

Núm. de Protocol: SS-091-1/94

S E N T E N C I A N U M . 9 5 - 2 8

PARTS:

Apel.lant: CASS

Representant: Sra. M.A.F.
Advocat: Sr. D.A.

Apel.lada: Sra. M.S.S.

Representant: en nom propi
Advocat: Sr. O.M.

COMPOSICIO DEL TRIBUNAL:

President: Lluís Saura Lluvià

Magistrats: Bernard Plagnet
Albert Andrés Pereira

A la vila d'Andorra la Vella, el 6 de setembre de 1995.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel.lació a les actuacions número SS-091-1/94.

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. M.S.S. va interposar en temps i forma demanda jurisdiccional contra la resolució de la Caixa Andorrana de Seguretat Social de data de 29 d'agost de 1994, confirmada previ recurs administratiu per decisió de data 6 d'octubre de 1994.

La Sra. M.S.S. exposava el següent:

- que per comunicació de data de 29 d'agost de 1994, la CASS va atorgar a l'agent una pensió contributiva de vellesa d'un import de 5.994 pessetes mensuals amb efectes a partir del primer d'agost de 1993,

-que l'agent formula recurs administratiu previ contra aquesta decisió estimant que li corresponia percebre la pensió de vellesa a comptar del *** 1992, data a la qual complia l'edat de 65 anys.

2.- Segons sentència de data de 24 de febrer de 1995, el Batlle ha estimat la demanda interposada per l'agent i ha declarat que la Sra. M.S.S. té dret a percebre la pensió de vellesa a comptar del *** 1992.

3.- En el seu recurs d'apel·lació de data de 21 d'abril de 1995, la CASS exposa, principalment:

-que l'article 35 del Reglament tècnic dona lloc a pensió: "als assegurats cotitzans en arribar a l'edat de seixanta cinc anys". Però aquesta obertura de dret a pensió no implica l'atribució automàtica i obligatòria de la pensió; una demanda prèvia és obligatòria.

-que no existeix cap norma que imposi la retroactivitat de l'atribució de la pensió.

4.- En la seva contesta de data de 8 de maig de 1995, la Sra. M.S.S. demana la confirmació de la sentència del Batlle i sol·licita el reemborsament de les despeses de l'advocat.

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, de conformitat a allò que estableix l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia.

Segon.- El recurs planteja dos tipus de problemes:

- és obligatòria una demanda d'atribució de la pensió?,
- pot tenir un efecte retroactiu la decisió d'atribució de la pensió?.

Tercer.- Sobre la primera qüestió, cal precisar l'abast de les disposicions de l'article 35 del Reglament tècnic. Aquest article disposa: "Les pensions s'atribuiran als assegurats cotitzans en arribar a l'edat de seixanta cinc anys".

Aquest text fixa doncs les condicions que deuen complir els cotitzans per poder beneficiar-se d'una pensió (a saber, l'arribada a l'edat de seixanta cinc anys). Però, com ja ha jutjat aquest Tribunal Superior, Sala Administrativa (núm. de Protocol 93-092, sentència de 13 de desembre de 1994): "Cal tenir en compte que la constitució de la relació jurídica de protecció entre el beneficiari d'una pensió i l'entitat legalment encarregada de fer-la efectiva no és automàtica. No es suficient amb que es compleixin els suposits factics per que neixi la relació sinó que a més és indispensable la realització d'actes i procediments de caràcter administratiu, preliminars a la relació protectora, per tal d'evidenciar la concurrència de les exigències legals. Es tracta, doncs, de presentar la sol·licitud de reconeixement de la prestació, que com bé diu la sentència recorreguda, s'ha de considerar més com una càrrega que com una obligació pel beneficiari".

Resulta de l'anàlisi presentat més amunt que l'atribució de la pensió no és doncs ni obligatòria ni automàtica i suposa la presentació d'una demanda prèvia per part de l'assegurat.

La relació jurídica entre la Sra. M.S.S. i la CASS s'ha d'establir doncs a partir de la demanda de pensió presentada per l'interessat el 16 d'agost de 1994. En la seva demanda (v. foli 16) la Sra. M.S.S. demanava per altra banda el pagament de la pensió a partir del primer d'agost de 1993.

En la seva carta de 29 d'agost de 1994, la CASS li va donar satisfacció: "En resposta a la vostra demanda, ens es plaent comunicar-vos que se us atorga una pensió de vellesa amb efectes a partir del dia primer d'agost de 1993" (v. foli 17).

Quart.- La conseqüència lògica de l'anàlisi dels efectes de l'article 35, figurant més amunt, és que el pagament de la pensió no pot ser efectuat més que a comptar de la instauració de la relació jurídica entre l'assegurat i la CASS. En aquest cas, el pagament de la pensió hauria d'efectuar-se a partir del primer d'agost de 1994. La CASS ha comés doncs un error en atribuir la pensió a partir del primer d'agost de 1993.

Així i tot, la decisió de la CASS ha creat drets adquirits en favor de l'assegurada i la CASS no pot doncs retirar-los-hi. En conseqüència, la Sra. M.S.S. té dret al pagament de la pensió a partir del primer d'agost de 1993.

Cinquè.- En aquest cas, no hi ha lloc a condemnar la CASS al reemborsament de les despeses d'advocat demanades per la Sra. Servat Servat.

D E C I S I O

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

Primer: Estimar parcialment el recurs d'apel·lació presentat per la CASS.

Segon: Revocar la sentència del Batlle de 24 de febrer de 1995.

Tercer: Declarar que la Sra. M.S.S. té dret a percebre la pensió de vellesa a comptar del dia primer d'agost de 1993.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manen 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.

NOTIFICACIO:

La present sentència ha estat notificada a les
parts compareixents.....
.....
.... mitjançant el lliurament d'una còpia certificada.

I llegida, la signen, fet del qual en dono fe,

La secretària,

M. Dolors Cervós Pifarré