

Núm. de Protocol: AD-0023-3/06
TSA: 32/07

S E N T È N C I A NÚM. 14-2008

PARTS:

Apel·lant-ada: G.S.F.

Representant: en nom propi

Advocat: E.C.

Apel·lant-ada: HBLE. COMÚ D'ANDORRA

Representant: H.D.

Advocat: L.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-0023-3/06.

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.- La Sra. G.S.F. va interposar recurs contra la denegació per silenci administratiu del recurs formulat en data 29 de desembre del 2005 contra la resolució adoptada per l'Hble. Comú d'Andorra la Vella en data 7 de desembre del 2005, mitjançant la qual se li imposava, per la comissió de tres faltes greus, la sanció d'acomiadament disciplinari.

2.- En la sentència del 12 de juliol del 2007, el Tribunal de Batlles ha desestimat parcialment la demanda promoguda per la Sra. G.S.F.

3.- En el seu recurs d'apel·lació de data 4 de octubre del 2007, la Sra. G.S.F. manifesta principalment que:

- calia anul·lar l'expedient administratiu

- que les faltes que m'imputava la directora de la guarderia no s'ajustaven a la realitat

- que no hi ha prova suficient que permeti afirmar que habitualment deixava als nens sols a l'aula, absentant-me de la classe;

- per tant, no se'm pot imputar cap falta greu, tal com fa el Tribunal de Batlles en la seva sentència.

- demana el pagament de les costes processals

En la seva contesta de data 8 de novembre del 2007, remarca que no ha quedat acreditada cap falta greu.

4.- En el seu recurs d'apel·lació de data 22 d'octubre del 2007, l'Hble. Comú d'Andorra la Vella manifesta principalment que:

- la Sra. Glòria Sanchez Fernandez no s'ha trobat en situació d'indefensió en el marc del procés administratiu disciplinari;

- la Sra. G.S.F. va incórrer en una falta molt greu de desobediència als superiors;

- la Sra. G.S.F. va incórrer la falta relativa a la desconsideració greu amb el públic, superiors, subordinats o companys,

-la interessada va incórrer la falta relativa a la pertorbació greu del servei,

-en conclusió la Sra. G.S.F. no era persona hàbil per realitzar la feina de cuidadora d'infants a l'Escola Bressol dels Serradells.

En la seva contesta de data 23 de novembre de 2007, l'Hble. Comú d'Andorra la Vella confirma que la interessada no s'ha trobat en situació d'indefensió, ja que va ésser invitada a al·legar sobre aquestes testificals, cosa que va fer, que no va criticar el procediment seguit i que fins i tot va acceptar-ne el seu contingut quan va invocar i demanar que les proves practicades servissin al seu descàrrec. L' Hble. Comú d'Andorra la Vella considera que la interessada no és persona hàbil per a realitzar la feina de cuidadora d'infants a l'Escola Bressol dels Serradells ja que els principis de precaució i prudència que s'imposen a una administració pública exigeixen apartar del servei els agents, quina actitud, actes i comportament poden posar en risc el funcionament correcte del servei públic.

-demana el pagament de les costes processals

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.- La practica de noves proves en segona instància no són necessàries per a la resolució del present litigi, per tant s'ha de rebutjar en aquest punt la demanda presentada per la Sra. G.S.F. .

Tercer.- La Sra. G.S.F. critica el procediment administratiu dut a terme per l'Hble. Comú d'Andorra en considerar que es trobava en situació d'indefensió.

Convé de recordar, de tota manera que el fet que les sancions administratives es puguin considerar com sancions « de coloració penal » no implica que el procediment del procés penal s'hagi de seguir íntegrament. Com ja ha jutjat varies vegades aquesta Sala, « aquesta forma

d'actuació administrativa no és la més idònia en funció de la naturalesa pròpia d'un expedient sancionador, tot i que no sigui aplicable en tots els seus extrems el formalisme propi d'un procés judicial » (veure Sentència 76-2006 del 23 de novembre del 2006).

En aquest cas, la Sra. G.S.F. ha pogut contestar el testimoniatge aportat per l'Hble. Comú d'Andorra i presentar la seva defensa, (veure per exemple, la notificació del plec de càrrecs de data 10 d'octubre de 2005, foli 15).

Per tant, no s'ha trobat en situació d'indefensió i la demanda s'ha de rebutjar en aquest punt.

Quart.- Sobre el fons:

En primer lloc, convé d'examinar els fets que han donat lloc al present litigi.

Resulta de l'examen de l'expedient que el comportament de la Sra. G.S.F. ha estat objecte de nombroses queixes, tant per part dels seus col·legues com dels pares dels alumnes. Cal notar, per exemple, els testimoniatsges d'alguns dels seus col·legues (veure foli 19); les cartes dels pares dels alumnes (veure foli 214 i següents.). Una síntesi de les queixes invocades contra la Sra. G.S.F. figuren en un informe de data 13 de juliol de 2005 (veure folis 235 i següents.).

Front a aquestes crítiques la interessada no aporta proves que permetin dubtar de la realitat d'aquests fets.

Es tracta d'un conjunt de fets i de comportaments que són criticables en la mesura, sobre tot, on és produeixen, en el marc d'una escola destinada a nens petits. En efecte, les exigències requerides al personal s'han d'apreciar més rigorosament, ja que es tracta d'un servei públic particularment sensible. Les precaucions que cal prendre en el marc de la cura dels infants s'han de seguir escrupolosament,

No es pot negar que la Sra. G.S.F. ha comès faltes en el marc del seu treball i aquestes faltes s'han de sancionar.

Convé per tant en segon lloc, de treure les conseqüències jurídiques dels fets recollits en l'expedient.

L'Hble. Comú d'Andorra ha sancionat la Sra. Glòria Sanchez Fernandez segons el fonament de l'article 69 de l' Ordinació de la funció pública del Comú d'Andorra la Vella, de data 10 de desembre de 2002 (publicat BOPA 97 /2002 del 18/12/2002).

La resolució de l'expedient administratiu de data 7 de desembre del 2005 disposa (veure foli 56): « Atès que als referits fets li son d'aplicació les sancions greus de l'article 69.1 b, i que de confirmar-se les tres sancions greus, es pot incórrer en una falta molt greu de l'article 68 l de l'esmentada Ordinació ».

Cal remarcar, en primer lloc que aquesta resolució ha aplicat de manera incorrecta l'article 68 l ja mencionat. En efecte, aquest text disposa: « Es consideren faltes molt greus:

l) Haver estat sancionat/ada per la comissió de tres faltes greus en un període d'un any. »

El text exigeix per tant molt clarament que les tres faltes greus s'hagin "sancionat/ada". Ara bé, en aquest cas, no s'ha constatat que la Sra. G.S.F. hagi estat objecte de sancions durant el període d'un any. En conseqüència, la resolució és il·legal i per tant s'ha d'anul·lar.

Per raons d'economia processal, cal resoldre el litigi en els termes següents:

Com s'ha indicat més amunt, la Sra. G.S.F. ha tingut un comportament criticable en pertorbar el funcionament del servei, ja que com s'ha remarcat, es tracta d'un servei particularment sensible de guarda d'infants on la vigilància ha de ser particular.

Per tant podem deduir que la Sra. G.S.F. és culpable d'una falta greu prevista a l'article 67 de l'Ordinació ja mencionada:

« Es consideren faltes greus:

i) La pertorbació greu del servei. »

Les sancions que han de ser-li aplicades són per tant aquelles previstes a l'article 69 b) de l'Ordinació mencionada

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 els recurs d'apel·lació presentat per la Sra. G.S.F. i per l'Hble. Comú d'Andorra

Segon.- Confirmar la sentència recorreguda en quant anul·la la resolució de l'expedient disciplinari de data 7 de desembre del 2005, en considerar que la Sra. G.S.F. únicament ha incorregut en un supòsit de falta greu de pertorbació greu del servei, remetent-se les actuacions a l'administració Comunal a fi que actuï com en dret correspongui en relació al referit extrem.

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.