

STSJ de La Rioja de 27 de desembre de 2013, recurs 241/2013

*Subrogació del personal d'una empresa subcontractada: no és possible quan l'ajuntament no va formar part de la negociació del conveni col·lectiu (accés al text de la sentència)*

**Una empleada va ser contractada per diverses empreses successivament per a prestar serveis de neteja en les instal·lacions d'un ajuntament.** Amb posterioritat a la rescissió del contracte entre l'última de les contractistes i l'ajuntament (29 d'octubre de 2012), **se li va comunicar la fi de la seva relació de serveis per part de l'empresa** (31 d'octubre de 2012), **sent contractada pel propi ajuntament** per a realitzar les mateixes tasques tot subscriuint diferents contractes d'obra i servei des de novembre de 2012.

**L'actora va reclamar contra la finalització de la relació laboral de 29 d'octubre tant contra l'empresa com contra l'ajuntament, entenent que es tractava d'un acomiadament improcedent. La sentència d'instància va condemnar l'ajuntament per acomiadament improcedent, absolent l'empresa contractista.** No obstant, **el TSJ resol en sentit totalment contrari el recurs, absol l'ajuntament i condemna l'empresa per acomiadament improcedent a readmetre la treballadora o a abonar-li la corresponent indemnització, en tot cas amb abonament dels salaris deixats de percebre, sostenint el següent:**

- L'art. 38 del Conveni col·lectiu per a l'activitat de neteja d'edificis i locals de La Rioja **disposa la subrogació del personal quan hi hagi un canvi en les empreses que presten aquest tipus de serveis.**
- Per contra i **d'acord amb la jurisprudència del TS, el conveni col·lectiu, en el seu contingut normatiu, no pot establir condicions de treball que haguessin d'assumir empreses que no s'inclogueren en el seu àmbit d'aplicació, d'acord amb l'art. 82.3 ET.**
- L'art. 2 del citat conveni disposa, pel que fa al seu àmbit, que "afecta i obliga totes les empreses que dediquin la seva activitat a la neteja d'edificis i locals". Aquest conveni va ser subscrit, a nivell empresarial, per l'Asociación de Empresarios de limpieza de Edificios y locales de La Rioja.
- **El TSJ entén que el simple fet que l'ajuntament decideixi realitzar la neteja dels seus propis locals directament i amb el personal propi no implica considerar-la com a empresa dedicada a la neteja.** Igualment, en no haver estat representat l'ajuntament en la negociació del conveni que es pretén aplicar, ni tampoc haver-ho estat ni formalment ni institucionalment cap altre ens públic, **no pot aplicar-se-li un conveni del qual no és part.**
- Per últim, **la subrogació no és possible, ja que no hi ha constància que s'hagi produït transmissió de mitjans materials o de qualsevol altre ordre, ni tampoc es va practicar cap prova que indiqués quins treballadors van passar a desenvolupar les seves funcions directament contractats per l'ajuntament.** En aquest sentit, la garantia que ofereix en aquests casos la *Directiva 2001/23/CEE, del Consell, de 12 de març de 2001 sobre l'aproximació de les legislacions dels Estats membres relatives al manteniment dels drets dels treballadors en cas de traspassos d'empreses, de centres d'activitat o de parts d'empreses o de centres d'activitat*, no es pot aplicar per la mera assumpció de l'activitat de neteja per part de l'ajuntament.