

**Núm. de Protocol: AD-0097-1/05**  
**TSA: 41/07**

**S E N T È N C I A   NÚM. 16-2008**

**PARTS:**

**Apel·lant: M.I. GOVERN**  
Representant: A.V.  
Advocat: R.C.

**Apel·lada: M.T.S.**  
Representant: C.F.  
Advocat : E.C.

**COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:**

**President :** M.I. Sr. Albert Andrés Pereira

**Magistrats:** M.I. Sr. Bernard Plagnet  
M.I. Sr. Lluís Saura Lluvià

A la vila d'Andorra la Vella, el 29 de febrer de 2008

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número AD-0097-1/05.

En la tramitació d'aquestes actuacions han estat observades les prescripcions legals, i ha estat ponent el magistrat **Sr. Bernard Plagnet** el qual expressa el parer del Tribunal.

## **A N T E C E D E N T S D E F E T**

1.- El Sr. M.T.S. va interposar recurs contra la decisió desestimatoria tàcita del Govern en relació amb el recurs de reposició formulat per l'agent contra la resolució del Ministre de Justícia i Interior de data 8 de febrer del 2005, tot sol·licitant la nul·litat, subsidiàriament l'anul·lació de l'acte impugnat.

2.- En la sentència de l'11 de setembre del 2007, el Tribunal de Batlles ha estimat parcialment la demanda promoguda pel Sr. M.T.S.

3.- En el seu recurs d'apel·lació de data 15 d'octubre del 2007, el MI Govern manifesta principalment que el muntant del salari percebut pel Sr. M. durant l'any és de 2100 € mentre que únicament havia cotitzat sobre 1750 €. El MI Govern remarca que existeix una presumpció segons la qual tota retribució abonada a un assalariat té el caràcter de salari.

El MI Govern ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 22 de novembre de 2007.

4.- En la seva contesta de data 6 de novembre del 2007, el Sr. M.T.S. manifesta principalment que la diferència entre el muntant de la suma relativa a 2.100€- i el muntant sobre el qual s'ha calculat la cotització de - 1750 €- s'explica pel fet que la diferència de 350 €- constitueix en realitat el reembossament d'un deute de joc que el gerent de la societat, el Sr. G. tenia envers el Sr. M.

El Sr. M.T.S. ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 26 de novembre del 2007.

5.- Trameses les actuacions a aquesta Sala, s'ha designat el magistrat ponent i han quedat vistes les actuacions per a deliberar i decidir.

## **F O N A M E N T S D E D R E T**

**Primer.-** La Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia és competent per a conèixer del present recurs, segons l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia.

**Segon.-** El litigi versa sobre el següent punt: per una resolució de data 8 de febrer del 2005 (veure foli 15) confirmada per una resolució del MI Govern de data 15 de juny del 2007 (veure foli 187), el Sr. M.T.S. li van imposar dues sancions:

-una sancio de 1000 € per no haver pagat puntualment la totalitat del salari al Sr. Moreno els mesos de desembre del 2003 i gener del 2004,

-una sanció de 2500 € per haver cotitzat a la CASS imports inferiors al salari merescut pel Sr. M. durant l'any 2003.

**Tercer.-** En resulta de l'examen de l'expedient que durant l'any 2003, els butlletins de salari del Sr. M. mencionen un salari de 1750 € (veure principalment folis 28 i següents ) i aquesta suma ha servit de base per al càlcul de les cotitzacions de la Seguretat Social., (veure foli 9)

Així i tot, en resulta de l'examen dels comptes bancàries del Sr. M. que aquest ha percebut una suma mensual total de 2100 € ; la diferència entre el muntant mencionat en el butlletí de salaris i la base de càlcul de les cotitzacions (són 350 €) que figuren en xecs separats (veure principalment foli 117 i següents).

Es tracta per tant de determinar si la suma de 350 € s'ha de considerar o no com un suplement de salari. En el seu recurs, el Sr. M.T.S. sosté que la suma no representa un salari sinó el reembossament d'un deute de joc que el gerent de la societat, el Sr. G. tenia envers el Sr. M.

Aquesta qüestió, rellevant de la competència de la jurisdicció civil, ha estat definida per una sentència de la Sala civil del Tribunal Superior de data 10 de juliol de 2007 (veure folis 311 i següents). En aquesta sentència, la Sala civil ha estimat el recurs del Sr. G., pel motiu, principalment que «aquestes presumpcions no permeten determinar de manera fefaent l'import exacte del salari del Sr. M. ni està suficient acreditat que el salari del treballador sigui de 2100 € >> (veure foli 314).

Com ho ha remarcat el MI Govern, la sentència de la Sala civil no vincula a la Sala administrativa, però és evident que constitueix un element d'apreciació important.

Podem remarcar que el MI Govern no aporta cap element de prova que permeti considerar que el muntant del salari seria de 2100 €. Com

indica la sentència ja citada de la Sala civil, podem remarcar « la nebulositat i la complexitat que envolten la relació laboral » veure foli 316).

En aquestes condicions, s'ha de confirmar l'apreciació feta per la Sala civil i considerar que el muntant del salari era de 1750 €. Totes les conseqüències d'aquesta decisió s'han de treure principalment en quant al càlcul de les cotitzacions de la Seguretat social.

En conseqüència les dues sancions s'han d'anul·lar i s'ha de confirmar la sentència de primera instància.

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

## **D E C I S I Ó**

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

**Primer:** Desestimar el recurs d'apel·lació presentat pel MI Govern

**Segon:** Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la desestimació tàcita del Govern del recurs de reposició formulat contra la resolució del Ministre de Justícia i Interior de data 8 de febrer del 2005, no és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa, i per tant procedeix a anul·lar-la.

**Tercer:** De no efectuar cap condemna en costes.

Aquesta sentència es 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.