

Núm. de Protocol: AD-0061-1/06
TSA: 02/07

S E N T È N C I A NÚM. 36-2007

PARTS:

Apel·lant: S.P.A.L.
Representant: C.F.L.
Advocat: Bufet B.

Apel·lada: HBLE. COMÚ D'ENCAMP
Representant: J.A.V.
Advocat : B.-C. advocats

Apel·lada: M.I. GOVERN
Representant: P.M.
Advocat: R.C.

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President : M.I. Sr. Lluís Saura Lluvià

Magistrats: M.I. Sr. Bernard Plagnet

M.I. Sr. Albert Andrés Pereira

A la vila d'Andorra la Vella, el 9 de juliol de 2007

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número AD-0061-1/06.

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 Sindicat de personal de l'Administració local va interposar recurs contra el refús implícit comunal front de la sol·licitud presentada el 24 de febrer del 2006, tot sol·licitant la condemna de l'Hble. Comú d'Encamp a pagar les hores nocturnes amb un increment del 20 % respecte a l'hora ordinària, a satisfer el pagament de les hores nocturnes durant els tres anys anteriors i les costes judicials.

2.- En la sentència de 29 de novembre del 2006, el Tribunal de Batlles ha desestimat la demanda promoguda pel Sindicat del personal de l'Administració local.

3 – En el seu recurs d'apel·lació de data 26 de gener del 2007, el Sindicat del personal de l'Administració local manifesta principalment que:

-d'acord amb l'establert en l'article 81.3 de l'Ordinació de la funció pública del Comú d'Encamp, els treballadors de l'administració de caràcter indefinit es regeixen pel mateix sistema retributiu que els funcionaris, i per tant, per l'establert en el Capítol VI, articles 57 i 58 de l'esmentada Ordinació; en conseqüència, la decisió que es prengui respecte al fons de la qüestió ha d'afectar directament als funcionaris i als treballadors de l'Administració de caràcter indefinit

-Per tant, la jurisdicció administrativa és competent per conèixer el fons de la controvèrsia en relació als agents de l'administració de caràcter indefinit

-Sobre el fons, els funcionaris poden reclamar les hores nocturnes; un refús trencaria els principis de justícia i equitat.

El Sindicat del personal de l'Administració local ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 6 de març del 2007.

4.- En la seva contesta de data 14 de febrer del 2007 l' Hble. Comú d'Encamp manifesta principalment que:

-l'article 5 de l'Ordinació de la funció pública del Comú d'Encamp preveu que « la relació laboral de l'agent de l'administració s'ha de formalitzar mitjançant un contracte que es regeix per la normativa laboral... »; així les coses, pertany única i exclusivament a la jurisdicció

civil el coneixement de qualsevulla problemàtica existent pel que fa al contingut de la relació laboral dels agents de l'administració;

-els agents estatutaris no poden demanar la percepció addicional de compensació per nocturnitat (article 18.3 de la Llei de la funció pública) i tot el personal del Comú d'Encamp que treballa en horari nocturn es troba en aquesta situació.

-el sindicat ha formulat una demanda massa vaga, ambigua i imprecisa.

L' Hble. Comú d'Encamp ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 7 de març del 2007.

5- En la seva contesta de data 15 de febrer del 2007 el MI Govern manifesta principalment que:

-la jurisdicció administrativa no és competent per conèixer i resoldre demandes basades en la Llei del contracte de treball, com són els contractes dels agents de l'administració (articles 3,5 i 6 de l'Ordinació de la funció pública del Comú d'Encamp).

-sobre el fons, no havent estat promulgada cap norma legal que reguli el pagament de les hores treballades realitzades pels funcionaris del Comú d'Encamp en horari nocturn, tampoc existeix la possibilitat d'aplicar analògicament una altra norma jurídica.

-la petició del sindicat es massa vaga, ambigua i imprecisa.

El MI Govern ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 8 de març del 2007.

6- 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.- En aquest cas, abans d'examinar els fets, convé d'exposar breument el quadre jurídic en el qual es basa el litigi:

Segons l'article 98 de la Llei de la funció pública de data 15 de desembre del 2000 « *Sense perjudici de les normes de la present Llei que els són aplicables directament, els comuns han de regular el règim estatutari de la seva funció pública pròpia* ».

L'article 99 de la mateixa Llei precisa quines disposicions són directament aplicables a la funció pública comunal, és a dir, principalment les normes contingudes en els títols I i III, i certs articles del Títol II que s'enumeren en el mateix.

D'altra banda, la disposició transitòria novena de la Llei del 15 de desembre del 2000 diu: « 2. *Abans del 31 de desembre del 2002, els comuns hauran d'aprovar la normativa de la seva funció pública pròpia en tot allò no regulat pels títols I, III, i els articles del títol II que els són aplicables directament* ».

En aplicació d'aquesta disposició, el Comú d'Encamp ha adoptat la seva Ordinació de la funció pública en data de 19 desembre de 2002 (BOPA n° 99 del 27/12/2002).

Per tant, el present litigi s'ha de resoldre aplicant les disposicions d'aquesta Ordinació.

Tercer.- Sobre la competència de la jurisdicció administrativa
Segons l'article 3-1 de l'Ordinació del 19 de desembre de 2002:

1. « El personal del Comú d'Encamp es classifica en:

Funcionaris

Agents de l'Administració

Personal de relació especial

El règim jurídic del personal és de naturalesa estatutària, contractual i de relació especial, respectivament. »

El mateix article defineix la naturalesa de les relacions jurídiques que s'estableixen entre el Comú i els membres del seu personal:

Els funcionaris queden reflectits en l'article 3-2 de l'Ordinació:

2. *« Els funcionaris estan subjectes a una relació de treball estatutària, regulada pel dret administratiu, que està definida per la Llei general de la funció pública, la present ordinació i les normes que la desenvolupen. »*

La situació dels «agents de l'Administració» es regeix pel § 3 d'aquest mateix article 3:

« 3. Els agents de l'Administració estan subjectes a una relació contractual que podrà ser indefinida o eventual, i es regula per les particularitats que, en cada cas, s'estableixen en aquesta Ordinació i en les normes que la desenvolupen, per la normativa laboral. »

La situació dels agents de caràcter indefinit es regeix per l'article 5 de la mateixa Ordinació:

« Agents de l'Administració de caràcter indefinit

Es considera agent de l'Administració de caràcter indefinit el personal del Comú d'Encamp que sigui contractat per realitzar funcions de caràcter permanent de l'Administració si no hi ha personal funcionari per ocupar el lloc de treball corresponent.

La relació laboral de l'agent de l'Administració s'ha de formalitzar mitjançant un contracte que es regeix, per la normativa laboral i les particularitats que s'estableixen en la legislació vigent i en les normes que la desenvolupen. »

Resulta clarament d'aquests texts que els litigis referents als agents de l'Administració corresponen a la competència de les jurisdiccions civils. Per contra, els litigis referents als funcionaris, que es sotmeten a « una relació de treball estatutària, regulada pel dret administratiu, » pertany a la competència de la jurisdicció administrativa.

La sentència de primera instància s'ha de confirmar sobre aquest punt.

Quart: Sobre el fons

El sistema de retribució dels funcionaris es reglamenta pel Capítol VI de l'Ordinació del 19 de desembre del 2002.

Podem remarcar que aquestes disposicions no formen part de les normes de la Llei de la funció pública del 15 de desembre del 2000 que són aplicables directament als Comuns (veure mes amunt l'article 98 d'aquesta Llei). Cal regular el present litigi en aplicació de les disposicions del Capítol VI de l'Ordinació.

L'article 58 d'aquesta Ordinació defineix la «estructura retributiva». Per tant es preveu una «base retributiva» i varis complements: de nivell; de millora; d'antiguitat; de responsabilitat addicional (CRA); un complement específic, que retribueix aquells llocs que tinguin unes condicions especials de treball;

Cal remarcar que el pagament de les hores nocturnes no figura en aquesta enumeració.

Una tal compensació entra dins de l'àmbit del § g d'aquest article 58:

« g) Altres conceptes:

El reglament de sistemes de compensació ha d'identificar i descriure altres conceptes, no inclosos en els complements anteriors, estructurals i no estructurals del lloc de treball, com a conseqüència de circumstàncies laborals i d'organització del treball ».

Ara bé un tal reglament encara no ha entrat en vigor. Es pot remarcar que, en aquesta carta de data 8 de maig del 2006, el Consol Major d'Encamp diu « us assabento que el Comú d'Encamp té en un estat molt avançat l'elaboració del projecte de Reglament de sistemes de compensació que preveurà de forma explícita la situació que heu exposat ... » (veure foli 75).

En conseqüència, els funcionaris no poden pretendre el pagament de les hores nocturnes fins l'entrada en vigor d'aquest Reglament.

Les disposicions de l'article 81-3 de l'Ordinació, invocades pel sindicat, no poden portar a una solució diferent. En efecte, aquest text fa referència a una situació inversa d'aquella evocada en el present litigi: el text no diu que el sistema retributiu dels funcionaris sigui idèntic a aquell dels agents de caràcter indefinit, sinó que « és d'aplicació a aquests agents de l'Administració de caràcter indefinit, el contingut de...sistema retributiu ».

Per tant, això no significa, com ja ha jutjat varies vegades aquesta Sala (veure Sentència num. 71-2004 del 20 de desembre de 2004) que els funcionaris puguin demanar l'aplicació de les disposicions del Codi del treball. En efecte, es troben en una situació estatutària, diferent d'aquella dels agents de dret privat i no hi ha per tant un trencament de la igualtat.

Per tots aquests motius, s'ha de confirmar igualment la sentència sobre aquest punt.

Cinquè.- 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 Sindicat del personal de l'Administració local.

Segon: Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la denegació tàcita del Comú d'Encamp front a la sol·licitud del 24 de febrer del 2006, és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

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.