

SENTENZA TRIBUNAL SUPERIOR DE XUSTIZA ANDALUCÍA (CONCELLO ÉCIJA)

Sentenza da Sala Contencioso-Administrativo do TSX Andalucía/Sevilla.

Data: 27 de xuño de 2022

Recurso apelación nº 696/21.

Feitos relevantes: Unha funcionaria do Concello de Écija presentou escrito en data 10.12.2019 solicitando "prover a xefatura de negociado ao posto de Xestora administrativa; abonar a retribución de funcións realmente realizadas dos últimos catro anos en igualdade de condicións que ao resto de compañeiros, ascendendo a 9.408,84 euros máis intereses legais, así como abonar o dano moral ocasionado por importe de 150.000 euros". Dano moral que imputaba á discriminación salarial sufrida ao recoñecer aos administrativos homes "atribución de funcións" ilegais xa que se recoñecían indefinidamente durante anos, ademais de xefaturas de negociados.

Contra a denegación da devandita solicitude, reclamou a funcionaria ante a xurisdición contenciosa mediante demanda que foi desestimada por sentenza do Xulgado do Contencioso nº 7 de Sevilla con fundamento en que a creación dunha praza de xefe de negociado adscrita a Intervención era unha potestade organizativa da Administración: a de crear, modificar e suprimir postos de traballo a través das Relacións de Postos de Traballo, así como a convocatoria para a súa provisión de conformidade coa normativa legalmente aplicable. Así mesmo, nega a existencia de discriminación por razón de sexo ou procedencia de danos morais en base ao informe da Secretaria Xeral relativo ao estudo da atribución temporal de funcións como constitutivo de agravio comparativo e por razón de xénero no que se conclúe que non existe tal agravio.

Fundamentos xurídicos: O recurso de apelación contra a sentenza do Xulgado céntrase exclusivamente na denegación da declaración de existencia de discriminación por razón de sexo e procedencia de danos morais. A sentenza recoñece que consta acreditado un indicio discriminatorio por razón de sexo, dado que durante catro anos todos os homes cobraron máis que todas as mulleres de a categoría. Iso supón a inversión da carga da proba sobre a súa inexistencia, e valorando a proba obrante en autos, non se estima polo Tribunal suficientemente desvirtuado ao constar recoñecido que o motivo é unha práctica xeneralizada no Concello de Écija de "recoñecer" un complemento salarial por "atribución de funcións" de forma indeterminada no tempo, durando anos esa atribución.

O artigo 73.2 de TREBEP permite a asignación de funcións, tarefas ou responsabilidades distintas das propias do posto de traballo. E igualmente o artigo 63 e ss. do Real Decreto 364/1995, de 10 de marzo, polo que se aproba a Regulamento Xeneral de ingreso do persoal ao servizo da Administración Xeral do Estado e de provisión de postos de traballo e promoción profesional dos funcionarios civís da Administración Xeral do Estado, regula as comisións de servizo ou as adscricións provisionais do funcionario a outro posto de traballo, pero nunca de forma tan prolongada como ocorre no Concello de Écija.

O efecto que esa práctica supuxo é o de unha menor retribución salarial ao colectivo de xestores administrativos mulleres fronte ao de homes, ao non recoñecérselle ás mulleres xestoras administrativo devandito complemento salarial. Polo exposto, procede estimar acreditada unha discriminación indirecta por razón de sexo, figura descrita no artigo 6.2 Lei Orgánica 3/2007, de 22 de marzo, para a igualdade efectiva de mulleres e homes e iso por canto unha figura aparentemente neutra como a asignación provisional de funcións a funcionarios no Concello de Écija deu como resultado a discriminación salarial das mulleres da mesma categoría profesional sen xustificación suficiente.

Con todo, a sentenza sinala que non se aprecia dano, sendo o seu criterio que non procede automaticamente outorgar unha indemnización aínda que se constate a existencia de discriminación. Por iso, estima parcialmente o recurso contra senténciaa do Xulgado do Contencioso Administrativo nº 7 de Sevilla que se revoga unicamente no sentido de estimar discriminación salarial indirecta por razón de sexo en base á ilícita práctica do Concello de Écija de recoñecer de forma indefinida o complemento salarial por atribucións temporais.

