



Jutjat Contenciós Administratiu núm. 05 de Barcelona

Avinguda Gran Via de les Corts Catalanes, 111, edifici I - Barcelona
08075 Barcelona

Tel. 93 5548463
Fax: 93 5549784
A/e: contencios5.barcelona@xij.gencat.cat

NIG

Procediment abreujat 600/2021 I

Matèria: Resolucions d'estrangeria dictades per l'Administració perifèrica de l'Estat (Proc. Abreujat)

Entitat bancària: **Banc de Santander**

Per a ingressos en caixa, concepte: 090600000060021

Pagaments per transferència bancària: IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274

Beneficiari: Jutjat Contenciós Administratiu núm. 05 de Barcelona

Concepte: 090600000060021

Part recurrent/sol·licitant/executant:
Procurador/a:
Advocat/ada:

Part demandada/executada: SUBDELEGACION DEL
GOBIERNO EN BARCELONA
Procurador/a:
Advocat/ada:
Advocat/ada de l'Estat

SENTÈNCIA NÚM. 226/2022

Magistrat: Montserrat Raga Marimon

Barcelona, 31 d'agost de 2022

Fets

Primer.- La part actora va presentar recurs contenciós administratiu contra la resolució dictada per la Subdelegación del Gobierno 28 d'octubre del 2021 per la qual es denegava la sol·licitud d'autorització de residència temporal per circumstàncies excepcionals presentada per la part actora. I feia la pètica que consta a la demanda i que dono per reproduïda .

Acomplerta la tramitació prevista a l'article 78 de la llei de la jurisdicció es va realitzar la tramitació per escrit.

Segon.- La quantia del present procediment és indeterminada.

Raonaments jurídics

Segon.- Prova





L'article 31.3 de la llei orgànica 4/2000, disposa que *“La Administración podrá conceder una autorización de residencia temporal por situación de arraigo, así como por razones humanitarias, de colaboración con la Justicia u otras circunstancias excepcionales que se determinen reglamentariamente.*

L'article 124 Reial decret 557/2011, estableix *“ Se podrá conceder una autorización de residencia por razones de arraigo laboral, social o familiar cuando se cumplan los siguientes requisitos:*

1. Por arraigo laboral, podrán obtener una autorización los extranjeros que acrediten la permanencia continuada en España durante un periodo mínimo de dos años, siempre que carezcan de antecedentes penales en España y en su país de origen o en el país o países en que haya residido durante los últimos cinco años, y que demuestren la existencia de relaciones laborales cuya duración no sea inferior a seis meses.

A los efectos de acreditar la relación laboral y su duración, el interesado deberá presentar una resolución judicial que la reconozca o la resolución administrativa

confirmatoria del acta de infracción de la Inspección de Trabajo y Seguridad Social que la acredite.

2. Por arraigo social, podrán obtener una autorización los extranjeros que acrediten la permanencia continuada en España durante un periodo mínimo de tres años.

Además, deberá cumplir, de forma acumulativa, los siguientes requisitos:

a) Carecer de antecedentes penales en España y en su país de origen o en el país o países en que haya residido durante los últimos cinco años.

b) Contar con un contrato de trabajo firmado por el trabajador y el empresario en el momento de la solicitud para un periodo que no sea inferior a un año. Dicha contratación habrá de estar basada en la existencia de un solo contrato, salvo en los siguientes supuestos:

1.º En el caso del sector agrario, cabrá la presentación de dos contratos, con distintos empleadores y concatenados, cada uno de ellos de duración mínima de seis meses.

2.º En el caso de desarrollo de actividades en una misma ocupación, trabajando parcialmente y de manera simultánea para más de un empleador, se admitirá la presentación de varios contratos, todos ellos de duración mínima





de un año, y cuya suma debe representar una jornada semanal no inferior a treinta horas en el cómputo global.

c) Tener vínculos familiares con otros extranjeros residentes o presentar un informe de arraigo que acredite su integración social, emitido por la Comunidad Autónoma en cuyo territorio tengan su domicilio habitual.

A estos efectos, los vínculos familiares se entenderán referidos exclusivamente a los cónyuges o parejas de hecho registradas, ascendientes y descendientes en primer grado y línea directa.

En los supuestos de arraigo social acreditado mediante informe, que deberá ser emitido y notificado al interesado en el plazo máximo de treinta días desde su solicitud, en éste deberá constar, entre otros factores de arraigo que puedan acreditarse por las diferentes Administraciones competentes, el tiempo de permanencia del interesado en su domicilio habitual, en el que deberá estar empadronado, los medios económicos con los que cuente, los vínculos con familiares residentes en España, y los esfuerzos de integración a través del seguimiento de programas de inserción sociolaborales y culturales. Simultáneamente y por medios electrónicos, la Comunidad Autónoma deberá dar traslado del informe a la Oficina de Extranjería competente.

A dichos efectos, el órgano autonómico competente podrá realizar consulta al Ayuntamiento donde el extranjero tenga su domicilio habitual sobre la información que pueda constar al mismo.

El informe de arraigo referido anteriormente podrá ser emitido por la Corporación local en la que el extranjero tenga su domicilio habitual, cuando así haya sido establecido por la Comunidad Autónoma competente, siempre que ello haya sido previamente puesto en conocimiento de la Secretaría de Estado de Inmigración y Emigración.

El informe de la Corporación local habrá de ser emitido y notificado al interesado en el plazo de treinta días desde la fecha de la solicitud. Simultáneamente y por medios electrónicos, la Corporación local deberá dar traslado del informe a la Oficina de Extranjería competente.

El órgano que emita el informe podrá recomendar que se exima al extranjero de la necesidad de contar con un contrato de trabajo, siempre y cuando acredite que cuenta con medios económicos suficientes. En caso de cumplirse los requisitos previstos en el artículo 105.3 de este Reglamento, se podrá alegar que los medios económicos derivan de una actividad a desarrollar por cuenta propia.

En caso de que el informe no haya sido emitido en plazo, circunstancia que habrá de ser debidamente acreditada por el interesado, podrá justificarse este requisito por cualquier medio de prueba admitido en Derecho. “





Davant la manca de contestació a la demanda per part de l'Administració hem d'entendre que la seva posició, a efecte d'aplicació de l'article 33 Llei 29/98 per tal de determinar els termes de debat, és la continguda en l'acte que es recorre.

La denegació de l'autorització es produeix per entendre que la jornada no és completa i pel salari. *L'Administració es fonamenta en una Instrucció SEM 1/2021, de 8 de juny de 2.021, la qual com ja sabem no té cap eficàcia respecte als ciutadans a que va dirigida als funcionaris. Altrament, ja s'anticipa que la funció d'una instrucció és donar pautes interpretatives de les normes, no pas innovar-les.*

Dit això, ni la llei ni el Reglament exigeixen cap tipus de jornada ni salari, i les sentències a les que fa esment la resolució fan referència a l'admissió de qualsevol tipus de prova per acreditar la relació laboral. S'ha de dir que l'article 124.1 Decret 557/2011 ha estat reformat pel Reial decret 629/2022, de 26 de juliol i en la nova redacció s'exigeix " A los efectos de acreditar la relación laboral y su duración, el interesado deberá presentar cualquier medio de prueba que acredite la existencia de una relación laboral previa realizada en situación legal de estancia o residencia. A estos efectos se acreditará la realización, en los últimos 2 años, de una actividad laboral que suponga, en el caso de actividad por cuenta ajena, como mínimo una jornada de 30 horas semanales en el periodo de 6 meses o de 15 horas semanales en un periodo de 12 meses, y en el caso del trabajo por cuenta propia, una actividad continuada de, al menos, seis meses". No obstant, quan es va demanar i resoldre la sol·licitud aquests requisits no eren vigents, raó que ha dut a la reforma del reglament.

Per altra banda, i aquesta jutjadora canvia el criteri mantingut en anteriors sentències, i respecte al salari exigít res es diu a la norma, no podent fer, tant respecte al salari com a la jornada, una aplicació analògica del que es preveu a l'article 124.2 decret 557/2011, ja que el mateix regula una autorització diferent en què es pot prescindir, inclús, del contracte de treball davant l'existència d'un informe d'arrelament.

Tercer.- Costes

D'acord amb l'article 139 de la llei jurisdiccional imposable les costes processals a la part demandada en la quantia de 200 euros d'acord amb els criteris orientatius en matèria de costes aprovats per acord de la junta de jutges d'aquesta ciutat i jurisdicció de 17 de novembre del 2016.

Decisió

ESTIMO el recurs contenciós administratiu interposat per la representació processal del senyor _____ contra _____ la resolució dictada per la Subdelegación del Gobierno 28 d'octubre del 2021 pel qual es denegava la sol·licitud d'autorització de residència temporal per circumstàncies excepcionals presentada per la part actora, la qual revoco i reconec el dret a la concessió de l'autorització de residència per circumstàncies excepcionals per arrelament laboral .





Imposo les costes processals a la part demandada en la quantia de 200 euros d'acord amb els criteris orientatius en matèria de costes aprovats per acord de la junta de jutges d'aquesta ciutat i jurisdicció de 17 de novembre del 2016.

Notifiqueu aquesta resolució a les parts, i feu-los saber que contra la mateixa hi poden interposar un recurs d'apel.lació en un efecte davant d'aquest Jutjat en el termini de 15 dies i que serà resolt per la Sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya.

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejcat.justicia.gencat.cat/JP/consultaCSV.html> Codi Segur de Verificació:

Data i hora 01/09/2022 08:47 Signat per Raga Marimon, Montserrat;

