

Núm. de Protocol: 2000026/2016
Núm. de Rotlle: TSJA-0000119/2016

SENTÈNCIA 39-2017

PARTS:

Apel·lant: Sr. XYZ

Representant: Sra. ECC

Advocada: Sra. ASA

Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA

Representant: Sr. CPS

Advocada: Sra. MBD

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: M. I. Sr. Joan Manel ABRIL CAMPOY

Magistrats: M. I. Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

M. I. Sr. Bernard PLAGNET

Andorra la Vella, disset de maig de dos mil disset.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número **2000026/2016**.

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.

ANTECEDENTS DE FET

1.- El Sr. XYZ va interposar demanda jurisdiccional contra la resolució del GOVERN de 6 d'abril de 2016 mitjançant la qual es resolía la no superació del període de prova de l'agent en el lloc de treball de lletrat de contencións adscrit al Departament de Tributs i de Fronteres del Ministeri de Finances i de Funció Pública.

2.- En la sentència de 26 d'octubre de 2016 el Tribunal de Batlles ha desestimat la demanda promoguda pel Sr. XYZ.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 14 de desembre de 2016 el Sr. XYZ estima en substància que l'Administració ha incomplert la formalitat prevista a l'article 53.4 del Reglament de selecció, promoció i carrera professional de l'Administració General de 10 de novembre de 2004 i això comporta a la persona empleada que sigui contractada indefinidament (article 53.6 del Reglament).

4.- En la seva contesta de data 23 de gener de 2017, el GOVERN estima en substància:

- el sentit de l'article 53.4 del Reglament és puntualitzar la necessitat de què, un mes abans de finalitzar el període de prova la Direcció del departament implicat lliuri un informe motivat a la Secretaria d'Estat de Funció Pública. S'afegeix que s'ha d'informar del contingut a la persona interessada, però en cap cas s'ha de lliurar el document.

- s'ha respectat el principi d'audiència i tot els mitjans de defensa de l'agent han estat al seu abast i n'ha fet ús.

- subsidiàriament, no escau l'anul·lació de l'acte perquè el compliment de les mancances formals no haurien pogut comportar l'anul·lació de la resolució impugnada.

- la declaració d'anul·labilitat de l'acte administratiu hauria de portar exclusivament la retroacció del procediment fins al moment precís on considera el Tribunal que s'ha produït la vulneració, és a dir, fins a la informació al Sr. XYZ del contingut de l'informe.

5.- En l'acte de la vista oral, les parts compareixents van exposar les consideracions que van considerar més adients a la defensa de llurs interessos.

FONAMENTS DE DRET

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 GOVERN, en la sessió del dia 17 de desembre de 2014, a proposta de la Secretaria d'Estat de Funció Pública va acordar:

“El nomenament com a funcionari en període de prova del Sr. XYZ per ocupar una plaça en el lloc de treball lletrat de contencions adscrit al Departament de Tributs i Fronteres del Ministeri de Finances. (...) La data d'incorporació serà a comptar del 26 de gener del 2015” (foli 154).

L'article 38 de la Llei de la funció pública del 15 de desembre de 2000 precisa que el període de prova és de dotze mesos de duració.

Per conseqüent, el període de prova finia el dia 26 de gener de 2016.

Tercer.- Sobre el procediment.

Als termes de l'article 38 de la Llei de la funció pública del 15 de desembre de 2000:

“Durant aquest període (de prova) el director del departament on estigui adscrit el funcionari, juntament amb la Secretaria d'Estat de Funció Pública, han d'apreciar la capacitat, la dedicació, les aptituds, l'adaptació i les competències del funcionari en relació amb el lloc.

Si durant el període de prova el funcionari no és avaluat favorablement o existeix una causa justificada per al cessament, la Secretaria d'Estat de Funció Pública ha de notificar per escrit a la persona interessada l'acabament de la seva relació de treball sense més responsabilitat que liquidar-li les remuneracions corresponents al temps treballat.”

La normativa d'aplicació d'aquesta Llei és el Decret del 10 de novembre de 2004 pel qual s'aprova el Reglament de selecció, promoció i carrera professional de l'Administració General.

En aquest cas, el procediment seguit va ser el següent:

- El dia 14 de juliol de 2015 es va dur a terme una reunió de seguiment que va concloure satisfactòriament (folis 122 i s.).

- Una altra reunió de seguiment del període de prova es va tenir el dia 7 d'octubre del 2015. L'acta de la reunió precisa, principalment, *“L'evolució del Sr. XYZ en el desenvolupament de les tasques aquests darrers mesos no ha estat satisfactòria, i els diferents incidents ocorreguts des de la reunió de seguiment del mes de juliol ha motivat una nova reunió per exposar aquests punts (...).*

D'aquest procés constatem els aspectes següents (...).”

L'interessat és advertit: *“El que s'espera del Sr. XYZ és que reconduïxi aquesta situació ja que si continua amb a mateixa conducta i es reproduïxen fets similars es pot arribar a qüestionar el procés de superació del període de prova.”*

El Sr. XYZ va presentar els seus arguments de defensa:

“El Sr. XYZ manifesta que darrerament hi ha hagut diferents episodis en la seva vida que han incidit en la seva feina. Reconeix que la seva situació personal ha pogut afectar a la seva feina i en particular explica que a primers de setembre va patir una caiguda i que es va fissurar 4 costelles (...)

Amb posterioritat a la reunió el Sr. XYZ també ha volgut afegir que la seva dona treballa a X i aquesta situació comporta una gran tensió i una gran preocupació per a la seva situació familiar” (folis 126-127).

El Sr. XYZ va firmar l'acta de la reunió, és a dir, que els seus drets a la defensa ha estat respectats (foli 127).

- En una carta de data 15 de desembre de 2015, el Director general del Departament de Tributs i de Fronteres informa al Secretari d'Estat de la Funció Pública: *"...Des del 7 d'octubre del 2015 no s'ha observat cap millora significativa en el treball prestat pel Sr. XYZ, essent, a dia d'avui, la valoració desfavorable pel que fa a la superació del període de prova, motiu per qual ho poso en coneixement seu, en compliment de l'article 53, apartat 4 del Reglament de selecció, promoció i carrera professional de l'Administració general"* (foli 162).

L'article 53, apartat 4 disposa:

"4. Un mes abans de finalitzar el període de prova, la direcció del departament afectat i el comandament encarregat de fer el seguiment han de presentar un informe motivat a la Secretaria d'Estat de Funció Pública, i han d'informar del contingut a la persona interessada."

En aquest cas, el procediment ha estat respectat.

- El qüestionari d'avaluació final es va complir el dia 11 de gener de 2016. En efecte, segons l'informe del 17 de març de 2016 del Secretari d'Estat de Funció Pública es va recollir que *"Tenint en compte que fins al dia 25 de gener del 2016 no es complien el 12 mesos previstos a l'article 38 de la Llei de la Funció Pública, es va decidir atorgar el màxim de temps possible per reconduir la situació. Tal com s'ha esmentat en l'apartat d'antecedents, el qüestionari d'avaluació final es va complir el dia 11 de gener del 2016, en observar que la progressió, l'actitud, la motivació i autonomia del Sr. XYZ no eren les esperades"* (foli 143).

Efectivament, la conclusió del qüestionari és negativa (foli 168).

- En data 20 de gener de 2016, per tant abans de finalitzar el període de prova, el Secretari d'Estat de Funció Pública informa al Sr. XYZ sobre el resultat de l'avaluació, en aplicació de l'article 53, apartat 5 del Reglament (foli 10):

"5. Abans de finalitzar el període de prova, la Secretaria d'Estat de Funció Pública comunica al funcionari o a l'agent de l'Administració de caràcter indefinit el resultat de l'avaluació."

Per conseqüent, el procediment legal ha estat respectat.

La situació, en aquest cas, no és un cas similar a les condicions del litigi objecte de la sentència 02-2014 del 29 de gener de 2014. En efecte, en aquest darrer cas, no es va formalitzar la reunió de seguiment a la meitat del període de prova, sense advertir a la persona que se l'estava avaluant desfavorablement.

En el present cas, les dos reunions de seguiment es van formalitzar i l'interessat havia estat advertit de l'avaluació desfavorable (v. mes amunt, la relació dels fets).

Quart.- Sobre el fons.

Cal remarcar que en l'acta de la reunió de seguiment de data 7 d'octubre de 2015 (v. Fonament de dret Tercer), l'interessat no nega els fets, només presenta excuses de caràcter personal. Aquests motius personals (la caiguda, la feina de la seva esposa) no són pertinents per contradir l'avaluació desfavorable de la feina de l'interessat. En el recurs de reposició de data 11 de febrer de 2016, es va limitar a afirmar: *"Vull posar de manifest, que fins el dia 20 de gener del 2016, dels corrents, data en la que vaig ésser acomiadats, estava realitzant totes les tasques pròpies del Servei Jurídic del Departament de Tributs i de Fronteres"* (foli 15).

En conseqüència, els fets continguts en els actes de seguiment i en el qüestionari d'avaluació són suficients per justificar la decisió adoptada.

Cinquè.- No s'aprecia una especial temeritat ni mala fe que justifiqui la imposició de les costes d'aquesta instància.

DECISIÓ

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 Sr. XYZ.

Segon.- Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució del GOVERN de data 6 d'abril de 2016, confirmatòria de la resolució del Secretari d'Estat de Funció Publica de data 20 de gener de 2016, és ajustada a dret i els fins que legitimen l'activitat administrativa.

Tercer.- 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.