

EXPEDIENTE: 3051/2012-D1

Guadalajara, Jalisco, 26 veintiséis de Febrero del año 2016 dos mil dieciséis.-----

V I S T O S para resolver Laudo Definitivo en el Juicio laboral **3051/2012-D1**, que promueve el **CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO** en contra del **C. *******, el cual se resuelve de acuerdo al siguiente:-----

R E S U L T A N D O:

I.- Con fecha treinta de noviembre del año dos mil doce, la **C. *******, en su carácter de representante del **CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO**, compareció ante esta Autoridad laboral a efecto de demandar al servidor público ***** la nulidad del nombramiento que fue expedido a su favor con fecha 01 uno de febrero del 2011 dos mil once, señalando que al momento de que le fue otorgada la definitividad, la trabajadora hoy demandada, no contaba con los requisitos de tiempo de antigüedad que establece el artículo 06 de la ley de la materia; de igual forma, reclama la declaración de la terminación de la relación de trabajo entre las partes del presente juicio, en virtud de que es un servidor público de confianza, supernumerario y por tiempo y obra determinada.-----

II.- Este Tribunal, con fecha 04 de Junio del 2013 dos mil trece, se avocó al trámite y conocimiento del conflicto laboral, y en esa misma fecha se ordenó emplazar al Demandado **C. *******, dentro del término legal a efecto de que diera contestación a la demanda entablada en su contra, lo que realizó en tiempo y forma el día 1º de Octubre del año 2013.-----

III.- El día 05 de Junio del año 2014 dos mil catorce, se llevó a cabo la audiencia de **CONCILIACIÓN, DEMANDA Y EXCEPCIONES, OFRECIMIENTO Y ADMISIÓN DE PRUEBAS**, prevista por el artículo 128 de la Ley para los Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios, audiencia que tuvo verificativo y que se desahogó en los siguientes términos; en la etapa **CONCILIATORIA**, las partes

no llegaron a un arreglo y solicitaron se continuara con la audiencia; en la etapa de **DEMANDA Y EXCEPCIONES** la parte actora ratificó su demanda y la parte demandada ratificó su escrito de contestación; en la etapa de **OFRECIMIENTO Y ADMISIÓN DE PRUEBAS** las partes ofrecieron las pruebas que estimaron pertinentes de manera respectiva, reservándose los autos para pronunciarse sobre su admisión o rechazo.-----

IV.- Con data 05 de Junio del año 2014, en la misma audiencia del 128 se resolvieron las pruebas, admitiéndose las que se encontraron ajustadas a derecho y por tener relación con la Litis, mismas que una vez que fueron evacuadas en su totalidad y mediante proveído del 18 de Febrero del año 2015, se ordenó turnar los presentes autos a la vista del Pleno para dictar el Laudo que en derecho corresponda, lo que se hace bajo los siguientes:-----

C O N S I D E R A N D O:

I.- Este Tribunal es competente para conocer y resolver el presente juicio en los términos del artículo 114 de la Ley para los Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios.-----

II.- La personalidad y personería de las partes han quedado debidamente acreditadas en autos en los términos de los artículos 121 y 122 de la misma ley invocada.-----

III.- Entrando al estudio del presente procedimiento se advierte que la parte actora **CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO**, demanda como acción principal la nulidad del nombramiento que le fue expedido al demandado con fecha 01 uno de febrero del 2011 dos mil once, señalando que al momento de que le fue otorgada la definitividad, el trabajador hoy demandado no contaba con los requisitos del artículo 06 de la ley de la materia, señalando principalmente los siguiente:-----

HECHOS

(Sic)... "1.- El trabajador *****; inició a prestar sus servicios en el Poder Legislativo del Estado de Jalisco, con fecha 16 dieciséis de febrero de 2010 con el nombramiento de ASISTENTE TECNICO.- - -

2.- Conforme se acredita documentalmente mediante la copia certificada del nombramiento que se adjunta y que desde luego se ofrece como prueba, el día 01 uno de febrero de 2011, el entonces C. Secretario General del Congreso Licenciado *****; expidió ilegal e indebidamente a favor del servidor público demandado un nombramiento de ASISTENTE TECNICO, sin que haya cumplido con el requisito de antigüedad al no haber laborado el tiempo necesario e indispensable establecido por la Ley de Servidores Públicos del Estado y sus Municipios aplicable.- - - - -

3.- El otorgamiento del nombramiento definitivo o de base expedido al trabajador demandado es indebido e ilegal, porque el servidor público demandado no reúne el requisito de antigüedad necesaria en el desempeño de su nombramiento, en virtud de no haber laborado para el Poder Legislativo del Estado el tiempo de tres años y medio consecutivos o de cinco años, interrumpidos en no más de dos ocasiones por lapsos no mayores a 6 seis meses cada una, para que operara la procedencia legal del otorgamiento de base o definitividad, por lo que su nombramiento es nulo de pleno derecho.- - - - -

4.- La clase de servidores públicos existentes y sus características están claramente definidos en el artículo 3 de la Ley Laboral Estatal aplicable.- - - - -

a).- Se consideran como trabajadores de confianza los que desempeñan funciones de dirección, inspección, vigilancia y fiscalización y las demás funciones establecidas por el artículo 4 de la Ley Laboral Estatal anterior citada aplicable al caso, entre los que destaca los servicios de asesoría y consultoría y conforme lo precisa la fracción I del precitado numeral, en el Poder Legislativo los Secretarios particulares, así como el personal que se encuentre al servicio directo de los diputados cuando sean designados por ellos mismos.- - - - -

b).- En el presente caso, el servidor demandado, de acuerdo con el o los nombramientos que le fueron expedidos y otorgados, así como por las funciones que desempeñaba realmente era un trabajador de confianza, de conformidad con lo dispuesto por la parte inicial del artículo 8 de la Ley de Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus municipios anterior, por lo que es incorrecto e inadecuado jurídicamente, que en la expedición del nombramiento impugnado de nulidad se hayan aplicado los criterios legales que corresponden exclusiva y estrictamente a los trabajadores de base, por lo que- se insiste- le nombramiento resulta debe declararse jurídicamente nulo, para los efectos legales de carácter laboral.- - - - -

c).- Además, los servidores públicos supernumerarios están definidos legalmente, de acuerdo al artículo 6 de la Ley Laboral anterior

aplicable, como aquellos servidores a quienes se les otorgue alguno de los nombramientos temporales señalados en las fracciones II al V inclusive del artículo 16 de la propia Ley, que son, a saber: interinos, provisionales, por tiempo determinado y por obra determinada como es el caso del trabajador demandado. Del estudio y análisis de los componentes del nombramiento que se impugna de nulo, se desprende que el trabajador entra en esta categoría de trabajador supernumerario, por lo que al no cumplir con el tiempo de antigüedad laboral requerido legalmente como mínimo su nombramiento resulta nulo de pleno derecho y así le pedimos que lo reconozca y declare este H. Tribunal de Arbitraje y Escalafón del Estado de Jalisco.-----

5.- Ahora bien, conforme se desprende del nombramiento aportado, así como por la clasificación laboral que le corresponde por su nombramiento, por las funciones y la naturaleza de los servicios que desempeñaba, es evidente que es un trabajador que es a la vez de confianza y supernumerario, y que el periodo del nombramiento será por el término constitucional o administrativo de la Legislatura por la que fue contratado, por lo que solicitamos que en el laudo que se dicte se declare que ha terminado la relación laboral entre el demandado y el Poder Legislativo del Estado .-----

6.- Adicionalmente a los hechos y razones jurídicas argumentadas para demandar la nulidad del ultimo nombramiento y de la terminación de la relación laboral existe otro elemento que produce la ilegalidad y nulidad del último nombramiento que él fue expedido al demandado y que tiene que ver con el hecho de que la plaza que se le pretendió crear mediante el nombramiento impugnado no fue previsto ni autorizada en el presupuesto de egresos del año 2012 o correspondiente ni en la plantilla de personal correspondiente aprobada. -----

7.- Como es del conocimiento público esta LX Legislatura del Estado de Jalisco inicio sus funciones constitucionales a partir del día 1º de noviembre del presente año, por lo que es a partir de ese día que tuvimos la posibilidad de empezar a conocer la difícil problemática financiera, presupuestal y laboral por la atraviesa el Congreso del Estado y de tener la legitimidad indispensable para estudiar y tomar medidas tendentes a su solución. Constituye un principio generales del derecho: "el que nadie está obligado a lo imposible" y que la prescripción no corre contra el que tiene impedimento para ejercer sus derechos y acciones, por lo que es hasta hoy que dentro del término preceptuado por el artículo 106 de la Ley Laboral anterior aplicable al presente caso, nos presentamos a presentar la demanda y a interrumpir la prescripción de derechos laborales del demandado. En abono a la aplicabilidad de ese principio el doctrinista especialista en interrupción de la prescripción. De la fuente sostiene: "...el plazo prescriptivo solo puede comenzar a correr desde el momento que el titular del derecho se ha encontrado en condiciones de ejercitar la correspondiente acción".-----

8.- Otro principio general del derecho que invocamos, se refiere a la inacción de la anterior Legislatura, que por una parte ordena y participa en el proceso del nombramiento definitivo y de base del demandado y que después aprueba las reformas y adiciones a la Ley de Servidores Públicos vigentes a partir del día 26 de septiembre del presente año en que prohíbe la conducta en que algunos de sus diputados miembros incurrieron e incluso le imprime carácter de delito a la acción de basificación es el principio que se denomina "Doctrina de los actos propios" que en locución latina se expresa como: "venire contra factum proprium no valet" que se instituye como la inadmisibilidad de actuar contra los actos propios por parte de la anterior Legislatura. -----

9.- Por los hechos y razones expuestos, me presento dentro del término legal a formular demanda en base a los hechos y por los conceptos contenidos en este escrito inicial de demanda."-----

La parte **DEMANDADA** El **C. ******* dio contestación de la siguiente manera:-----

HECHOS

El primer punto de hechos de la demanda inicial que se contesta es **CIERTO**.-----

El Segundo de hechos: que en dicho punto lo único cierto es que nuestro representado cuenta con un nombramiento de **ASISTENTE TECNICO** de Base, expedido a su favor el 1º de Febrero del año 2011, negando que el mismo sea ilegal por lo que se **OPONE LA EXCEPCIÓN DE PRESCRIPCIÓN** de la acción ya que el artículo 106 de la ley para los Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios es muy claro ; "Prescriben a los 30 días las acciones de la autoridad para pedir la nulidad de un nombramiento cuando el servidor público no reúna los requisitos necesarios para el empleo o cargo que se trate".

El tercer punto de hechos de la demanda inicial que se contesta, es Como lo menciona la parte actora el nombramiento de nuestro representado es de **BASE** quien a la fecha continua en el desempeño de dicho cargo.-----

El cuarto punto de hechos de la demanda inicial que se contesta, es **FALSO**.-----

Resultan inaplicables los numerales referidos y por ende ociosos referirnos puntualmente a cada uno de ellos. reiterando lo referido en el cuerpo de esta contestación.-----

El quinto punto de hechos de la demanda inicial que se contesta, es **FALSO**.-----

El sexto punto de hechos de la demanda inicial que se contesta, es **FALSO**.-----

El séptimo punto de hechos de la demanda inicial que se contesta, es FALSO.-----

Es absolutamente falso lo referido por el accionante, pues el numeral 106 establece con claridad la temporalidad para el ejercicio de las acciones y como mi patronal confiesa en su escrito inicial, mi nombramiento se emitió el 1 de febrero de 2011, así que ha transcurrido en notorio exceso el tiempo para que mi patronal ejercitara la acción que hoy pretende. -----

El octavo punto de hechos de la demanda inicial que se contesta, es FALSO.-----

El noveno punto de hechos de la demanda inicial que se contesta, es FALSO. Aclarando que el termino le venció el día 18 de marzo 2011 para impugnar por lo que se opone la excepción de prescripción con fundamento artículo 106 para Los Servidores Publicos del Estado de Jalisco y sus Municipios. -----

EXCEPCIONES Y DEFENSAS

1.- EXCEPCION DE PRESCRIPCIÓN. -----

En terminos del numeral 106 fracción I) de la Ley de los Servidores Publicas del Estado de Jalisco y sus Municipios, la acción intentada por el accionante se encuentra totalmente prescrita, pues transcurrieron en exceso los 30 días que exige la ley y por ende por perdido su derecho para oponerse de mi legitimo derecho. -----

La parte ACTORA el **CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO** ofertó como pruebas las siguientes:-----

DOCUMENTAL.- Consistente en los siguientes nombramientos:

1.- NOMBRAMIENTOS SUPERNUMERARIO POR TIEMPO DETERMINADO del servidor público *****, mediante el cual se demuestra la fecha de ingreso del trabajador para la fuente de trabajo actor, mismo que considera una vigencia del día 16 de febrero de 2010 al 30 de Junio del 2010.

2.- NOMBRAMIENTOS SUPERNUMERARIO POR TIEMPO DETERMINADO del servidor público *****, mediante el cual se demuestra la fecha de ingreso del trabajador para la fuente de trabajo actor, mismo que considera una vigencia del día 1° de Julio de 2010 al 30 de Septiembre del 2010.

3.- NOMBRAMIENTOS SUPERNUMERARIO POR TIEMPO DETERMINADO del servidor público *****, mediante el cual se demuestra la fecha de ingreso del trabajador para la fuente de trabajo actor, mismo que considera una vigencia del día 1° de Octubre de 2010 al 31 de Diciembre del 2010.

4.- NOMBRAMIENTOS SUPERNUMERARIO POR TIEMPO DETERMINADO del servidor público *****, mediante el cual se demuestra la fecha de ingreso del trabajador para la fuente de trabajo actor, mismo que considera una vigencia del día 03 de Enero de 2011 al 31 de Enero del 2011.

5.- NOMBRAMIENTO DE BASE DEFINITIVO del servidor público *****, mediante el cual se demuestra la BASE en el cargo de ASISTENTE TECNICO, ADSCRITO A DIRECCION DE APOYO A DIPUTADOS, mismo que contraviene lo previsto por el artículo 6 de la Ley Para los Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios.-

06.- CONFESIONAL.- Consistente en las posiciones que personalmente deberá absolver parte demandada *****
.....

07.- DOCUMENTAL DE INFORME.- Consistente en el informe que esta H. autoridad solicite al INSTITUTO MEXICANO DEL SEGURO SOCIAL, DELEGACIÓN GUADALAJARA, en el cual se le requiera la siguiente información:

a.- Que informe si el trabajador *****, se encuentra inscrito dado de alta ante dicha dependencia como trabajador por parte del H. CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO.

b.- Que informe en caso de ser afirmativa la respuesta anterior, la fecha en que fue dado de alta.

C.- Que informe si actualmente se encuentra dada de baja y con que fecha.

d.- Que informe el último salario con el cual fue dada de alta el trabajador *****.

Para lo cual solicito se gire atento oficio, requiriendo lo anterior, probanza que guaro relación con lo manifestado en los hechos de demanda.

Objeto de la prueba.- Demostrar el periodo por el cual se sostuvo elación laboral con demandado previo a la expedición de su nombramiento definitivo.

08.- INSTRUMENTAL DE ACTUACIONES.-----

09.- PRESUNCIONAL LEGAL y HUMANA.-----

La parte DEMANDADA la **C. *******, presentó como medios de convicción siendo las siguientes: -----

1.- CONFESIONAL.- A cargo de *****.

2.- DOCUEMTELA PUBLICA.- Consistente en el NOMBRAMIENTO DE BASE otorgado a mi representado como ASISTENTE TECNICO.

3.- DOCUMENTAL PUBLICA.- Consistente e un Oficio numero 0/510/2013 de fecha 11 de febrero de 2013 donde se le cita al actor a una Comisión que actualmente labora.

4.- DOCUEMNETAL PUBLICA .- Consistente en 4 recibos de Nomina .

5.- DOCUMENTAL PUBLIACA.- Consistente en 4 recibos de nomina.

6.-DOCUMENTLA DE INFORMES.- Consistente en el informe que de el secretario general del Congreso de la expedición del nombramiento definitivo al actor.

8.- PRESUNCIONAL LEGAL y HUMANA.-----

9.- INSTRUMENTAL DE ACTUACIONES.-----

IV.- Previo al estudio del fondo del presente asunto, se estima preponderante el análisis de la **EXCEPCIÓN DE PRESCRIPCIÓN** hecha valer por la parte demandada el C.

***** al argumentar en esencia que la entidad pública actora tenía un periodo de 30 días para pedir la nulidad del nombramiento que le fue expedido el 01 uno de febrero del 2011 dos mil once.-

Ahora bien, al respecto es necesario analizar lo dispuesto por el numeral 106 de la ley de la materia mismo que a la letra dice:-----

Artículo 106.- Prescripción en 30 días:

I. Las acciones de la autoridad para pedir la nulidad de un nombramiento, cuando el servidor público no reúna los requisitos necesarios para el empleo o cargo de que se trate o no demuestre, en forma fehaciente, tener la capacidad o aptitud que para el cargo se requiera;

Al respecto, este Cuerpo Colegiado entra al estudio de **la excepción opuesta** por el trabajador demandado, y al efecto debemos puntualizar en primer término que la dependencia Congreso del Estado y parte actora, refiere en su escrito inicial de demanda que con fecha 01 uno de febrero del 2011 dos mil once, se le otorgó el nombramiento de forma definitiva, sin embargo, no pasa desapercibido a los que hoy resolvemos, que al respecto, la entidad pública hoy actora, presenta su demanda y reclama la nulidad del nombramiento después de transcurrido 01 un año, 09 nueve meses y 29 veintinueve días de la fecha del otorgamiento del mismo; de igual manera, el diverso artículo 106 fracción I de la ley de la materia, establece que prescriben en 30 treinta días las acciones para pedir la nulidad de un nombramiento, cuando el servidor público no reúna los requisitos necesarios para el empleo o cargo de que se trate o no demuestre, en forma fehaciente, tener la capacidad o aptitud que para el cargo se requiera.-----

Entonces, es de entenderse que la entidad pública hoy actora contaba con un término improrrogable de 30 treinta días para comparecer a este Tribunal a impugnar el nombramiento que expidió a favor del trabajador demandado, esto, el día 01 uno de febrero del 2011 dos mil once, por tanto, los requisitos de procedencia del mismo es una cuestión de hecho que fue provocada o

realizada por la propia entidad pública en su momento, y el comparecer a demandar la nulidad del nombramiento multireferido con posterioridad a los 30 días que establece el arábigo 106 de la Ley de la Materia, contraviene las consideraciones de hecho y derecho por la ley para los Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios; en razón de lo anterior, se evidencia claramente que la parte actora CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO, presentó su solicitud de nulidad de nombramiento excesivamente fuera del término establecido en la ley, en consecuencia de ello, es que **RESULTA PROCEDENTE LA EXCEPCIÓN DE PRESCRIPCIÓN** opuesta por el demandado **C. *******, en su favor, al haberse acreditado que la parte actora **CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO**, presentó su escrito de demanda fuera del término establecido en el artículo 106 fracción I de la Ley para los Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios, y por ende deberá absolverse al **C. *******, de todos y cada uno de los reclamos realizados por la entidad pública actora, siendo estos la nulidad del nombramiento, así como, la declaración de la terminación de la relación del trabajo, lo anterior, se asienta para todos los efectos legales a que haya lugar y de conformidad a lo dispuesto por el numeral 136 de la ley de la materia, al haberse acreditado la prescripción de su acción para demandar, para todos los efectos legales correspondientes.- - - - -

En consecuencia de lo anterior, resulta ocioso entrar al estudio de la acción ejercida por la parte Actora el **CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO** y de las prestaciones reclamadas en virtud de haberse acreditado en autos que operó a favor del demandado y servidor público actor, la prescripción de la acción que hizo valer, al haber transcurrido en demasía el término de 30 treinta días para demandar, establecido en el artículo 106 fracción I de la Ley de Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios, como quedó puntualizado en el considerando que antecede, lo anterior por los motivos y razonamientos ahí expuestos y para todos los efectos legales a que haya lugar.- - - - -

Por lo anteriormente plasmado y con fundamento en lo dispuesto por los artículos 10, 12, 106 fracción I y 136 de la Ley para los Servidores Públicos del Estado de Jalisco y sus Municipios, 50, 162, 784, 794, 804, de la Ley Federal del

Trabajo, aplicada en forma supletoria a la Ley Burocrática Estatal se resuelve bajo las siguientes: - - - - -

PROPOSICIONES:

PRIMERA.- La parte actora **CONGRESO DEL ESTADO DE JALISCO**, no acreditó su acción y el demandado **C. *******, demostró sus excepciones, en consecuencia.- -

SEGUNDA.- Se **ABSUELVE** a la parte demandada **C. ******* de declarar la nulidad del nombramiento de base que le fue otorgado y en consecuencia de la terminación de la relación del trabajo, con base a los razonamientos vertidos en el cuerpo de la presente resolución.- - - - -

NOTIFÍQUESE PERSONALMENTE A LAS PARTES. - - - - -

Así lo resolvió por unanimidad de votos, el Pleno del Tribunal de Arbitraje y Escalafón del Estado de Jalisco, que se integra por el Magistrada Presidenta Verónica Elizabeth Cuevas García, Magistrado José de Jesús Cruz Fonseca y Magistrado Jaime Ernesto de Jesús Acosta Espinoza, que actúan ante la presencia de su Secretario General Juan Fernando Witt Gutierrez, que autoriza y da fe. Secretario Proyectista Licenciado Miguel Angel Rolon Hernandez.- - - - -

MARH**

En términos de lo previsto por los artículos 20,21,21 Bis y 23 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Publico del Estado de Jalisco y su Municipios, en esta versión publica se suprime la información legalmente considerada como reservada confidencial o datos personales . Da Fe. - - - - -

ESTA FOJA FORMA PARTE DEL LAUDO DEL EXP 2628/2010-B2

