



Roj: **STSJ CAT 6928/2017 - ECLI: ES:TSJCAT:2017:6928**

Id Cendoj: **08019340012017104349**

Órgano: **Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social**

Sede: **Barcelona**

Sección: **1**

Fecha: **16/06/2017**

Nº de Recurso: **2438/2017**

Nº de Resolución: **3906/2017**

Procedimiento: **Recurso de suplicación**

Ponente: **ANDREU ENFEDAQUE I MARCO**

Tipo de Resolución: **Sentencia**

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA

CATALUNYA

SALA SOCIAL

NIG : 08019 - 34 - 4 - 2017 - 0000655

EBO

Recurs de Suplicació: 2438/2017

IL LM. SR. ANDREU ENFEDAQUE MARCO

IL LM. SR. FRANCISCO BOSCH SALAS

IL LMA. SRA. LIDIA CASTELL VALLDOSERA

Barcelona, 16 de juny de 2017

La Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, formada pels magistrats esmentats més amunt,

EN NOM DEL REI

ha dictat la següent

SENTÈNCIA NÚM. 3906/2017

En el recurs de suplicació interposat per Lidia a la sentència del Jutjat Social 1 Barcelona de data 27 d'octubre de 2016 dictada en el procediment Demandes núm. 274/2015 en el qual s'ha recorregut contra la part Sociedad Estatal Correos y Telégrafos, S.A., ha actuat com a ponent Il lm. Sr. ANDREU ENFEDAQUE MARCO.

ANTECEDENTS DE FET

Primer. En data 20 de març de 2015 va arribar al Jutjat Social esmentat una demanda sobre Reclamació drets contracte treball, en la qual l'actor al·lega els fets i fonaments de dret que va considerar procedents i acabava demanant que es dictés una sentència d'acord amb el que es demanava. Admesa la demanda a tràmit i celebrat el judici, es va dictar la sentència en data 27 d'octubre de 2016, que contenia la decisió següent:

"Que, desestimando la demanda interpuesta por Doña Lidia contra CORREOS Y TELÉGRAFOS, SAE., debo absolver y absuelvo ala entidad demandada de las pretensiones en su contra ejercitadas.

Segon. En aquesta sentència es declaren com a provats els fets següents:

PRIMERO .- La trabajadora demandante ha prestado servicios para la demandada, desde julio/2000 suscribiendo diversos contratos de carácter temporal.

Desde 1/07/2009 viene haciéndolo con la condición de fija discontinua y la categoría



profesional de agente clasificación para operativos (certificación de los servicios prestados por la actora, al ramo de prueba de la actora, folio 63 y al de la demandada,

folios 466-467, por reproducidos, en extremos no controvertidos).

SEGUNDO .- La entidad demandada aprobó, en fecha 10/03/2009, las bases de la convocatoria de Ingreso de Personal laboral Fijo discontinuo, para los puestos reparto

1, reparto 2, agente clasificación. El procedimiento tenía tres fases: oposición, concurso y reconocimiento médico (convocatoria, a folios 22 a 33 y 451 a 462, por reproducida, en extremos no controvertidos).

TERCERO .- La actora participó y superó el proceso selectivo, quedando en situación de expectativa de destino, que, finalmente, derivó en la suscripción de un contrato laboral fijo discontinuo, estacional para las campañas de Verano y Navidad, la primera por una duración desde 01/07/2009 hasta 30/09/2009 y las sucesivas en dos períodos cada año, de mayo o junio a octubre, el primero y de diciembre/enero, el segundo, aproximadamente (contrato inicial y períodos sucesivos, al ramo de prueba de la actora, folios 34 a 47 y al de la demandada, folios 424 a 449, que se dan por reproducidos).

CUARTO .- Además de la prestación de servicios como trabajadora fija discontinua, la actora forma parte de la bolsa de contratación temporal de la entidad demandada, en junio/2016 de la de Barcelona, con anterioridad en las de Gavá, Viladecans y Sant Joan Despí (certificación, a folio 464 y certificación, a folio 526, por reproducidas).

QUINTO .- En su doble condición de trabajadora fija discontinua y de integrante de la bolsa de contratación temporal, la actora ha prestado servicios en la provincia de Barcelona, como operativo, desde julio/2009 y hasta diciembre/2014, en virtud de los

contratos y durante los períodos siguientes (contratos de trabajo temporales, a folios 72

a 99 y a folios 469 a 500 y certificación, a folio 519, por reproducidos):

De 01/07/2009 a 30/09/2009: llamamiento fijo discontinuo.

De 08/10/2009 a 17/10/2009: contrato eventual.

De 16/11/2009 a 30/11/2009: contrato interino.

De 01/12/2009 a 08/01/2010: llamamiento fijo discontinuo.

De 01/06/2010 a 31/10/2010: llamamiento fijo discontinuo.

De 02/11/2010 a 30/11/2010: contrato interino.

De 01/12/2010 a 07/01/2011: llamamiento fijo discontinuo.

De 01/05/2011 a 31/10/2011: llamamiento fijo discontinuo. De 01/12/2011 a 30/12/2011: llamamiento fijo discontinuo.

De 03/04/2012 a 30/04/2012: contrato eventual.

De 02/05/2012 a 31/05/2012: contrato eventual.

De 01/06/2012 a 31/10/2012: llamamiento fijo discontinuo.

De 02/11/2012 a 30/11/2012: contrato eventual.

De 03/12/2012 a 28/12/2012: llamamiento fijo discontinuo.

De 11/02/2013 a 23/02/2013: contrato eventual.

De 04/03/2013 a 16/03/2013: contrato eventual.

De 18/03/2013 a 28/03/2013: contrato eventual.

De 02/05/2013 a 31/05/2013: contrato eventual.

De 01/06/2013 a 31/10/2013: llamamiento fijo discontinuo.

De 04/11/2013 a 30/11/2013: contrato eventual.

De 02/12/2013 a 30/12/2013: llamamiento fijo discontinuo.

De 08/01/2014 a 31/01/2014: contrato eventual.

De 03/02/2014 a 28/02/2014: contrato eventual.



De 03/03/2014 a 31/03/2014: contrato eventual.

De 01/06/2014 a 31/10/2014: llamamiento fijo discontinuo.

De 03/11/2014 a 29/11/2014: contrato eventual.

De 01/12/2014 a 23/12/2014: llamamiento fijo discontinuo.

La actora ha seguido firmando contratos temporales en los años 2015 y 2016: 4 eventuales y 3 llamamientos fijo discontinuo, hasta 30/06/2016 (certificación, a folios 63 y 466-467).

SEXTO .- Los llamamientos como trabajadora fija discontinua, relacionados en el hecho anterior, lo han sido todos como operativos para la Unidad 0820496 puestos base N 11 y 12 de Barcelona, puesto T97, ocupación 2 o T96, ocupación 1, salvo el último que lo fue en la Unidad 0882001 de El Prat de Llobregat (folios 34 a 46 y 431 a 449, por reproducidos).

Los contratos eventuales suscritos por la actora desde julio/2009, relacionados en el hecho anterior, lo han sido todos como operativos: el primero, para reparto en el centro de Begues; el segundo, para reparto en Viladecans; los dos siguientes para reparto en Gavá; los dos siguientes de agente de clasificación en Barcelona, puestos base N 11 y 12; los tres siguientes, para atención al cliente en Sant Joan Despí y los restantes para agente de clasificación en Barcelona, puestos base N 11 y 12. Y han estado formalizados: 1 para notificaciones del catastro; 1 para sustituir unas vacaciones; 6 por absentismo, insuficiencia de plantilla o necesidades del servicios por ausencias de personal y 8, entre ellos los cinco últimos, por acumulación de tráfico (contratos, a los folios 469 a 500 e informe del Sindicato Independiente, a folio 334, ratificado por el testigo Isidro).

SÉPTIMO .- Según la Subdirección de gestión, organización y desarrollo de personas de la entidad demandada, los índices de absentismo en los años 2011 a 2014 y su concreción en la ciudad de Barcelona y por centros, de 2012 y enero a junio/2013

son los que obran a los folios 135 a 141 y 520. Y en cuanto al centro de Sant Joan

Despí, de 2011 a 2014, al folio 521 (por reproducidos).

OCTAVO .- -En 2009 se llevaron a cabo notificaciones del catastro (folio 501).

-De 02/11/2010 a 30/11/2010 Eloisa , titular auxiliar de reparto de Gavá fue destinada provisionalmente a Cubelles y sustituida por la actora (folio 518 y contrato, folios 493-494).

-La acumulación en el Centro de admisión Masiva 2, al finalizar la jornada de 31/10/2012 fue de 71.570 objetos postales (folio 510).

-La acumulación en el Centro de admisión Masiva 2, al finalizar la jornada de 02/11/2013 fue de 14.000 objetos postales (folio 508).

-La acumulación en el Centro de admisión Masiva 2, al finalizar la jornada de 07/01/2014 fue de 8.660 objetos postales (folio 507).

-La acumulación en el Centro de admisión Masiva 2, al finalizar la jornada de 01/02/2014 fue de 8.600 objetos postales (folio 506).

-La acumulación en el Centro de admisión Masiva 2, al finalizar la jornada de 01/03/2014 fue de 22.400 objetos postales (folio 505).

-La admisión en el Centro Masiva 2, en la jornada de 31/10/2014 fue de 1.088.859 objetos postales (folio 504).

NOVENO .- Los contratos realizados por la entidad demandada entre 2012 y 2015, según listado de las centrales sindicales, son los que obran al ramo de prueba de la parte actora (folios 142 a 336). Y según la demandada, en Barcelona y Sant Joan Despí, al ramo de la demandada (folios 524 y 525).

DÉCIMO .- La Inspección de Trabajo ha emitido informes en 2014 y en 2016, en virtud de sendas denuncias de los trabajadores, sobre la contratación temporal en la entidad demandada. En dichos informes, que han dado lugar a posteriores actas de infracción, se constata el incumplimiento por parte de la empresa de la normativa en la materia. Por una parte porque los contratos de interinidad no son de la misma duración que el período de la inasistencia del sustituido; porque se recurre a la contratación eventual por circunstancias de la producción para cubrir vacantes en plantilla; o porque no se acredita fehacientemente la causalidad de la temporalidad (informes de Inspección de Trabajo, obrantes a folios 337 a 347, que se dan por íntegramente reproducidos).



UNDÈCIMO .- La actora presentó papeleta de conciliación administrativa previa en fecha 16 de enero de 2015, celebrándose el intento conciliatorio sin avenencia en fecha 13 de febrero de 2015 y presentándose la demanda origen de estas actuaciones en fecha 20 de marzo de 2015 (folios 6 y 1).

Tercer. Contra aquesta sentència la part actora va interposar un recurs de suplicació, que va formalitzar dins del termini. Es va donar trasllat a la part contrària la qual va impugnar. Es van elevar les actuacions a aquest Tribunal i es va formar aquest rotlle.

FONAMENTS DE DRET

UNIC.- Enfront la sentència d'instància, que desestimà la demanda de la treballadora, recorre aquesta amb un únic motiu de recurs que denuncia com a infringit l'article 15.3 de l'Estatut dels Treballadors amb relació amb l'article 24 de la Constitució Espanyola . La part al.lega frau de llei en la seva contractació temporal en considerar injustificada la causa de "absentisme" que justificaria els successius contractes temporals subscrits entre les parts.

La recurrent no ataca els fets declarats provats de la sentència de la instància, per la qual cosa la Sala ha de partir dels mateixos per examinar la qüestió debatuda. I en els fets provats tercer i quart consta que la treballadora va accedir el 2009 a la condició de fixa discontinua de la Societat Estatal per períodes determinats durant l'any i, a més, va continuar inscrita en la corresponent Borsa de contractació temporal de la mateixa, essent cridada a prestar serveis fins en quinze períodes entre 2009 i 2014, sota les modalitats de contracte eventual o bé interí, que anava combinant amb els períodes de prestació de feina en la modalitat de fixa discontinua, fonamentalment en vacances i Nadal. D'acord amb els inalterats fets provats (cinquè a vuitè) ha quedat acreditada en tots els casos la justificació de la modalitat contractual temporal emprada, per la qual cosa no podem acollir els arguments de la recurrent respecte de la existència de contractació fraudulenta, encara menys quan la treballadora té ja el caràcter de fixa i la Societat demandada ha complert estrictament amb les seves crides en el període anual i li ha proporcionat feina amb caràcter temporal en períodes intermedis existint però notables vuits entre contracte i contracte o entre principi o final de la crida i principi o final del contracte temporal. Així i com argumenta la magistrada "a quo" en el fonament de dret quart i es deriva dels fets provats, el 2010 va estar gairebé cinc mesos sense treballar, el 2011 uns altres cinc mesos; el 2012 tres mesos i dos mesos el 2013 i el 2014, per la qual cosa no existeix ni manca de causa ni una continuïtat en la prestació del servei que suggereixi la real cobertura d'una plaça que hauria de ser fixe, havent de destacar-se que tampoc eren els mateixos els centres de treball pels quals va ser contractada, un total de nou, en desenvolupar la seva prestació de serveis en sis municipis diferents, tots de la província de Barcelona . Ens trobem doncs en un supòsit gairebé idèntic al resolt per aquesta Sala a la sentència de 9 de octubre de 2015 (Rec. 3407/2015), havent de adoptar-se en el present idèntica resolució desestimària.

Per tant, simposa la desestimació del motiu, i conseqüentment, del recurs, la qual cosa comporta la ratificació de la sentència recorreguda.

DECIDIM:

DESESTIMEM el recurs de suplicació interposat per Lidia contra la sentència de 27 de octubre de 2016 del Jutjat Social número 1 de Barcelona , que **CONFIRMEM íntegrament**.

Notifiqueu aquesta resolució a les parts i a la Fiscalia del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya i expediu-ne un testimoniatge que quedarà unit al rotlle. Incorporeu l'original al llibre de sentències corresponent.

Un cop sigui ferma la sentència caldrà remetre al Jutjat d'instància les seves actuacions ja que és l'òrgan judicial competent per executar-la.

Aquesta resolució no és ferma i es pot interposar en contra recurs de cassació per a la unificació de doctrina, davant la Sala Social del Tribunal Suprem. El dit recurs s'haurà de preparar mitjançant escrit amb signatura d'Advocat i adreçat a aquesta Sala, on s'haurà de presentar en el termini dels deu dies següents a la notificació, amb els requisits establerts a l' Art.221 de la Llei Reguladora de la Jurisdicció Social .

Així mateix, de conformitat amb allò disposat l'article 229 del text processal laboral, tothom que no ostenti la condició de treballador o drethavent o beneficiari del règim públic de la Seguretat Social, o no gaudeixi dels beneficis de justícia gratuïta legalment o administrativa reconeguts, o no es trobi exclòs pel que disposa l'article 229.4 de la Llei Reguladora de la Jurisdicció Social , consignarà com a dipòsit al moment de preparar el recurs de cassació per unificació de doctrina la quantitat de 600 euros en el compte de consignacions que la Sala té obert en el BANC SANTANDER, nº 0937 0000 66, afegint a continuació sis díigits. Els quatre primers són



els corresponents al número de rotlle de suplicació i els altres dos els dos últims números de l'any del rotlle esmentat. Per tant, el compte consta de setze dígitos.

La consignació de l'import de la condemna, d'acord amb el que disposa l' art. 230 de la Llei Reguladora de la Jurisdicció Social , quan així procedeixi, cal acreditar-la al temps de preparar el recurs en aquesta Secretaria i s'efectuarà en el compte de la Sala, amb el núm. 0937 0000 80, afegint a continuació sis dígitos. Els quatre primers són els corresponents al número de rotlle de suplicació i els altres dos els dos últims números de l'any del rotlle esmentat. Per tant, el compte consta de setze dígitos.

També és possible substituir la consignació en metàl·lic per l'assegurament de la condemna mitjançant un aval bancari emès per una entitat de crèdit. El document haurà de ser de duració indefinida i a pagar a primer requeriment.

Si el dipòsit o la consignació no és fan de forma presencial sinó mitjançant transferència bancària o per procediments telemàtics, a les dites operacions hauran de constar les següents dades:

El compte bancari al que es remetrà la quantitat és IBAN ES 55 0049 3569 920005001274. A la dada de "ordenant" caldrà indicar el nom de la persona física o jurídica que fa l'ingrés i el seu NIF o CIF. Com a "beneficiari" ha de constar la Sala Social del TSJ de Catalunya. Finalment, a "observacions o concepte de la transferència" cal introduir els 16 dígitos que consten en els paràgrafs precedents respecte al dipòsit i la consignació fets de forma presencial.

Així ho pronunciem, ho manem i ho signem.

PUBLICACIÓ. Avui, el magistrat ponent ha llegit i publicat la sentència. En dono fe.