

## editorial

En aquest butlletí, a més d'un interessant comentari jurisprudencial sobre la **legitimació sindical davant l'externalització d'un servei**, us oferim:

- Els aspectes més destacats, pel que fa a l'àmbit de personal, continguts en el **Projecte de Llei de Pressupostos Generals de l'Estat per a 2010**.
- L'**Avantprojecte de Llei de mesures en matèria d'ocupació pública** publicat al web del Departament de Governació i Administracions Públiques el dia 2 de novembre ([accés al text](#)), i l'edicte en virtut del qual se sotmet a informació pública per un termini de 15 dies ([accés al text](#)).

## legislació

**P**ROJECTE DE LLEI DE PRESSUPOSTOS GENERALS DE L'ESTAT PER A L'ANY 2010 ([accés al text](#)).

El passat 1 d'octubre es va publicar en el *Boletín Oficial de las Cortes Generales* el Projecte de Llei de Pressupostos per a l'any 2010. Us destaquem, d'allò que pot resultar del vostre interès, els següents aspectes:

### *Despeses de personal (article 22):*

- S'hi estableixen les quanties de les retribucions corresponents als conceptes de **sou i triennis**, referides als grups A<sub>1</sub>, A<sub>2</sub>, B, C<sub>1</sub>, C<sub>2</sub>, i E o agrupacions professionals de l'art. 76 EBEP.
- **Les retribucions** del personal al servei del sector públic no podran experimentar un increment global superior al **0,3% respecte de les de l'any 2009**, en termes d'homogeneïtat per als dos períodes de comparació, tant pel que fa a efectius de personal com a l'antiguitat d'aquest. Aquests augments s'aplicaran al marge de les millores retributives aconseguides en els pactes o acords prèviament signats per les diferents administracions públiques en el marc de les seves competències.
- **Adicionalment, les administracions podran destinar fins a un 0,3% de la massa salarial a finançar aportacions a plans de pensions de la modalitat d'ocupació** o contractes d'assegurança col·lectiva que incloguin la cobertura de la contingència de jubilació. Aquestes quantitats tindran la consideració de retribució diferida.
- Les **limitacions retributives** descrites ho són **sense perjudici de les adequacions singulars i excepcionals** que resultin imprescindibles pel contingut dels llocs de treball, per la variació d'efectius o pel grau de d'objectius, que constitueix segurament l'únic mecanisme d'increment retributiu per sobre del que la Llei disposa, tal com han declarat els Tribunals del contenciós en diverses sentències.
- Els acords, convenis o pactes que impliquin creixements retributius superiors als que s'hi descriuen hauran d'adequar-se al que disposa la LLGPE.

### *Oferta pública d'ocupació (article 23):*

- Per a l'exercici 2010, el **nombre total de places de nou ingrés** del personal del sector públic serà, **com a màxim, igual al 15% de la taxa de reposició d'efectius**, en la qual s'hauran d'incloure tots els llocs desenvolupats pel personal interí nomenat o contractat durant l'exercici anterior als que fa referència la lletra a) de l'art. 10.1 EBEP, llevat d'aquells sobre els quals existeixi reserva del lloc de treball o estiguin inclosos en processos de provisió. Dita limitació **no serà d'aplicació a les entitats locals la població de les quals sigui inferior a 50.000 habitants**.
- El **límit de places de nova creació serà del 100% de la taxa de reposició d'efectius** pel que respecta al **personal de la policia local**.

### *Bases i tipus de cotització (article 129 i Disposició final vuitena):*

- El **topall màxim** de la base de cotització queda fixat en la quantia de **3.198,00 € mensuals** o de 106,60 € diaris. La **base mínima** de cotització **s'incrementarà** respecte de la vigent a 31 de desembre de 2009, **en el mateix percentatge que augmenti el salari mínim interprofessional**.
- Els **tipus de cotització per contingències comunes** i per **atur, FOGASA i Formació Professional, seran els mateixos que els establertes per a l'any 2009**. Per al càlcul del tipus per **contingències professionals**, s'aplicaran els percentatges de la taula prevista a la DA 4<sup>a</sup> de la *Ley 42/2006, de 28 de diciembre, de Presupuestos Generales del Estado para el año 2007*, novament modificada, aquesta vegada, per la DF 8<sup>a</sup> d'aquest projecte de llei.

**Altres disposicions:**

- La DA 5ª estableix una **reducció**, a càrrec del pressupost de la Seguretat Social, **del 50 % de l'aportació empresarial en la cotització per contingències comunes**, en dos supòsits:
  - Durant el temps que la treballadora romangui en un nou lloc de treball assignat per raó de **risc durant l'embaràs o durant la lactància natural**, d'acord amb el que preveu l'art. 26 de la *Ley 31/1995, de 8 de noviembre, de prevención de riesgos laborales*.
  - En els termes i condicions que reglamentàriament es determinin, quan el canvi de lloc de treball hagi estat conseqüència d'una **malaltia professional**.
- La DA 6ª preveu l'extensió d'allò previst a l'art. 21 del *Real Decreto Legislativo 4/2000, de 23 de junio, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley sobre Seguridad Social de los funcionarios civiles del Estado*, als funcionaris de l'Administració local. Dit article estableix que durant els tres primers mesos de **llicència per malaltia** el funcionari tindrà **dret a percebre la totalitat de les seves retribucions**.

**Modificacions de la normativa vigent:**

- La DF 3ª modifica diversos preceptes de la LGSS i la DD primera deroga l'art. 190 LGSS.
- La DF 8ª modifica el quadre que estableix les tarifes per a la cotització per accidents de treball i malalties professionals previst en la DA 4ª de la *Ley 42/2006, de 28 de diciembre, de Presupuestos Generales del Estado para el año 2007*.

## sentències

### LEGITIMACIÓ SINDICAL DAVANT L'EXTERNALITZACIÓ DE SERVEIS

Sentència del Tribunal Constitucional 183/2009, de 7 de setembre ([accés al text](#))

Comentada per Ferran Gonzalo

Es dirimeix si **escau reconèixer legitimació activa a un sindicat per impugnar l'adjudicació d'un contracte administratiu** quina finalitat és la de comptar amb un suport tècnic per cobrir les necessitats d'assistència tècnica administrativa en relació amb la classificació, anàlisi i tractament de documents de la Tresoreria General de la Seguretat Social, amb la conseqüent **externalització de serveis que aquesta contractació comporta**.

Les diferents postures manifestades pels magistrats examinants de l'objecte de la controvèrsia -doble vot particular- fan palesa la complexitat que genera l'estudi de la legitimació sindical envers l'externalització de serveis acordada per les administracions públiques.

Els drets fonamentals en joc per admetre o no aquesta legitimació són el de la tutela judicial efectiva i el de llibertat sindical, drets que indubtablement es troben enllaçats. Es per això que la lesió d'un d'ells suposaria la de l'altre i viceversa.

Doncs bé, el TC, sense entrar a considerar una possible lesió del dret de llibertat sindical i deslligant-lo del dret a la tutela judicial efectiva, nega que les sentències recorregudes en empara hagin conculcat aquest darrer dret, en **negar l'existència de cap mena de vincle entre l'organització que acciona i la pretensió demandada, en no inferir-se l'obtenció d'un possible benefici per part de la representació sindical en el cas que s'estimés la demanda** (únicament beneficiaria a la resta d'empreses licitadores, que tindrien així una segona oportunitat de resultar adjudicatàries).

Segons admet l'alt tribunal, **diferent hagués estat la seva decisió si l'objecte d'impugnació hagués estat l'aprovació de la convocatòria de licitació**, seguint el criteri adoptat per STC 112/2004, de 12 de juliol. Una vegada consentit l'acte d'aprovació de l'expedient, que és el que realment suposa una externalització dels serveis, esdevé ferm d'acord amb la legislació vigent, restant indemne davant futures impugnacions d'actes derivats com ara el d'adjudicació.

La presidenta i un dels magistrats manifesten la seva disconformitat amb la sentència, argumentant-ho en la necessitat, obviada per la resolució, d'examinar una possible lesió del dret de llibertat sindical, més tenint en compte els llaços que uneixen ambdós drets fonamentals i la seva infracció al·legada per la representació sindical. Amb la convicció que els interessos col·lectius dels treballadors resultarien afectats, **els magistrats que subscriuen el vot particular constaten el vincle i el perjudici que la sentència no adverteix i consideren lesionat el dret de llibertat sindical. L'al·legació d'una possible cessió il·legal de mà d'obra per part de l'empresa adjudicatària seria motiu suficient per apreciar el lligam existent entre la representació sindical i l'objecte del recurs** que hauria de portar a admetre la demanda presentada, amb independència de la seva posterior estimació o no.

Al meu parer, s'hauria de vetllar per tal que no es produïssin cessions il·legals de treballadors ni externalitzacions supèrflues, més quan es tracta de cobrir necessitats permanents de personal, relacionades amb l'exercici de les competències atribuïdes a les administracions públiques. En qualsevol cas, negar la legitimació activa de la representació sindical per protegir aquest tipus de situacions no seria la millor manera de controlar-les.