



ADMINISTRACIÓ DE JUSTÍCIA - PRINCIPAT D'ANDORRA

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
Sala Administrativa

Es fotocòpia conforme a l'original
del que en dono fe.

El Secretari Judicial

Núm. de Protocol: Resolució 1/09
TSA: JE. 01/09

SENTÈNCIA NÚM. 18-2009

PARTS:

**PARTIT SOCIAL DEMÒCRATA+
INDEPENDENTS (L'ALTERNATIVA)**

Representants: Gerard Barcia Duedra i Francesc Xavier Riba Jové
Advocat: Silvia Estrada Alberich

COALICIÓ REFORMISTA (CR)

Representants: Xavier Jordana Rossell i Mònica Bonell Tuset
Advocat: Sònia Ruiz Sanchez

Magnífic MINISTERI FISCAL

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 19 de març de 2009

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número Resolució 1/09.



ANTECEDENTS DE FET

1r.- Els representants legals de la candidatura "Partit Socialdemòcrata + Independents (L'Alternativa)" van interposar en data 10 de març de 2009 recurs davant de la Junta Electoral contra l'acord de proclamació de les candidatures a les eleccions generals convocades per Decret de 27 de febrer de 2009, per la circumscripció parroquial de Canillo.

La impugnació es referia a la candidatura de "Coalició Reformista", en la mesura en què s'havia modificat la composició de la mateixa durant el tràmit d'esmena que preveu l'article 23.1 de la Llei qualificada del règim electoral i del referèndum. Aquesta modificació era conseqüència de què la primera candidata suplent que s'havia presentat inicialment resultava ser inelegible, per raó del seu càrrec de Consellera del Comú de Canillo, segons allò que disposa l'article 16.3 de l'esmentat text legal. En opinió dels recurrents, l'esmena d'aquest error s'havia de fer únicament i exclusiva mitjançant la renúncia a l'esmentat càrrec, i no a través d'una substitució de la interessada, que aquells consideren il·legal.

2n.- Després dels tràmits corresponents, la Junta Electoral, mitjançant acord adoptat el 13 de març proppassat, va desestimar el recurs, en considerar que la Llei electoral preveu expressament, en el seu article 23.1, que l'esmena pot consistir en la substitució d'un candidat. D'altra banda, la Junta considera que el fet de què en la rectificació no s'hagués emprat l'imprès oficial que preveu l'article 22 de la Llei no constitueix motiu de nul·litat de l'acord de proclamació de la candidatura impugnada.

3r.- En el termini de 24 hores que preveu l'article 28.6, en relació amb el 24.3, ambdós de la Llei electoral, els representants legals de la candidatura "Partit Socialdemòcrata + Independents (L'Alternativa)" van interposar davant d'aquesta Sala recurs contra la resolució esmentada de la Junta Electoral.

En resum, en el recurs es reproduïxen fonamentalment les consideracions abans esmentades, que es refereixen a la impossibilitat legal de modificar la composició de la candidatura inicialment presentada, quan allò que procedia era la renúncia de la candidata al càrrec de Consellera de Comú. Al mateix temps, es denuncia la forma en que s'ha produït la substitució, ja que no s'han requerit novament totes les signatures de les persones que van presentar la candidatura inicial, i, finalment, es fa referència a la vulneració del principi d'igualtat que proclama l'article 6 de



El Secretari Judicial

la Constitució, ja que les altres candidatures no han rebut un tracte igual, des del moment en què no han disposat del mateix termini de presentació que la candidatura impugnada.

4t.- En aplicació de l'article 28.6 de la Llei electoral, es va donar trasllat del recurs al Ministeri Fiscal i als representants de la candidatura impugnada, per tal de què poguessin contestar-lo en el termini de 24 hores, tràmit que van evacuar en el sentit de sol·licitar la desestimació del recurs, en considerar que la resolució recorreguda de la Junta Electoral és ajustada a dret i que no s'han vulnerat les previsions de la Llei 28/2007 sobre la rectificació d'errors esmenables.

FONAMENTS DE DRET

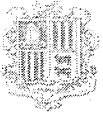
Primer.- La Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia és competent per a conèixer del present recurs, segons els articles 39.3 de la Llei qualificada de la Justícia i 24.3 de la Llei qualificada del règim electoral i del referèndum.

Segon.- La resolució del present recurs ha de partir del contingut de l'article 25 de la Constitució, que afirma que "tots els andorrans tenen dret a accedir en condicions d'igualtat a les funcions i als càrrecs públics, amb els requisits que determinin les lleis".

Aquest dret constitucional, que suposa un dels eixos vertebradors de l'Estat de dret, democràtic i social que proclama l'article 1r. del text constitucional, comprèn sens dubte el dret de sufragi passiu, és a dir, el dret a concórrer com a candidat en els processos electorals, en les condicions previstes en les lleis. Aquests requisits venen recollits en aquest cas en la Llei 28/2007, de 22 de novembre, qualificada de modificació de la Llei qualificada del règim electoral i del referèndum.

La naturalesa del dret de sufragi passiu obliga a realitzar una interpretació de la llei electoral en el sentit més favorable a la plena eficàcia d'aquest dret constitucional. En aquesta línia, la pròpia Llei 28/2007 articula una sèrie de mecanismes encaminats a facilitar l'exercici del dret i a impedir que, per raons de naturalesa predominantment formal, s'estableixin obstacles desproporcionats a la participació en els processos electorals.

En aquest sentit, i pel que fa a la matèria que és objecte d'aquest recurs, l'article 22.2 de la Llei electoral imposa als comuns i al Govern – segons es tracti de circumscripcions parroquials o nacional, respectivament-



l'obligació de verificar el contingut de les candidatures i, si s'observa l'existència d'errors, advertir els seus representants legals d'aquesta circumstància.

En segon lloc, i com a conseqüència d'això, l'article 23.1 estableix un termini de cinc hores -fins a les 17 hores del mateix dia de la presentació-, dins del qual es pot procedir a rectificar els errors esmenables que s'hagin observat.

Aquests mecanismes tenen per objecte, d'una banda, que el procés electoral es desenvolupi des del principi d'acord amb les previsions legals, evitant possibles irregularitats i, d'altra part, afavorir l'efectivitat del dret constitucional dels ciutadans a participar en aquests processos com a candidats, qüestió d'evident interès públic.

És, doncs, des d'aquesta perspectiva de la necessària interpretació favorable a la plena eficàcia del dret constitucional que recull l'article 25 de la Constitució que s'han d'examinar i donar resposta a les diferents al·legacions de les parts.

Tercer.- La qüestió fonamental que es planteja en aquest recurs consisteix en determinar si l'article 23.1 de la Llei electoral permet que, en el cas de què algun dels integrants de la candidatura inicialment presentada incorri en causa d'inelegibilitat, es pugui substituir aquest candidat per un altre, dins del termini d'esmena que s'estén fins a les 17 hores del mateix dia de la presentació.

Per a resoldre aquest punt, s'han de tenir en compte tres consideracions diferents, encara que íntimament relacionades.

En primer lloc, no es pot oblidar que la exposició de motius de la llei contempla la possibilitat de rectificació en els termes més amplis, quan afirma que els errors subsanables "ho seran tots aquells que es puguin esmenar en un termini de cinc hores".

En segon lloc, l'article 23.1 de la mateixa llei precisa que aquests errors esmenables es poden produir "en la composició o la presentació" de les candidatures, la qual cosa implica que no només es tracta d'errades formals, sinó també d'aquelles que afecten la composició, és a dir, la identitat dels seus integrants.



En darrer terme, la llei no estableix cap limitació quant a la manera en què es pot produir la rectificació de l'error, per la qual cosa no es pot excloure que quan, com aquí succeeix, s'adverteixi la concurrència d'una causa d'inelegibilitat en un candidat, es pugui procedir a la seva substitució per un altre diferent. De fet, els propis recurrents admeten aquesta possibilitat de substitució en d'altres casos, com els de minoria d'edat, incapacitat o manca d'inscripció al cens, però la neguen en aquest cas. Tanmateix, cal tenir en compte que la llei no estableix cap distinció entre unes i altres errades, de manera que no es pot limitar aquí la possibilitat d'esmena només a la renúncia al càrrec pel qual resulta inelegible el candidat.

Quart.- Pel que fa a la vulneració de l'article 6 del text constitucional, cal tenir en compte que el fet de què s'accepti la possibilitat de substitució d'un candidat inelegible no comporta cap desigualtat entre les diverses candidatures. En concret, aquesta substitució no implica de cap manera que es pugui modificar la candidatura de forma indiscriminada, un cop transcorregut el termini de presentació que estableix l'article 22.2 de la Llei electoral. Ben al contrari, els canvis en la seva composició només es poden produir quan responguin a la prèvia constatació d'una errada esmenable i, per això, quan es produeixi el supòsit que preveu l'article 23.1 de la Llei.

A més, no resulta evidentment equiparable la situació en què es troba una candidatura que presenta algun tipus d'errada, que una altra que no presenta aquesta circumstància, de manera que la manca d'un terme de comparació vàlid impedeix constatar cap tracte discriminatori.

Cinquè.- La candidatura esmenada ha estat presentada per onze electors, incloent els dos representants legals com preveu l'article 22.1 de la Llei electoral, de manera que s'ha complert el requisit que estableix l'article 20.1 del propi text legal. No es pot apreciar, doncs, cap irregularitat invalidant en aquest punt, encara que la substitució no vingui avalada pel mateix nombre de presentadors que la candidatura inicial, ja que en tot cas s'ha reunit el mínim que contempla el precepte últimament citat.

Sisè.- Pel que fa als aspectes formals, la rectificació s'ha fet mitjançant un escrit signat pels dos representants legals de la candidatura, que ha estat subscrit a més pels altres nou presentadors. Encara que és cert que aquesta esmena no s'ha fet en l'impres oficial que contempla l'article 22.1 de la Llei electoral, s'ha de considerar, des de la perspectiva més favorable a l'efectivitat del dret constitucional d'accedir als càrrecs públics,



a què s'ha fet abans referència, que resultaria desproporcionat sancionar aquest defecte de naturalesa merament formal amb la invalidesa de la candidatura. Convé recordar el principi general que inspira l'article 49.1 del Codi de l'Administració, segons el qual el vici de forma només determina l'anul·lació si les formalitats són indispensables per assolir la finalitat de l'acte o bé si es produeix indefensió, supòsits que no concorren en aquest cas.

A més d'aquest escrit, es va procedir a rectificar l'imprès inicialment presentat, mitjançant la substitució del nom del primer suplent pel del seu substitut. Aquesta actuació, que certament ha de ser qualificada de poc curiosa, no pot desvirtuar, tanmateix, l'eficàcia de l'escrit a que s'ha fet anteriorment referència, per la qual cosa s'ha de concloure que l'esmena va produir tots els seus efectes.

Per tot això, procedeix desestimar el recurs i confirmar la resolució impugnada de la Junta Electoral de data 13 de març de 2009, sense fer un especial pronunciament en matèria de costes.

DECISIÓ

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

- Desestimar el recurs que interposa la representació de la candidatura "Partit Socialdemòcrata + Independents (L'Alternativa)" contra la resolució de la Junta Electoral de data 13 de març de 2009, la qual es confirma en els seus propis termes.

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 remeti certificació d'aquesta sentència a la Junta Electoral, i que s'arxivin les actuacions del Tribunal.