

STS de 17 de desembre de 2010, recurs 2120/2010

Cessió il·legal de treballadors en un ajuntament (accés al text de la sentència)

Es tracta d'un treballador que presta serveis per a una empresa que té una contracta municipal, si bé ell declara haver prestat sempre serveis directament per al propi ajuntament. Els aspectes més rellevants d'aquesta sentència són els següents:

- **El treballador prestava serveis en un pavelló esportiu municipal**, com a oficial de comeses varies, **sense que en la indicada instal·lació hi hagués presència alguna de l'empresa amb la que va formalitzar el contracte de treball, per la qual cosa entén que es tracta d'una cessió il·legal** i que ha de tenir l'opció d'adquirir la condició de treballador per temps indefinit de l'ajuntament titular de la instal·lació esportiva.
- Per la seva part, **l'ajuntament afectat entén que no es donen les circumstàncies necessàries per a què es pugui apreciar l'existència de cessió il·lícita d'aquest treballador, sinó que ens trobem davant d'un veritable supòsit de subcontractació d'una activitat productiva** per part de l'ajuntament, duta a terme a tenor del que disposa en l'art. 42 ET. A tal efecte, **al·lega que l'empresa contractista mantenia el poder de direcció sobre el treballador**, a qui impartia ordres, dirigint i controlant l'execució dels serveis que aquest prestava.
- No obstant les al·legacions de la empresa, el TS entén que els extrems que pretén acreditar no resulten provats en cap cas. **Ans al contrari, va quedar acreditat que els treballadors cedits a l'ajuntament rebien directament les ordres de treball i les seves exigències de forma directa dels funcionaris municipals, constituint un supòsit de cessió o interposició empresarial no permès legalment** en no produir-se la triangulació de persones que caracteritza una contracta de las permeses per l'art. 42 ET, entrant dintre de la prohibició de l'art. 43 ET.
- D'altra banda, el simple fet que, com consta acreditat en el procés judicial, **existís un pacte entre empresa cedent i ajuntament cessionari, en el sentit que seria aquest el que donaria en tot cas les ordres de treball, no només no serveix per a enervar la realitat de la cessió, sinó que fins i tot recolza l'existència d'aquesta**, considerant-se en qualsevol cas contrari a les exigències del precitat art. 43 ET.
- En conseqüència, **entén el TS que estem davant d'un supòsit de cessió il·lícita de treballadors**, amb el consegüent dret del treballador a optar per adquirir la condició de treballador per temps indefinit en qualsevol de les dues empreses implicades, cedent o cessionari.