Resolución No. 101-010

COMISION DE APELACION DEL SERVICIO CIVIL.- Managua, uno de diciembre del año dos mil diez. Las diez de la mañana.-

VISTOS; RESULTA

El presente proceso disciplinario iniciado por la Dirección General de Servicios Aduaneros (DGA) en contra del servidor público **ENRIQUE RIVERA CANO**, se le instruye mediante informe de fecha diez de septiembre del año dos mil diez, suscrito por la Licenciada María José Mendoza en su calidad de Delegada de Aduana de la Delegación de Aduana Zona Franca Saratoga, en el que consta que el servidor público ha cometido falta disciplinaria. Se conformó la Comisión Bipartita conforme lo establecido en la Cláusula Número 4 del Convenio Colectivo de Trabajo de la institución, sin que las partes hayan llegado a ningún acuerdo. La instancia de recursos humanos calificó la indisciplina laboral cometida por el servidor público como falta muy grave. Se dieron las condiciones del proceso disciplinario establecido en la Ley 476 Ley del Servicio Civil y de la Carrera Administrativa y su Reglamento Decreto No. 87-2004 y por resolución dictada por la Comisión Tripartita, a las once y treinta minutos de la mañana del día veintiséis de octubre del año dos mil diez, resolvió declarar con lugar la sanción de cancelación del contrato de trabajo al servidor público Enrique Rivera Cano. No conforme con dicha resolución apeló el servidor público, se personó y expresó agravios en ésta segunda instancia, la Comisión de Apelación del Servicio Civil, radicó las diligencias. Siendo todo lo relacionado y estando el caso por resolver:

SE CONSIDERA

I.- Que conforme lo establecido en la Ley 476 “Ley del Servicio Civil y de la Carrera Administrativa” y el Decreto 87-2004, Reglamento de la Ley 476, todo proceso disciplinario instituido debe ajustarse a los términos y las formalidades estipuladas.

II.- Que lo no previsto en la Ley 476 y su Reglamento, se sujetará supletoriamente a lo establecido en el Código del Trabajo o el Código de Procedimiento Civil.

III.- De conformidad con el artículo 16 de la Ley 476, se crea la Comisión de Apelación del Servicio Civil como un órgano de segunda instancia, encargado de conocer y resolver sobre los recursos administrativos presentados contra las resoluciones emitidas por las instituciones dentro del ámbito de la presente Ley. La Comisión de Apelación del Servicio Civil, una vez recepcionado el expediente de primera instancia, procedió a realizar su exámen y después de analizar detenidamente todas las diligencias, ha llegado a la conclusión que en su tramitación se han observado todas las solemnidades procesales que establece la Ley 476, Ley del Servicio Civil y de la Carrera Administrativa, por ende no hay nulidades que declarar.

IV.- De las pruebas documentales que rolan en los folios 4, 5, 6, 100 y 101 y testificales aportadas en el proceso quedó plenamente demostrado que el servidor público Enrique Rivera Cano, le fue autorizado por la Dirección General de Servicios Aduaneros el día veintiocho de septiembre del año en curso, la realización de una hora extra, comprendida de la una a las dos de la tarde, a solicitud de la empresa BANG CHU NICARAGUA S.A. para efectuar servicios aduaneros de reexportación; se demostró que sin la debida autorización extendió el tiempo de la hora extra, hasta las ocho de la

noche, recibiendo por el tiempo extraordinario no autorizado la cantidad de un mil trescientos noventa y dos córdobas, los que le fueron entregados de forma directa por parte de la Empresa BANG CHU NICARAGUA S.A, lo que rola en el (folio 101), de igual forma se demostró que el dinero recibido por el servidor público no fue depositado a la cuenta de la Tesorería General de la República (TGR). Violentando de ésta forma uno de los elementos esenciales de la relación jurídica laboral como lo es la subordinación, pues de conformidad con el artículo 49 de la Ley 185, Código del Trabajo, el trabajador está en la obligación de cumplir con las ordenes e instrucciones emanadas de sus superiores respecto al trabajo a realizar, de igual forma el artículo 38 numerales 1, 2 y 7 de la Ley 476; Ley del Servicio Civil y de la Carrera Administrativa, determina que debe cumplir con la Constitución Política, la Ley, sus obligaciones inherentes a su puesto y evitar acciones y omisiones que contravengan las Leyes, que causen perjuicio a la administración y a los ciudadanos.

V.- El apelante en su expresión agravios, expresa que le causa agravios la resolución recurrida, pues goza de fuero sindical y que en todo caso el proceso debió efectuarse ante el Ministerio del Trabajo de conformidad con el artículo 231 de la Ley 185, Código del Trabajo. Al respecto ésta instancia es del criterio, ya que así lo ha dejado establecido en reiteradas resoluciones que ningún servidor público independientemente que ostente fuero sindical o no, puede despedirse, si no es, por el procedimiento regulado por la Ley 476, Ley del Servicio Civil y de la Carrera Administrativa, así lo determina el artículo 37 numeral 9 y artículo 78 de la Ley 476. Sobre la misma lógica también hemos dicho, que el Código del Trabajo en relación a los servidores públicos, ha sido superado por la Ley 476 al establecer únicamente el despido con causa justa para todo servidor público, restringiendo así la aplicación del despido injustificado.

VI.- Por todo lo antes referido y habiéndose constatado que el servidor público fue despedido por la parte empleadora en apego a los procedimientos de la Ley 476. De conformidad con el artículo 20 del reglamento de la Ley 476 a ésta autoridad no le queda más que confirmar la resolución dictada por la Comisión Tripartita a las once y treinta minutos de la mañana del día veintiséis de octubre del año dos mil diez, en la cual se le cancela el contrato de trabajo al servidor público Enrique Rivera Cano.

POR TANTO

De conformidad a los artículos 16 y 17 de la Ley 476 “Ley del Servicio Civil y de la Carrera Administrativa” y artículos 17, 19 y 20 del Reglamento de la Ley 476. Los Suscritos Miembros de la Comisión de Apelación del Servicio Civil, **RESUELVEN: I.-** No ha lugar al recurso de apelación del que se ha hecho referencia. **II.-** Confírmese la resolución dictada por la Comisión Tripartita a las once y treinta minutos de la mañana del día veintiséis de octubre del año dos mil diez, en la cual se le cancela el contrato de trabajo al servidor público Enrique Rivera Cano. **III.-** De conformidad a lo establecido en el artículo 65 de la Ley 476, con ésta resolución se agota la vía administrativa interna. **IV.-** Cópiese y notifíquese ésta resolución a las partes y con testimonio de lo resuelto vuelvan los autos a su lugar de origen.-