

**Núm. de Protocol: 2000094/2017**  
**Núm. de Rotlle: TSJA-0000121/2018**

## **SENTÈNCIA 51-2019**

### **PARTS:**

**Apel·lant: Sra. YYY**  
Representant: Ídem  
Advocat: Sr. DML

**Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA**  
Representant: Sra. IOM  
Advocada: Sra. MBD

### **COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:**

**President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA**  
**Magistrats: Sr. Bernard PLAGNET**  
**Sra. Elsa PUIG MUÑOZ**

Andorra la Vella, trenta de maig de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número 2000094/2017.

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.- La Sra. YYY va interposar demanda jurisdiccional contra la resolució del GOVERN D'ANDORRA del 14 de juny de 2017, que venia a confirmar els resultats d'un procediment de mobilitat relacionat amb un seguit de places vacants adscrites al Ministeri d'Afers Exteriors per a l'any 2017.

2.- En la sentència del 3 de setembre de 2018 el Tribunal des Batlles va desestimar la demanda promoguda per la Sra. YYY.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 16 de novembre de 2018, la Sra. YYY estimava en substància que:

-només poden participar als processos de selecció els funcionaris: restant exclosos el personal eventual del Ministeri (foli 5).

-no es poden tenir en compte uns criteris que han estat establerts a posteriori en plena fase de valoració i resolució del procés de mobilitat que ens ocupa: la Nota informativa del 13 de gener de 2017 no es vàlida (foli 6).

-aquests 3 documents (carta de fa 8 anys i 2 correus electrònics) aportats de contrari no es poden tenir en compte per sustentar els extrems relatats en la meva avaluació (p.8).

-demanda l'anul·lació de la Resolució del 14 de juny de 2017; havent de convocar novament aquest procediment de mobilitat o reclama una indemnització de 60.000.-€ (foli 9).

La Sra. YYY va presentar un escrit de conclusions en data 17 de maig de 2019.

4.- En la seva contesta de data 18 de desembre de 2018, el Govern estimava en substància que:

-Estem davant d'una mobilitat estricta i exclusiva d'aquests treballadors i inherent al seu lloc de treball.

-El Reglament de mobilitat té expressament definit el seu àmbit d'aplicació, que correspon a tot el personal adscrit al Ministeri d'Afers Exteriors a partir del nivell de tècnic (agents diplomàtics), sense distinció pel tipus de vinculació laboral.

-Cada competència i indicador s'ha avaluat de manera objectiva, imparcial i raonada amb la participació de tots els superiors immediats.

El Govern ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 11 d'abril de 2019.

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

## 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.-** Prèviament, s'ha de presentar un breu resum de fets a l'origen del litigi:

Per carta de data 14 de novembre de 2016, el Ministre d'Afers Exteriors notifica a la Sra. YYY *"que l'any 2017 us serà aplicat el procediment de mobilitat esmentat a l'article 4 del Reglament esmentat"* (foli 21).

Per nota informativa de data 13 de gener de 2017 s'informa la relació de places vacants als serveis centrals del Ministeri i a l'exterior per l'any 2017 (foli 22).

Per carta de data 20 de gener de 2017, la Sra. YYY presenta la seva candidatura per ordre de preferència (foli 24).

Per correu electrònic de data 10 de febrer de 2017 s'informa que *"Atès que per aquest 2017, hi ha concurrència en les places proposades, es procedirà a avaluar cada candidat segons les competències i indicadors que s'adjunten en aquest correu per la vostra informació. Les places s'atribuiran en funció de la nota obtinguda"* (foli 28).

Per correu electrònic de data 20 de febrer de 2017 s'informa del resultat del procediment de mobilitat 2017 (foli 52).

La Sra. YYY ha presentat un recurs administratiu en data 17 de març del 2017 (foli 53).

Per resolució de data 14 de juny de 2017, el Govern ha desestimat el recurs (foli 59).

**Tercer.-** El context jurídic del litigi:

El litigi versa sobre el procediment de mobilitat dels agents diplomàtics del Ministeri competent en matèria d'afers exteriors.

La reglamentació de la mobilitat és un procediment particular, considerant l'especificitat associada a l'exercici de les funcions dels agents adscrits al ministeri competent en matèria d'afers exteriors.

Aquesta particularitat està prevista per la Llei de la funció pública.

L'article 52 de la llei disposa:

*“2. El principi de mobilitat és aplicable als funcionaris que presten serveis a l'estranger; correspon al Govern regular el tractament singular que aquests serveis requereixen”.*

És a dir que no és d'aplicació, en aquest cas, el capítol II de la Llei de la funció pública, que regula el “*Sistema de provisió de places*”. Particularment, no són aplicables els “*Principis generals del sistema de selecció*” previstos en els articles 25 i s. de la Llei de la funció pública.

El procediment de mobilitat està regulat per Reglament regulador del principi de mobilitat, aprovat en data 15 de gener de 2008 i modificat en data 6 de febrer de 2013 (BOPA, núm. 9 del 13 de febrer de 2013).

En aquest cas, no es discuteix la legalitat d'aquest reglament i, per tant, s'han d'aplicar les seves disposicions.

En el seu escrit de conclusions, la Sra. YYY es refereix a la Llei 11/2019 del 15 de febrer de 2019. Però, aquesta Llei no era vigent a la data del litigi.

**Quart.-** Sobre el fons:

1) Els agents que poden participar als processos de selecció els funcionaris

Segons la recurrent, “*només poden participar als processos de selecció els funcionaris: estan exclosos el personal eventual del Ministeri*” (foli 5 de l'escrit d'apel·lació).

Aquest argument no pot prosperar: l'article 2 del Reglament del 6 de febrer de 2013 disposa:

“Àmbit d'aplicació

Aquest Reglament és d'aplicació al personal adscrit al Ministeri a partir del nivell de tècnic i que d'ara endavant es denomina agent diplomàtic. *“En la redacció del Reglament s'elimina, en 2013, el terme “funcionari” de l'article 2. En la redacció de 2008, l'article 2 disposava: “Aquest Reglament és d'aplicació al personal **funcionari** adscrit al Ministeri a partir del nivell de tècnic i que d'ara endavant és denominat agent diplomàtic”. (la negreta és nostra).*

2) Les modalitats d'aplicació del procediment de mobilitat

L'escrit d'apel·lació estima *“que els procediments de promoció interna han de complir amb l'establert a l'article 28 de la Llei de la funció pública”* (foli 4 de l'escrit).

Tampoc no pot prosperar aquest argument, atès que el procediment de mobilitat és un procediment particular, diferent de la promoció interna (v. més amunt, fonament de dret Tercer).

3) Els criteris de decisió sobre els canvis de destinació

*L'Article 4 del Reglament de mobilitat disposa:*

*“5. Correspon al ministre d'Afers Exteriors juntament amb els directors dels departaments del Ministeri valorar i decidir sobre els canvis de destinació. La decisió final es comunicarà a l'agent diplomàtic mitjançant resolució”.*

Resulta de la redacció d'aquest text que el ministre d'Afers Exteriors disposa d'un grau de discrecionalitat en la seva apreciació. Però, s'ha de verificar que la decisió no és arbitrària o discriminatòria.

En aquest cas, el Ministeri d'Afers Exteriors ha aplicat un procediment *“transparent”*: els criteris de les avaluacions han estat notificats als candidats (foli 28).

Els criteris són objectius: capacitat de treball en equip, capacitat de comunicació i tractament de la informació, coneixements adquirits al llarg de la carrera professional (foli 30 i 31).

Les avaluacions de la Sra. YYY són motivades (foli 498 i s.) i, en aquestes motivacions, no s'acredita arbitrarietat o discriminació (v. informe del Ministeri d'Afers Exteriors de data 17 d'octubre de 2017, foli 172 i s.).

Per aquests motius, s'han de desestimar el recurs d'apel·lació.

**Cinquè.-** No s'aprecien circumstàncies determinants d'una especial condemna al pagament de les despeses d'aquesta segona 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 per la Sra. YYY, contra la sentència dictada el 3 de setembre de 2018 per la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles.

**Segon.-** Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució del Govern de data 14 de juny de 2017 és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

**Tercer.-** 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.