

Núm. de Protocol: SS-0046-1/05
TSA: 35/06

S E N T È N C I A NÚM. 63-2006

PARTS:

Apel·lant: J.M.M.P.
Representant: J.A.V.
Advocat: I.A.

Apel·lada: CASS
Representant: D.A.F.
Advocat: A.M.

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President : M.I. Sr. Bernard Plagnet

Magistrats: M.I. Sr. Lluís Saura Lluvià
M.I. Sr. Albert Andrés Pereira

A la vila d'Andorra la Vella, el 25 d'octubre de 2006

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número SS-0046-1/05.

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 Sr. M.M.P. va interposar recurs contra la resolució de la CASS de data 30 de març de 2005, confirmant en alçada la decisió del 7 de març anterior sol·licitant l'anul·lació del actes administratius.

2.- En la sentència de 19 d'abril del 2006, el Tribunal de Batlles ha desestimat la demanda promoguda pel Sr. M.M.P

3.- En el seu recurs d'apel·lació de data 8 de juny del 2006, el Sr. M.M.P. manifesta principalment que:

-el primer motiu de recurs és que es constati la situació de baixa laboral fins el dia que es va donar d'alta voluntària a la CASS com a afiliat voluntari, a saber fins el dia 20 de gener de 2005. El dia 20 de gener de 2005 es va suspendre les prestacions d'indemnització d'atur no solament per raó del control sinó també pel propi conveni de règim voluntari per part del Sr. M.. L'interessat demana que es condemni a la CASS a pagar les indemnitzacions d'atur corresponents des del dia 6 de gener de 2005 fins el dia 20 de gener del mateix any.

-el segon motiu de recurs consisteix en demanar que es declari nul·la la decisió de la CASS de reclamar al Sr. Montoro la quantitat de 6137,50 € en concepte de prestacions salarials suposadament atorgades de manera indeguda; aquesta quantitat correspondria a les prestacions atorgades per la CASS del dia 5 d'agost de 2004 (data d'inscripció al registre de comerç del negoci propietat del Sr. M.) al dia 6 de gener de 2005. En efecte en la data del 5 d'agost de 2004, el Sr. M. era assalariat de l'H.B. (però estava de baixa des del dia 12 d'abril del 2004).

-el Sr. M. demana la condemna de la CASS al pagament de les costes processals.

El Sr. M. ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 21 de juliol de 2006.

4.- En la seva contesta de data 28 de juny del 2006, la CASS manifesta principalment que el fet de ser titular administratiu d'un negoci implica el desenvolupament d'una activitat que és incompatible amb el fet de romandre en atur de treball per malaltia

La CASS ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 24 de juliol de 2006.

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.- El desenvolupament dels fets en aquest cas és el següent:

El Sr. M. es troba en situació d'atur de treball per malaltia des del dia 12 d'abril de 2004 (veure foli 40).

En data 5 d'agost de 2004, l'interessat es va inscriure en el Registre de comerç i indústria en qualitat d'explotador d'un snack bar (veure folis 88 i 89, les resolucions del Comú i del Govern).

La CASS va efectuar un control en aquest snack bar el 20 de gener de 2005 i va constatar que l'interessat treballava en aquest establiment (veure la fixa de control, foli 43 i l'informe, foli 82).

Després d'aquest control, la CASS ha reclamat al Sr. M. l'import de 6137,50 € “en concepte de prestacions d'atur de treball indegudament abonades per la CASS des del 6 d'agost del 2004, data d'inici de l'activitat, fins el 20 de gener del 2005 data en que es procedeix a donar-vos d'alta administrativa” i aquesta resolució ha esta confirmada per la Comissió Contenciosa de la CASS de data 5 d'abril del 2005.

Tercer.- El context jurídic d'aquest cas és l'aplicació de l'article 11 del reglament tècnic de la CASS que condiciona el pagament de les prestacions de salari a la cessació de tota activitat.

Convé per tant de verificar que l'interessat compleix aquestes condicions. El litigi comporta saber si l'interessat treballava o no en l'snack bar inscrit al seu nom en el Registre de comerç i indústria. En aquesta

situació ens troben en el cas de la “prova objectiva”, és a dir que el jutge ha d’examinar els elements aportats per cadascuna de les dues parts i ha d’apreciar les versemblances, el que li permet d’establir la realitat de la situació.

En aquest cas, el Sr. M., exercia la professió assalariada de cuiner (veure foli 11, el seu escrit d’al·legacions al Servei d’Inspecció de la CASS). És evidentment versemblant que quan una persona que exerceix aquesta professió obre un comerç d’snack bar al seu nom és que hi vol treballar. L’informe de la CASS, realitzat després del control del 20 de gener de 2005 dóna detalls que confirma el fet que el Sr. M. treballava efectivament en el bar principalment, “la seva presència darrera la barra del negoci, portava un davantal amb taques visibles pròpies de l’activitat realitzada”.

Els certificats aportats per l’interessat (veure foli 14) i lliurats per l’snack bar, del qual n’és el propietari no es poden considerar com elements probatoris. Igualment podem remarcar que després del control de la CASS, el Sr. M. ha demanat immediatament la seva afiliació a l’assegurança voluntària dels no assalariats (veure folis 40 i 84).

L’apreciació més versemblant de la situació és per tant la següent: el Sr. M. que exerceix la professió de cuiner ha decidit treballar pel seu propi compte a partir del 6 d’agost del 2004. No pot pretendre per tant obtenir a partir d’aquesta data les condicions per a beneficiar-se de les prestacions d’atur de treball assalariat.

Per tant, el recurs presentat pel Sr. M. s’ha de rebutjar.

Quart.- 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 Sr. M.M.P.

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
Sala Administrativa

Segon: Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució de la Comissió Contenciosa de la CASS de data 30 de març del 2005, confirmant en alça la decisió del 7 de març del 2005, 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.