

STS de 3 de juliol de 2012, recurs 2948/2011

Contractes i subcontractes d'obres i serveis públics: concepte de "mateixa activitat" (accés al text de la sentència)

El TS resol sobre l'aplicació del concepte "mateixa activitat", en el cas d'una empresa adjudicatària d'una obra pública i la constructora que l'executa. D'aplicar-se l'esmentat concepte, **l'empresa principal podria respondre solidàriament dels deutes salarials i de Seguretat Social** de la contractista, segons allò que disposa l'art. 42 ET. Els aspectes més rellevants d'aquesta sentència són els següents:

- Una empresa resulta adjudicatària de l'execució d'un projecte del Ministeri de Defensa, que comprèn la realització d'unes obres de construcció en una base aèria. **L'adjudicatària contracta l'execució de les obres amb una empresa constructora**, resultant que aquesta contractista genera deutes salarials amb els seus treballadors durant el temps d'execució. L'assumpte principal se centra a determinar si s'ha d'aplicar la responsabilitat solidària prevista a l'art. 42 ET.
- En la sentència recorreguda es va concloure que l'empresa contractista no tenia l'activitat pròpia de la principal, entenent que la d'aquesta era la promoció immobiliària i la d'aquella la construcció. No obstant, **el TS manifesta que no es pot considerar que l'activitat de l'empresa principal consisteixi en la promoció immobiliària, atès que aquesta funció l'ostenta el propi Ministeri de Defensa**, que és qui va promoure la realització de les obres.
- Hi destaca el fet que **en els estatuts socials de l'empresa principal figura com a objecte social, entre d'altres, "la construcció de tota classe d'immobles"**, el que d'altra banda justificaria que se li hagués adjudicat un projecte tan important com el que el Ministeri de Defensa li concedeix en aquest cas. S'inclou, en l'objecte social, "el disseny, desenvolupament, integració i manteniment de sistemes, equips, solucions i projectes basats en l'ús intensiu de tecnologies de la informació (informàtica, electrònica i comunicacions)", fet que sembla molt adequat quan de la construcció d'instal·lacions en una base aèria es tracta.
- Finalment, el TS sosté que **el fet que l'empresa principal s'hagués reservat funcions molt rellevants** (designació del director tècnic de la obra, de la direcció facultativa i de l'empresa coordinadora en matèria de seguretat i salut, així com la facultat d'ordenar la realització d'obres complementàries no previstes en el contracte) porten a concloure que **és un supòsit de "mateixa activitat" respecte de la contractista i, conseqüentment, de responsabilitat solidària**.