

STJUE de 20 de juliol de 2017, assumpte C-416/16

Operacions d'internalització i externalització de serveis públics: manteniment dels drets dels empleats (accés al text de la sentència)

Un ajuntament portuguès va procedir a la **contractació indefinida d'un tècnic de turisme l'any 1999**. El 2008 **va passar a exercir les seves funcions en una empresa municipal** pertanyent al mateix ajuntament. Posteriorment, **el 2010, es van fusionar diverses empreses municipals, i a partir d'aquell moment el tècnic va exercir d'administrador i posteriorment de director** de l'empresa resultant. El 2011 **va sol·licitar una excedència** de dos anys, renovada per altres dos el 2013.

Tanmateix, **abans de finalitzar aquesta última excedència, l'ajuntament va decidir dissoldre la societat municipal on treballava**. Un part de la seva activitat va ser internalitzada, amb assumpció per l'ajuntament (gestió del transport, recinte ferial, etc.), i l'altra es va externalitzar en una empresa pública (estacionament públic, acció social, cultura, esports, etc.).

No es va tenir en compte l'empleat ni per a la internalització ni per a l'externalització. Va ser informat de la finalització del seu contracte de treball, el que va determinar que presentés l'oportuna demanda judicial. Al seu parer, s'havia produït una transmissió d'activitat i s'havien de preservar els seus drets.

El TJUE respon a dues de les tres qüestions prejudicials que li formula l'òrgan jurisdiccional portuguès al que va recórrer el reclamant:

- En primer lloc, **l'operació de dissoldre una empresa municipal per tal que les seves activitats s'exercissin en part per l'ajuntament i en part per una altra empresa municipal, entra dintre de l'àmbit d'aplicació** de la *Directiva 2001/23/CE del Consell, de 12 de març de 2001, sobre l'aproximació de les legislacions dels Estats membres relatives al manteniment dels drets dels treballadors en cas de traspassos d'empreses, de centres d'activitat o de parts d'empreses o de centres d'activitat*.

Per aplicar la dita Directiva, **la transmissió ha d'afectar una activitat econòmica**, amb o sense ànim de lucre. S'exclouen de la consideració d'"activitat econòmica" les activitats inherents a l'exercici de prerrogatives de poder públic, però no els serveis que es presten en interès públic i sense ànim de lucre en competència amb operadors que sí actuen amb aquest ànim. **En no haver correspondència** entre les activitats exercides per l'última empresa per la que treballava l'interessat i **l'exercici de prerrogatives de poder públic, s'ha d'aplicar la Directiva**. S'exclou, per tant, la qualificació de reorganització administrativa que n'impedeixi la seva aplicació.

En ser aplicable, doncs, la Directiva, cal analitzar si la transmissió recau sobre una unitat econòmica que mantingui la seva identitat, i a aquest efecte cal tenir en compte totes les circumstàncies del fet, d'acord amb els criteris que se citen. **En la mesura que l'òrgan remitent aprecii que es manté la identitat, ens trobarem davant una transmissió** a la que s'han d'aplicar les disposicions de la Directiva.

- En segon lloc, **resol si la Directiva s'aplica a l'especial situació del reclamant, que en aquell moment es trobava d'excedència**. A tenor dels seus preceptes, és

“treballador” qualsevol persona protegida com a tal per la legislació laboral d'un Estat membre.

La normativa portuguesa preveu que s'han de mantenir els drets, obligacions i garanties de les parts durant la suspensió del contracte de treball. Per això, en aquesta situació d'excedència se'l considera treballador a efectes de la Directiva (malgrat correspon verificar-ho al Tribunal remitent) i **els drets i obligacions del seu contracte de treball s'han de transmetre al cessionari.**