekurtsoaren bidez jakinarazten du jarduera hori kontsulta pribatuan zein autonomiaz egiteko asmoa duela, bi kasuetan lan-ordutegitik kanpo eta osasun-eta lan-arloan indarrean dagoen legeria beteta.

Azaldutakoagatik, berraztertze errekurtsoa baiestea eskatzen du, eta, ondorioz, berriazko ebazpena ematea, eskatutako bateragarritasuna baimentzeko lanaldi partzialeko fisioterapeuta gisa jarduteko, besteren kontura edo autonomo gisa, udaltzaingoarekin agente lan-ordutegitik kanpo eta bateraezintasunei buruzko araudiaren arabera.

Bateragarritasuna eskatzen duen jarduera fisioterapeuta da. Fisioterapeuta lanbidean aritzeak jarduera pribatu batean aritzea dakar.

Shadi Masri Orradre udaltzain postuan dago, Prebentzio Iraunkorreko Unitateko agente postuan. Lanpostu horrek dedikazio-osagarri bat du, eskatzen zaienean bere lanpostuari dagozkion eginkizunak betetzera joateko prestasuna ezartzen duena. Prestasun horretaz gain, lanpostuari gutxienez 15 orduko dedikazioa eskatuko zaio urtean bere ohiko lanalditik kanpo. Gainera, hiru txandatan egiten du lan, goizez/arratsaldez/gauetz.

Kontuan izanik Administrazioa behartuta dagoela erreklamazio

AL AYUNTAMIENTO PLENO

Mediante escrito presentado por registro el 16 de enero de 2025, Shadi Masri Orradre, funcionario de carrera del Ayuntamiento de San Sebastián, solicita que se le autorice a desempeñar una segunda actividad privada, relacionada con la sanidad.

Posteriormente, con fecha 17 de abril de 2025, presentó mediante registro recurso de reposición contra la desestimación por silencio administrativo de la autorización para el desempeño de segunda actividad.

En el citado recurso alega que no ha recibido resolución expresa a la solicitud presentada el 16 de enero de 2025, lo que implica su denegación por silencio administrativo, y que dicha denegación por silencio no está suficientemente motivada, ya que la actividad solicitada es plenamente compatible con el puesto que desempeña como agente de la Guardia Municipal, al no interferir con el horario laboral, no utilizar medios públicos, no generar conflicto de intereses ni menoscabar la imparcialidad del cargo.

Señala además que en la solicitud original, se indicó la intención de ejercer una actividad sanitaria como fisioterapeuta a tiempo parcial, sin especificar si sería por cuenta ajena o propia. A efectos aclaratorios, por medio del recurso comunica que la intención es ejercer dicha actividad tanto en consulta privada como autónomamente, en ambos casos fuera del horario laboral y cumpliendo la legalidad vigente en materia sanitaria y laboral.

Por lo expuesto, solicita que se estime el recurso de reposición y, en consecuencia, se dicte resolución expresa autorizando la compatibilidad solicitada para ejercer como fisioterapeuta a tiempo parcial, ya sea por cuenta ajena o como autónomo, fuera del horario de trabajo como agente de la Guardia Municipal y conforme a la normativa de incompatibilidades.

La actividad para la que solicita la compatibilidad es la de fisioterapeuta. El ejercicio de la profesión de fisioterapeuta supone el ejercicio de una actividad privada.

Shadi Masri Orradre ocupa plaza de Guardia Municipal, en el puesto de Agente de la Unidad de Prevención Permanente. Dicho puesto tiene un complemento de dedicación que establece la disponibilidad para acudir a cumplir las funciones propias de su puesto de trabajo cuando les sea requerido. Además de dicha disponibilidad, se exigirá al puesto una dedicación mínima de 15 horas anuales fuera de su jornada habitual de trabajo. Además trabaja a tres turnos, mañana/tarde/noche.

Teniendo en cuenta que la Administración está obligada a



guztiei erantzutera, eta, beraz, lehenengo eskaerari erantzun behar diola, eta jarritako errekurtsioan eskaera bera egiten duela, erabaki bakar baten bidez ebatziko dira.

Administrazio-isiltasunari dagokionez, esan behar da Euskal Enplegu Publikoari buruzko abenduaren 1eko 11/2022 Legeak, hamaikagarren xedapen gehigarrian, isiltasunak lege berean aurreikusitako prozeduretan izango dituen ondorioak ezartzen dituela:

"Berariazko ebazpena emateko eta jakinarazteko epea igarotakoan, ezetsizat joko dira interesdunek lege honetan aurreikusitako prozedura hauetan egindako eskaerak:

(...)

j) bateragarritasun-eskaerak. "

Bestalde, Euskal Herriko Poliziari buruzko Legearen testu bategina onartzen duen uztailaren 22ko 1/2020 Legegintzako Dekretuak, bateragarritasunei dagokionean honako hau ezartzen du 113. artikuluan:

"Euskal Autonomia Erkidegoko Poliziako langileek indarrean dagoen legedian ezarritako bateraezintasun-araubidea bete beharko dute, eta euskal administrazio publikoek, berriz, araubide hori bete dadila eskatu beharko dute.

Ezin izango dute bateragarri egin beren jarduerak eta beren kabuz edo bigarren lanpostu bat ordezkatzu sektore publikoan edo pribatuan kargu edo jardura bat betetzea.

Hala ere, lanpostu, kargu, lanbide edo jardura publiko edo pribatu bat bete ahal izango dute, indarrean dagoen araudian administrazio publikoen zerbitzura dauden langileentzat aurreikusitako kasu eta baldintza eta betekizunekin (...). "

Jarduera pribatuen bateragarritasunari buruz, Administrazio Publikoen zerbitzuko Langileen Bateraezintasunei buruzko abenduaren 26ko 53/1984 Legearen 11.etik 15.era bitarteko artikuluetan xedatutakoa aplikatuko da. Lege horren 14. artikulua ezartzen du: *"jarduera profesionalak, lanekoak, merkataritzakoak edo industrialak administrazio publikoetatik kanpo egiteko, aldez aurretik bateragarritasun-aitorpena beharko da".*

Illo beretik, Euskal Enplegu Publikoari buruzko abenduaren 1eko 11/2022 Legearen 171. artikulua honako hau ezartzen du: *"Sektore publikoan edo pribatuan edozein jardura egiteko, aldez aurretik eta berariaz ebaluatu beharko da, eta, hala badagokio, bateragarritasun-baimena eman beharko da. Baimen hori indarrean dagoen legedian aurreikusitako kasuetan baino ez da emango, eta erregelamendu bidez zehaztuko den*

responder a todas las reclamaciones, por lo que debe responder a la primera solicitud, y que en el recurso interpuesto realiza la misma solicitud, se resolverán mediante un único acuerdo.

Respecto al silencio administrativo, hay que señalar que la Ley 11/2022, de 1 de diciembre, de Empleo Público Vasco en su Disposición adicional undécima establece los efectos del silencio en los procedimientos previstos en la misma ley:

"Se entenderán desestimadas, una vez transcurrido el plazo previsto para dictar y notificar la resolución expresa, las solicitudes formuladas por las personas interesadas en los siguientes procedimientos previstos en esta ley:

(...)

j) solicitudes de compatibilidad. "

Por otro lado, el Decreto legislativo 1/2020, de 22 de julio, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Policía del País Vasco establece en su artículo 113 respecto a las incompatibilidades.

"El personal de la Policía del País Vasco vendrá obligado a observar estrictamente el régimen de incompatibilidades establecido en la legislación vigente, y las administraciones públicas vascas a la exigencia de su cumplimiento.

No podrán compatibilizar sus actividades con el desempeño por sí o mediante sustitución de un segundo puesto de trabajo cargo o actividad en el sector público o privado.

No obstante, podrán desempeñar un puesto de trabajo, cargo, profesión o actividad pública o privada en los supuestos y con las condiciones y requisitos previsto para el personal al servicio de las administraciones públicas en su normativa vigente (...). "

En relación a la compatibilidad de las actividades privadas, son de aplicación lo dispuesto en los artículos 11 a 15 de la Ley 53/1984, de 26 de diciembre, de Incompatibilidades del Personal al servicio de las Administraciones Públicas. El artículo 14 de la citada Ley establece que *"el ejercicio de actividades profesionales, laborales, mercantiles o industriales fuera de las Administraciones Públicas requerirá el previo reconocimiento de compatibilidad".*

En el mismo sentido el artículo 171 de la Ley 11/2022 de 1 de diciembre, de Empleo Público Vasco establece: *"El desempeño de cualquier actividad en el sector público o privado requerirá, en todo caso, la previa y expresa evaluación y, en su caso, la correspondiente autorización de compatibilidad, que únicamente se otorgará en los supuestos previstos en la vigente legislación y conforme al procedimiento que reglamentariamente se determine."*



prozeduraren arabera."

53/1984 Legea, abenduaren 26koa, Herri Administrazioen zerbitzuko langileen bateraezintasunei buruzko 16. artikuluan xedatutakoaren arabera:

"1. Funtzionarioei, behin-behineko langileei eta lan-kontratuko langileei ezin izango zaie inolako bateragarritasunik baimendu edo aitortu, baldin eta estatutu honetako 24. artikuluko b) idatz-zatian aipatzen diren ordainsari osagarriek bateraezintasun-faktorea jasotzen badute arantzel bidez ordaindutakoaren eta zuzendaritzako langileen artean, goi-zuzendaritzako lan-harreman bereziaren pean dagoena barne.

(...)

4. Era berean, salbuespenez eta lege honen 1., 3., 11., 12. eta 13. artikuluetan ezarritako mugei kalterik egin gabe, jarduera pribatuak egiteko bateragarritasuna aitortu ahal izango zaie berariazko osagarriak edo pareko kontzeptuak jasotzen dituzten lanpostuetan diharduten langileei, baldin eta haien oinarritzko ordainsariaren % 30 gainditzen ez badute, antzintasunean jatorria duten kontzeptuak alde batera utzita. "

Oinarritzko Estatutua garatzen duen Euskal Enplegu Publikoari buruzko abenduaren 1eko 11/2022 Legearen hogeita hamaikagarren xedapen gehigarriak honako hau xedatzen du:

"1. Euskal herri-administrazioetako funtzionarioek betetzen duten lanpostuari dagokion berariazko osagarria edo pareko kontzeptua murrizteko eskatu ahal izango dute, Herri Administrazioen Zerbitzuko Langileen Bateraezintasunei buruzko abenduaren 26ko 53/1984 Legearen 16.4 artikuluan aipatzen den ehunekoa ez gainditzeko eta jarduera pribatuaren aritzeko bateragarritasuna eskatu ahal izateko. "

Eskatzailak 29.417,08 euroko berariazko osagarria du esleitura urtean, eta horrek nabarmen gainditzen du oinarritzko soldataren gainean ezarritako % 30eko muga (3.618,13 euro urtean), jarduera publikoaren eta pribatuaren arteko bateragarritasuna lortu ahal izateko, muga hori gainditu arte osagarria murrizten ez bada.

Bestalde, Prebentzio Iraunkorreko Unitateko agente postuak arduraldi bereziko osagarria dauka esleitura, eta horrek ezartzen du lanpostuari dagozkion eginkizunak betetzera joateko prestasuna, hala eskatzen denean. Prestasun horretaz gain, lanpostuari gutxienez 15 orduko dedikazioa eskatuko da urtean bere ohiko lanalditik kanpo.

Horrek esan nahi du lanpostura joan behar duela bere ohiko lanalditik kanpo eskatzen zaionean; beraz,

De conformidad con lo dispuesto en el art. 16 de la Ley 53/1984, de 26 de diciembre, de Incompatibilidades del personal al servicio de las Administraciones Públicas:

"1. No podrá autorizarse o reconocerse compatibilidad alguna al personal funcionario, al personal eventual y al personal laboral cuando las retribuciones complementarias que tengan derecho a percibir del apartado b) del artículo 24 del presente Estatuto incluyan el factor de incompatibilidad al retribuido por arancel y al personal directivo, incluido el sujeto a la relación laboral de carácter especial de alta dirección.

(...)

4. Asimismo, por excepción y sin perjuicio de las limitaciones establecidas en los artículos 1º.3, 11, 12 y 13 de la presente Ley, podrá reconocerse compatibilidad para el ejercicio de actividades privadas al personal que desempeñe puestos de trabajo que comporten la percepción de complementos específicos, o concepto equiparable, cuya cuantía no supere el 30 por 100 de su retribución básica, excluidos los conceptos que tengan su origen en la antigüedad."

La disposición adicional trigésimo primera de la Ley 11/2022, de 1 de diciembre, de Empleo Público Vasco, por la que se desarrolla el Estatuto Básico, determina que:

"1. El personal funcionario de las administraciones públicas vascas podrá solicitar la reducción del complemento específico, o concepto equiparable, correspondiente al puesto que desempeña, con el fin de que no supere el porcentaje al que se refiere el artículo 16.4 de la Ley 53/1984, de 26 de diciembre, de Incompatibilidades del Personal al Servicio de las Administraciones Públicas, y pueda solicitar la compatibilidad para el ejercicio de actividades privadas".

El solicitante tiene asignado un complemento específico de 29.417,08 euros anuales, lo que supera ampliamente el límite de 30% establecido sobre el sueldo base (3.618,13 euros anuales) para poder obtener la compatibilidad entre la actividad pública y la privada, salvo que reduzca el complemento hasta no superar dicho límite.

Por otro lado, su puesto de trabajo Agente de la Unidad de Prevención Permanente tiene asignado un Complemento de Dedicación Especial, que establece la disponibilidad para acudir a cumplir las funciones propias de su puesto de trabajo cuando les sea requerido. Además de dicha disponibilidad, se exigirá al puesto una dedicación mínima de 15 horas anuales fuera de su jornada habitual de trabajo.

Esto significa que tiene que acudir a su puesto de trabajo cuando es requerido fuera de su jornada habitual de



ordutegi-bataezintasuna sor daiteke. Gainera, hiru txandatan lan egiten du, eta beste jarduera batean lan eginez gero, eragin negatiboa izan dezake udaltzain gisa jarduteko behar duen atsedenean.

Aurreko artikuluan xedatutakoaren arabera, Abenduaren 26ko 53/1984 Legearen 14. artikuluaen arabera, toki-korporazioko osoko bilkurari dagokio sektore pribatuko bigarren postu baterako bateragarritasun-baimena ematea.

Aurreko guztiagatik, egokitzen jotzen da proposatzea udalbatza honi honoko:

AKORDIOAK

Lehenengoa: Ezestea 2025eko urtarrilaren 16an aurkeztutako eskaera Shadi Mashri Orradre karrerako funtzionarioari fisioterapeuta gisa sektore pribatuan bigarren lanpostu bat garatzeko bateragarritasun-eskaera, Administrazio Publikoen zerbitzuko langileen bataezintasunei buruzko abenduaren 26ko 53/1984 Legean ezarritako baldintzak ez betetzeagatik.

Bigarrena: Ezestea Shadi Mashri Orradrek bigarren jarduera egiteko baimena administrazioaren isiltasunez ezestearen aurka 2025eko apirilaren 17an aurkeztutako berraztertze errekurtsoa, azalpen-zatian ezarritako arrazoiengatik.

trabajo, por lo que puede surgir una incompatibilidad horaria. Además trabaja a tres turnos, y trabajando en otra actividad, puede influir negativamente en el descanso necesario para desempeñar adecuadamente sus funciones como Agente de la Guardia Municipal.

De conformidad con lo dispuesto en el art. 14 de la Ley 53/1984, de 26 de diciembre, la autorización de compatibilidad para un segundo puesto en el sector privado corresponde al Pleno de la Corporación Local.

Por todo cuanto antecede, se tiene a bien proponer al Excmo. Ayuntamiento Pleno, la adopción de los siguientes:

ACUERDOS

Primero: Desestimar la solicitud presentada el 16 de enero de 2025 de compatibilidad al funcionario de carrera Shadi Mashri Orradre para desarrollar un segundo puesto de trabajo en el sector privado como fisioterapeuta, por no cumplirse los requisitos establecidos en la Ley 53/1984, de 26 de diciembre, de Incompatibilidades del personal al servicio de las Administraciones Públicas.

Segundo: Desestimar el recurso de reposición presentado en fecha 17 de abril de 2025 por Shadi Mashri Orradre contra la desestimación por silencio administrativo de la autorización para el desempeño de segunda actividad, por las razones establecidas en la parte expositiva.

Donostian, sinaduraren datan

LANGILERIA KUDEATZEKO ETA ADMINISTRATZEKO ZERBITZUAREN BURUA

PERTSONEN KUDEAKETAKO ZUZENDARIA

PERTSONAK, EKONOMIA ETA AURREKONTUA KUDEATZEKO ZINEGOTZI ORDEZKARIA