

STS de 27 de juny de 2022, recurs 546/2019

Estatut jurídic del personal d'entitats públiques en frau de llei abans de l'entrada en vigor de l'EBEP (accés al text de la sentència)

Un treballador prestava serveis en una **entitat pública empresarial** d'una comunitat autònoma, com a **vigilant d'incendis forestals**, i **els seus períodes d'activitat eren uns mesos cada any, des del 2003**. El 2013 se li va reconèixer la condició d'**indefinit no fix discontinu**, entenent-se que **se l'havia contractat en frau de llei ja a l'origen**, l'any 2003.

En aquell moment inicial no estaven en vigor diverses normes que suposen l'aplicació dels principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat a la selecció del personal laboral d'aquest tipus d'entitats: EBEP del 2007, conveni col·lectiu del 2007 de l'entitat pública empresarial, *Llei 3/2007, de 27 de març, de la Funció Pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears*, llei de 2010 que regula el sector instrumental de la comunitat autònoma i decret que aprovava els estatuts de l'entitat, de 2013.

Segons el TS, no són aplicables les esmentades normes, inexistents el 2003. **Les relacions laborals de l'entitat s'ajustaven en aquell temps a l'ordenament jurídic privat**. Així doncs i en restar acreditat que en el moment de la contractació inicial -la naturalesa fraudulenta de la qual no es discuteix-, les relacions laborals de l'entitat pública empresarial es regien pel dret privat, palesant-se que l'aplicació dels principis d'igualtat, mèrit, capacitat i publicitat es va estendre al personal laboral de les entitats del sector públic mitjançant normes posteriors, **cal concloure que els esmentats principis no es poden exigir**. Aquests, respecte del personal laboral d'aqueix tipus d'entitats, s'introdueixen per primera vegada a l'EBEP i la seva aplicació retroactiva no és factible segons l'art. 9.3 de la *Constitució*.

Per tant, **l'empleat té la condició de fix discontinu**, com havia indicat el TSJ anteriorment. Es matisa així la STS de 2 de juliol de 2020, recurs 4195/2017.

D'altra banda, cal destacar que **en el recurs plantejat per la representació de la comunitat autònoma s'al·ludia a la infracció de l'art. 19.1 de la Ley 30/1984, de 2 de agosto, de medidas para la reforma de la Función Pública**. Tanmateix, **com que no es dedica ni una sola línia a fonamentar aquest motiu ni s'explica per què aquesta norma podia ser aplicable a les entitats públiques empresarials en el moment inicial de la contractació, no es pot prendre en consideració**.