

STS de 18 de gener de 2018, recurs 2853/2015

Còmput de l'antiguitat a efectes de triennis i promoció professional en cas de personal laboral contractat en la modalitat de fix discontinu (accés al text de la sentència)

Una agència pública va subscriure amb diversos treballadors contractes de la modalitat de fixos discontinus, per tal de realitzar treballs periòdics de caràcter discontinu d'assistència al contribuent en el marc de l'activitat cíclica intermitent de campanya de la Renda, la durada de la qual s'estimava d'entre un i cinc mesos cada any a determinar en funció de les necessitats.

Quan ja havien transcorregut tres anys des de l'inici de la relació laboral, l'Administració va elaborar una relació nominal de personal laboral i **a aquests empleats els va adjudicar una antiguitat corresponent als serveis efectivament prestats**.

Els treballadors **van presentar una reclamació en què afirmaven que s'havia de computar l'antiguitat des de la data d'efectes dels contractes**, tant respecte dels triennis com en relació amb el període de temps per optar a la promoció, entesa en un sentit ampli (interna, vertical, horitzontal i externa).

Després de dues sentències contradictòries del jutjat social i el TSJ, **el TS resol l'assumpte** i entén que, en aquest cas, **el còmput cal efectuar-lo tenint en compte el temps efectiu de prestació de serveis**:

- **És el conveni col·lectiu**, resultat de la negociació col·lectiva, **la norma que estableix les condicions substancials del contracte de treball, entre les quals trobem el sistema de remuneració**, la quantia del salari, la seva estructura i els complements salarials fixats en funció de condicions personals del treballador. El conveni col·lectiu regula la quantia del salari i els seus complements amb plena autonomia i ha de respectar els mínims legals de dret necessari en matèria retributiva, el que únicament afecta la quantia mínima legal, però no l'estructura. Tampoc obliga a aplicar analògicament criteris establerts per a altres figures, com el contracte a temps parcial.
- D'acord amb això, **s'ha de determinar l'abast de les disposicions del conveni col·lectiu. Del seu tenor literal es deriva que per complir cada trienni calen tres anys de treball efectiu**. Malgrat que el concepte "antiguitat" és complex i no unívoc quan es posa en connexió amb diferents situacions, en el present cas el conveni estipula la prestació de "serveis efectius", per la qual cosa el còmput s'ha de fer en aquest sentit sense prendre la referència de la data d'inici de vinculació a l'empresa.

A més, aquesta solució és la que millor s'adequa al sentit de premi per "antiguitat", que pretén reconèixer el treballador per la major experiència i la lleialtat que suposa no canviar d'empresa. Dues sentències del TJUE de 1989 i 2006 ressalten la importància de l'experiència que aporta la prestació de serveis efectius i fan ús d'aquesta dada per negar una suposada discriminació indirecta de les dones per causa d'aquell complement salarial.

- **Pels mateixos motius que en el cas dels triennis, s'ha de refusar que el còmput de l'antiguitat s'hagi d'efectuar, per a la promoció professional, des de la data d'efectes dels contractes**, perquè a més l'experiència en la prestació de serveis efectius és fins i tot més important en aquesta segona qüestió.