

Núm. de Protocol: 1000005/2018
Núm. Rotlle: 0000081/2018

SENTÈNCIA103/2018

PARTS :

Apel·lant : Sr. RVR
Representant : Sra. AHD
Advocat : Sra. LLA

Apel·lat : M.I.GOVERN
Representant: Sra. IOM
Advocat :Sra. SPC

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL

President : M.I Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA
Magistrats : M.I Sr. Bernard PLAGNET
M.I Sra. Elsa PUIG

Andorra la Vella, el dia dinou d'octubre de dos mil divuit.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número 1000005/2018.

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. RVR va interposar demanda jurisdiccional contra la resolució del MI GOVERN del 2 de gener del 2018 de desestimació de la sol·licitud de regularització de residència i treball.

2 – En la sentència del 8 de maig del 2018, el Tribunal des Batlles ha desestimat la demanda promoguda pel Sr. RVR.

3 – En el seu escrit d'apel·lació de data 14 de juny del 2018,el Sr. RVR estima en substància que:

-l'interessat no va poder, per causa de força major, acudir prop de les administracions andorranes corresponents en temps i deguda forma per tal de renovar el seu permís de residència i treball per quan es troba privat de llibertat.

4 – En la seva contesta de data 11 de juliol del 2018, el MI GOVERN estima en substància que :

-el compliment d'una pena privativa de llibertat no es una causa de força major.

-la desestimació de la sol·licitud es sustenta en l'incompliment dels requisits i criteris essencials que permeten regularitzar les autoritzacions d'immigració.

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 : Competència.

El Tribunal Superior, Sala Administrativa, és competent per conèixer del recurs, en aplicació de l'article 39-3 de la Llei qualificada de la Justícia .

Segon: El Sr. RVR consta inscrit al Registre Central d'Immigració des de del dia 13 de gener del 2012 i, des d'aquesta data, ha estat titular d'una autorització de treball (fronterer) vàlida del 19 de juny de 1989, la qual renovà en vuit ocasions fins que, en data 12 de gener del 2012, va obtenir una autorització de residència i treball, autorització que va renovar en dues ocasions, essent la darrera vàlida del 15 de gener del 2015 al 15 de gener del 2017, la regularització de la qual és objecte del present litigi.

Per resolució de data 14 de novembre del 2017, la secretària d'Estat de Justícia i Interior ha desestimat la sol·licitud de regularització de l'autorització de residència i treball del Sr. RVR (foli 22).

El MI Govern ha confirmat aquesta resolució per una resolució del 2 de gener del 2018 (foli 10).

Tercer: L'article 82 de la Llei qualificada d'immigració permet al titular d'una autorització renovable caducada, de fa menys d'un any, sol·licitar la seva regularització.

“2. El titular d'una autorització renovable caducada de fa menys d'un any, que en sol·liciti la regularització, pot residir al Principat d'Andorra i/o pot treballar dins els límits dels drets que li atorgava l'autorització caducada, fins que recaigui una resolució ferma referent a la seva sol·licitud de regularització.”

L'autorització de residència i treball era vàlida fins el 15 de gener del 2017 i l'interessat ha presentat la sol·licitud de renovació en data 31 de maig del 2017.

Però, la desestimació de la sol·licitud no es sustenta en el temps recorregut i no pot prosperar l'argument de l'interessat, *“no va poder, per causa de força major, acudir prop de les administracions andorranes corresponent en temps i deguda forma per tal de renovar el seu permís de residència i treball”* (pàgina 2 de l'escrit d'apel·lació).

Quart: La denegació de la sol·licitud està fonamentada sobre els criteris generals que estableixen els articles 52,53 i 58 de la Llei qualificada d'immigració (foli 11) :

“Article 52. Treball permanent i efectiu

1. Llevat de disposició especial de la present Llei, per obtenir la renovació d'una autorització d'immigració que autoritza a treballar, la persona que n'és titular ha d'haver exercit una activitat professional de manera permanent i efectiva a comptar de la data d'inici si es tracta d'una autorització inicial, o de la data de la darrera renovació en els altres casos.

2. S'assimila a l'exercici permanent i efectiu d'una activitat professional aquella que es desenvolupa a l'estranger, si la persona que és titular de l'autorització d'immigració que autoritza a treballar resideix de forma permanent i efectiva al Principat d'Andorra, en les condicions definides en l'article 53.

3. Es computen en l'exercici permanent i efectiu de l'activitat professional:

a) les vacances i les baixes temporals per malaltia, accident de treball, maternitat o adopció ocorregudes durant una relació laboral, així com les baixes definitives per invalidesa.

b) els cicles de formació professional a l'estranger que s'efectuïn per decisió del patró, per temps limitat, i que s'acreditin degudament.

4. També es computen en l'exercici permanent i efectiu de l'activitat professional els períodes durant els quals el titular d'una autorització d'immigració que autoritza a treballar no acredita que ocupa un lloc de treball amb un màxim de seixanta dies seguits i de noranta dies per any natural, sempre i quant durant aquests períodes la persona interessada s'hagi inscrit en les condicions previstes reglamentàriament prop del servei administratiu encarregat de proposar i gestionar les polítiques d'ocupació i de mediació en el mercat del treball.

5. També es computa en l'exercici permanent i efectiu de l'activitat professional el desenvolupament d'una activitat professional a l'estranger, en les condicions previstes a l'article 28 bis.

Article 53. Residència permanent i efectiva

1. Per obtenir la renovació de qualsevol autorització d'immigració, la persona que n'és titular ha d'haver residit de forma permanent i efectiva al Principat d'Andorra a comptar de la data d'inici si es tracta d'una autorització inicial, o de la data de la darrera renovació en els altres casos. Queden exceptuats d'aquesta norma els titulars d'una autorització d'immigració de fronterer i els titulars d'una autorització de treball sense residència.

2. Es computen en el període de residència permanent i efectiva al Principat d'Andorra les absències causades per vacances, per un tractament mèdic a l'estranger conseqüència d'una malaltia o d'un accident, per un cicle de formació a l'estranger en les condicions definides a l'article 52.3, o per un desplaçament laboral a l'estranger acordat pel patró en el marc de la realització de treballs determinats amb una durada no superior a dotze mesos prorrogables per causa justificada pel patró i amb una autorització del Servei d'Immigració.

Article 58. Renovació de l'autorització de residència i treball

Per obtenir la renovació d'una autorització de residència i treball, la persona que n'és titular ha d'haver residit i treballat al Principat d'Andorra de manera permanent i efectiva.”

Aquests articles s'han d'aplicar per resoldre el present litigi:

El 22 de juny del 2015, l'interessat va estar ingressat en una presó espanyola (Centre Penitenciari de Ponent, Lleida), on va romandre empresonat fins al mes de juny del 2017, moment a partir del qual torna a residir i a treballar a Andorra.

Per tant, tenint en compte que el període de vigència de la seva autorització anava del 15 de gener del 2015, fins al 15 de gener del 2017. Aquesta absència del país impedeix considerar que el Sr. RVR hagi residit i treballat de manera permanent i efectiva al Principat durant tot el període de vigència de la seva autorització de residència i treball, requisits exigits pels articles 52 i 53 de la Llei d'immigració, citats mes amunt.

A més, el fet de trobar-se privat de llibertat en un país estranger no es troba inclòs en les causes que el legislador assimila o computa a efectes de residència i d'exercici permanent i efectiu d'un activitat professional (v. els articles 52 i 53 mes amunt).

L'interessat no compleix tampoc els requisits prevists per l'article 58 bis de la Llei qualificada d'immigració:

“Article 58. bis. Renovació de l'autorització de treball sense residència

Per obtenir la renovació d'una autorització de treball sense residència, la persona que n'és titular ha d'haver treballat a l'estranger per a una empresa legalment constituïda a Andorra i ha d'haver residit a l'estranger durant tot el període de l'autorització.

El Servei d'Immigració denega la renovació si l'autorització inicial va ser obtinguda en frau de llei o si les condicions de salari, d'assegurança o d'altres han deixat de ser les exposades en els articles 28 bis i 38 bis.”

Per conseqüent, s'ha d'aplicar l'article 83 de la Llei qualificada d'immigració:

Article 83. Motius de denegació de la regularització

“Només és motiu de denegació de la sol·licitud de regularització d'una autorització d'immigració renovable caducada la constatació d'un o més dels supòsits següents:

a) L'incompliment de qualsevol dels requisits i criteris de renovació de les autoritzacions d'immigració establerts per la present Llei.”

Per aquests motius, s'ha 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.

DECISIO

Decidint, el Tribunal Superior d'Andorra, Sala Administrativa en nom del Poble Andorra ha decidit:

Primer : Desestimar el recurs d'apel·lació presentat pel Sr. RVR.

Segon : Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució del Govern de data 2 de gener del 2018, 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.