

**Núm. de Protocol: 2000102/2017**

**Núm. Rotlle: TSJA-0000064/2019**

## **SENTÈNCIA 114-2019**

### **PARTS :**

**Apel·lant: Sr. NPB**

Representant: Sr. CPS

Advocat: Sr. GAE

**Apel·lat: MÚTUA DELS EMPLEATS DE L'ADMINISTRACIÓ  
GENERAL I DE L'ADMINISTRACIÓ DE JUSTÍCIA**

Representant: Sra. TMN

Advocat: Sr. IFL

**Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA**

Representant: Sra. IOM

Advocada: Sra. MFL

### **COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL**

**President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA**

**Magistrats: Sra. Elsa PUIG MUÑOZ**

**Sr. Bernard PLAGNET**

Andorra la Vella, tretze de desembre de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número **20000102/2019**.

En la tramitació d'aquestes actuacions han estat observades les prescripcions legals, i ha estat ponent la magistrada Sra. **Elsa PUIG MUÑOZ**, la qual expressa el parer del Tribunal.

## ANTECEDENTS DE FET

1.- El Sr. NPB va presentar interposar demanda jurisdiccional contra la resolució de la MÚTUA DELS EMPLEATS DE L'ADMINISTRACIÓ GENERAL I DE L'ADMINISTRACIÓ DE JUSTÍCIA GOVERN –en endavant la MÚTUA-, de data 5 d'octubre del 2017, per la qual es va desestimar el recurs d'alçada interposat contra la anterior Resolució que desestimà la petició de l'agent de que li sigui abonada la quantitat de 796,62 euros.

2.- En la sentència del 11 de juny del 2019 el Tribunal de Batlles ha desestimat la demanda promoguda per l'agent.

3.- En el seu escrit d'apel·lació, de data 20 de setembre del 2019, l'agent estima, en substància, que:

- quan un treballador està de baixa mèdica, l'Administració continua abonant-li les seves retribucions, si bé l'Administració recupera la quantitat abonada al treballador a través de la CASS en la part corresponent a la prestació per incapacitat temporal que correspon al treballador, i la Mútua complementa la prestació pagada per la CASS fins el 100% de la retribució del treballador.

- durant el període de la seva baixa, la MUTUA va complementar la prestació per incapacitat temporal abonada per la CASS però sense incloure l'import que venia percebent abans de la seva baixa en concepte de complement de responsabilitat addicional a l'entendre que el referit complement li havia estat retirat després de la baixa, concretament al mes de gener del 2016.

- no existeix el concepte de "salari evolutiu".

- el treballador que està de baixa ha de percebre el 100% de les retribucions que venia percebent abans de la seva baixa.

La part agent ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions.

4.- En la seva contesta de data 10 d'octubre del 2019, la MÚTUA estima, en substància, que:

- els conceptes retributius que s'han de prendre en consideració pel càlcul del complement que abona la Mútua són els vigents en cada moment, sense que es puguin incloure altres.

- pel càlcul del complement regeix el topall del 100% de les retribucions.

- només en el supòsit que l'agent hagués continuant percebent el complement de responsabilitat addicional, la Mútua hauria d'haver inclòs el seu import dins de la prestació a abonar al treballador.

- l'agent no va recórrer la decisió de l'Administració relativa a la seva reubicació a un altre lloc de treball, que es la causa de la pèrdua del repetit complement.

La MÚTUA va confirmar el seus arguments en el seu escrit de conclusions.

**5.-** A l'últim, GOVERN es va oposar el recurs d'apel·lació interposat per l'agent, invocant les al·legacions següents:

- no està legitimat passivament, compte tingut que la decisió impugnada ha estat dictada per la MÚTUA, que gaudeix de personalitat jurídica pròpia.

- aquesta al·legació de manca de legitimació passiva es va formular en primera instància, sense que hi hagi hagut cap pronunciament al respecte.

- no es pot superar el 100% de les retribucions mensuals que correspondrien al treballador si no estigués de baixa.

El GOVERN ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions.

**6.-** Trameses les actuacions a aquesta Sala, s'ha designat la magistrada ponent i han quedat vistes les actuacions per a deliberar i decidir.

## FONAMENTS DE DRET

### **Primer.-** Competència

El Tribunal Superior, Sala Administrativa, és competent per conèixer del recurs, en aplicació de l'article 39.3 de la Llei qualificada de la Justícia.

**Segon.-** Prèviament, s'ha de presentar un breu resum dels fets a l'origen del litigi:

L'agent va cursar baixa mèdica des del 7 de desembre del 2015, situació en la que va continuar fins el mes d'octubre del 2016.

En el moment en que es produí la situació de baixa, l'agent percebia unes retribucions mensuals netes de 1.620,30 euros, que incloïen l'import de 155,90 mensuals en concepte de complement de responsabilitat addicional. S'infereix dels escrits de les parts que aquest complement es percebia per l'ocupació d'un concret lloc de treball. Tanmateix, com a conseqüència de l'adscripció a un altre lloc de treball mentre l'agent estava de baixa –lloc que, sembla ser, no tenia previst aquest complement-, concretament el mes de gener de 2016, l'agent va deixar de percebre de la MÚTUA la quantitat de 1.620,50 euros mensuals, i, a partir d'aquell moment, va passar a percebre la retribució de 1.552,51 euros mensuals.

Cal destacar que al recurs d'apel·lació l'agent reconeix que no va recórrer la decisió relativa a la seva adscripció a un altre lloc de treball.

**Tercer.-** El GOVERN al·lega, com a qüestió prèvia, que la Batllia el va emplaçar com a part demandada per tal que procedís a contestar la demanda, i que aquell moment ja va al·legar la seva manca de legitimació passiva, compte tingut que la decisió impugnada ha estat dictada per la MÚTUA, que gaudeix de personalitat jurídica pròpia.

L'article 26.2 de la Llei 93/2010, de 16 de desembre, de mesures de promoció de l'activitat econòmica i social, i de racionalització i d'optimització dels recursos de l'Administració, va atorgar a la Mútua personalitat jurídica pròpia: *“El funcionament de la Mútua, la qual, en virtut de la seva autonomia, gaudeix de personalitat jurídica pròpia, i pot actuar, per donar compliment a les seves finalitats, amb plena capacitat dins del marc de les lleis, queda regulat en el Reglament de funcionament de la Mútua dels Empleats de l'Administració general i de l'Administració de justícia.”*

En el cas que ens ocupa, el recurs tenia per objecte una resolució de la MÚTUA, i en la demanda se sol·licitava la condemna a l'esmentada entitat i no pas al GOVERN. Per això, la part demandada només podia ser la pròpia MÚTUA.

Cal destacar que en la demanda no s'impugnava la decisió de l'adscripció de l'agent a un lloc de treball diferent que el que venia ocupant en el moment d'iniciar-se la seva baixa, i que, a més, i com s'ha destacat, al recurs d'apel·lació es reconeix expressament que l'agent no va recórrer el seu canvi de lloc de treball.

Per això, no havent-se formulat cap pretensió de condemna al GOVERN, cal tenir-lo per apartat del procediment per manca de legitimació passiva.

**Quart.-** L'article 1 del Reglament de funcionament de la Mútua dels Empleats de l'Administració General i de l'Administració de Justícia (aprovat per Decret del 8-4-2009, BOPA del 15-4-2009), disposa que la Mútua de l'Administració General i de l'Administració de Justícia és un sistema de previsió social obligatori i de solidaritat que garanteix una prestació econòmica complementària a la cobertura econòmica salarial establerta per l'organisme encarregat de la seguretat social, la CASS, en cas que l'empleat es trobi en situació de baixa.

D'altra banda, l'article 8 del mateix Reglament estableix:

*“Percepcions econòmiques complementàries durant els dies de baixa CASS*

*1. L'empleat que es troba en situació de baixa CASS percep la prestació econòmica prevista, segons els conceptes retributius de l'estructura salarial.*

*2. La prestació econòmica aportada pel sistema de la Mútua és la diferència entre la prestació atorgada per la CASS i el percentatge establert reglamentàriament que s'ha aplicat al conjunt dels conceptes retributius determinats a l'article 4.”*

I l'article 11 disposa que la suma de la quantitat satisfeta per la Mútua i de la quantitat satisfeta per la CASS no pot superar en cap cas el 100% del salari mensual. Observi's que el precepte no afegeix que aquest 100% hagi de ser el de l'últim salari mensual percebut pel treballador abans de la seva situació de baixa (com si es tractés de la congelació de les retribucions), o bé de la mitja de les percepcions que li han estat abonades al treballador durant un període determinat.

De les anteriors previsions es deriva que un treballador de baixa no pot veure's perjudicat econòmicament per aquesta situació, i, en conseqüència, ha de percebre les mateixes retribucions que hauria percebut en el cas d'estar d'alta. Però tampoc pot resultar econòmicament afavorit, de manera que se l'hagi d'abonar unes quantitats o complements que no percebria si estigués d'alta.

Així, si el treballador merita un trienni mentre està de baixa, la retribució corresponent a aquest trienni també la percebrà durant la seva baixa, i si, com a conseqüència d'un increment salarial previst a la llei de pressupostos, les retribucions s'incrementessin, aquest increment també es reflectirà en les percepcions que rep el treballador a càrrec de la Mútua. Aquesta previsió s'aplicarà igual si es produeix una congelació salarial, o fins i tot si la llei de pressupostos establís una davallada retributiva, ja que, com s'ha dit, la situació de baixa no suposa que el treballador mantingui sense excepcions les mateixes retribucions que percebia abans de la seva baixa.

Doncs bé, en el cas que ens ocupa es dona la circumstància que, mentre estava en situació de baixa, el treballador va passar a estar adscrit a un lloc de treball diferent que el que ocupava l'agent, decisió que aquest no va recórrer, i, com a conseqüència d'aquest canvi, les seves retribucions es van veure també modificades (va a passar a percebre les corresponents al nou lloc de treball).

Aquesta situació comporta que els emoluments que l'agent ha de percebre de la Mútua, s'hagin d'adaptar a les retribucions del nou lloc de treball, sense que es pugui pretendre que se li abonin les corresponents a l'antic lloc de treball.

De fet, per tal que la pretensió de l'agent pogués prosperar, hauria d'haver impugnat la seva adscripció al nou lloc de treball.

Per això, la resolució de la Mútua s'até a dret, i, en conseqüència, procedeix confirmar íntegrament la sentència apel·lada que va desestimar la demanda de l'agent.

**Cinquè.-** No s'aprecien circumstàncies determinants d'una especial condemna al pagament de les despeses d'aquesta segona instància.

## DECISIÓ

En atenció a tot el què s'ha exposat, la Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia, en nom del poble andorrà, decideix:

**Primer.-** Tenir per apartat del procediment al GOVERN, per manca de legitimació passiva.

**Segon.-** Desestimar el recurs d'apel·lació presentat pel Sr. NPB.

**Tercer.-** Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució de la MÚTUA DELS EMPLEATS DE L'ADMINISTRACIÓ GENERAL I DE L'ADMINISTRACIÓ DE JUSTÍCIA, de data 5 d'octubre del 2017, és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

**Quart.-** De no efectuar cap condemna en costes.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manem que una vegada s'hagi complert el que disposa l'article 76 de la Llei de la Jurisdicció Administrativa i Fiscal es lliurin els autes originals amb la certificació d'aquesta sentència al Tribunal de Batlles, Secció Administrativa del qual procedien, i que s'arxivin les actuacions del Tribunal.

Així, per aquesta nostra sentència, definitivament jutjant, ho manem i signem.