

STSJ de Castella i Lleó de 21 de maig de 2019, recurs 339/2018

Internalització de serveis públics municipals: assumpció del personal de l'empresa concessionària en expirar el termini de concessió i estatut jurídic del personal subrogat (accés al text de la sentència)

Un ajuntament va decidir d'**assumir la gestió del cycle integral de l'aigua**, mitjançant una **entitat pública empresarial**, després **d'expirar el termini de concessió en favor d'una empresa privada**. Aquesta va impugnar l'acord del ple en què s'optava per aquesta fórmula.

Els motius d'impugnació en relació amb els aspectes de personal eren els següents: **es vulneraven les normes imperatives sobre subrogació de treballadors i les relatives a l'accés a l'ocupació pública; l'aplicació de la figura de l'«indefinit no fix» als empleats subrogats era il·legal; i s'incomplien les restriccions a la contractació de personal** establertes a la *Ley de Presupuestos Generales del Estado* (LPGE) aplicable.

Tant el jutjat contenciós administratiu com el **TSJ sostenen l'adequació a dret de l'actuació municipal**. Respecte de la impugnació relativa als aspectes de personal, hi destaca el següent:

- L'assumpte ja va ser tractat en un procediment anterior d'un altre jutjat contenciós administratiu. S'accepta el que allà es va resoldre, concretament que **la LPGE no constitueix un impediment perquè l'acord esdevingui eficaç**. També hi ha un altre acord de l'entitat pública empresarial creada, sobre **subrogació de treballadors de la concessionària que es va adoptar el maig de 2017, quan no s'aplicaven els límits de la LPGE de 2016 ni tampoc, en el moment de ser eficaç l'esmentat acord, els de la de 2017, atès que els límits de la DA 15a no exclouen l'aplicació de l'art. 44 ET**, no essent aplicable la DA 26a LPGE 2017 a les entitats públiques empresarials.
- Els apartats a) i b) de la DA 26a LPGE 2017 (sobre limitacions a la incorporació de personal laboral al sector públic) van ser anul·lats per la STC 122/2018.
- **L'acord impugnat no és contrari a dret** perquè contempli l'aplicació de l'art. 44 ET i que els treballadors subrogats a l'entitat pública empresarial ho siguin amb **l'estatus d'«indefinitos no fixos»**. Això **s'ajusta a la doctrina del TS i el TJUE**, per exemple a la STS de 17 de gener de 2019, de la qual en reproduïm un ampli fragment.

Per últim i en relació amb les diverses possibilitats de gestió dels serveis públics, afirma la STSJ que **l'aprovació de les formes de gestió dels serveis públics, que correspon al ple, constitueix una decisió de caràcter discrecional, que té un contingut polític**, no predeterminat pel dret, de manera que l'Administració decideix entre les formes legalment previstes, condicionada per la subjecció a la satisfacció dels interessos generals, sense que hi pugui haver arbitrarietat, i sempre que es compleixin els requisits materials i formals de l'art. 85.2 LRBRL