

STSJ de Catalunya de 16 de setembre de 2010, recurs 3460/2010

Treballadora indefinida no fixa d'un ajuntament que, després de prestar serveis en una concessionària, es va incorporar a la plantilla del propi ajuntament per subrogació (accés al text de la sentència)

El TSJ analitza el cas d'una **treballadora indefinida no fixa d'un ajuntament que perd el seu lloc de treball en ser adjudicada la plaça a una altra persona que va superar el preceptiu procés selectiu**. Els aspectes més rellevants d'aquesta sentència són els següents:

- La treballadora prestava serveis per a una empresa concessionària d'un servei per a l'ajuntament, resultant que posteriorment és el propi ajuntament el que es fa càrrec del servei, havent de subrogar a la treballadora, si bé **no pot ser considerada treballadora fixa** de l'ajuntament en tant que no ha obtingut la plaça per cap dels sistemes de provisió de llocs de treball previstos legalment.
- Posteriorment, l'ajuntament realitza la **preceptiva convocatòria** per a cobrir de manera definitiva la plaça, **la treballadora empena la sol·licitud, participa en les proves selectives, però la plaça és atorgada a una altra persona**, d'acord amb la valoració de mèrits i capacitat aprovada en la pròpia convocatòria. La treballadora **reclama per acomiadament**, sol·licitant que es declari improcedent.
- El TSJ recorda la jurisprudència del TS, en el sentit que **l'Administració, quan actua com a empresari, se sotmet als límits que li imposin les normes laborals**, i entre aquestes trobem les formes d'extinció dels contractes, tenint en compte la peculiaritat de la situació en què es posicionen les administracions i els **límits constitucionals imposats per a l'accés a la funció pública, que no es podran superar ni tan sols en el supòsit d'incompliment per part de l'Administració de les exigències de la contractació laboral, que són imposades per la normativa laboral**.
- Indica el TSJ que l'accés a l'ocupació pública no pot trobar encaix en l'existència d'irregularitats en la contractació, de manera que quan no s'instrumenten els corresponents procediments en els que es respectin els requeriments constitucionals de mèrit i capacitat, a partir d'irregularitats comeses per l'Administració, **no poden crear-se zones d'impunitat, però tampoc és admissible que mitjançant aquest tipus de conductes es pugui adquirir la condició d'empleat públic** per vies diferents a la legal i constitucionalment establerta.
- Per finalitzar, el TSJ indica que l'estatut jurídic del treballador indefinit no fix es caracteritza, entre d'altres aspectes, perquè **la plaça que cobreix un treballador amb aquest tipus de contracte, l'ocupa fins el moment en què es cobreixi pel seu titular**, situació transitòria que permet a l'Administració la provisió de la plaça en qualsevol moment articulant els processos legals o reglamentàriament estipulats i que, una vegada s'ha cobert, bé per la persona que abans l'ocupava o bé per una altra, provoca l'extinció del contracte de qui l'ocupava de forma interina. A judici del TSJ, aquesta forma d'extinció del contracte indefinit, té encaix en l'art. 49.1.b) ET i no precisa de la necessitat d'acudir a la via de l'acomiadament col·lectiu o acomiadament individual per causes objectives; i **tampoc genera cap tipus de dret d'indemnització ni a salaris de tràmit**, a excepció que la condició d'indefinit fix es reconegui en el moment de l'extinció quan es produeixi frau en la contractació.