

<b>TMB</b>	TA	X
	FCMB	X
17 DES. 2020		
ENTRADA Núm. 1.562		
Destinatari: <b>Assessoria Jurídica</b>		

A petició del Secretari de l'Àrea Metropolitana de Barcelona, s'emet el següent informe.

Mitjançant escrit registrat d'entrada el 2 de desembre, amb número 8998/2020, Jaume Garcia i Soler, Director de l'Àrea de Bon Govern i Assessoria Jurídica de Ferrocarril Metropolità de Barcelona, SA i Transports de Barcelona, SA, sol·licita al Secretari de l'Àrea Metropolitana de Barcelona el següent:

*"Que, tenint en compte la naturalesa pública de les societats mercantils FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA i TRANSPORTS DE BARCELONA, SA., l'AMB es pronunciarà sobre l'aplicació de l'article 55 del Reial Decret Legislatiu 5/2015, de 30 d'octubre, per el que s'aprova el text refós de la Llei de l'Estatut bàsic de l'empleat públic."*

Transports Metropolitans de Barcelona (TMB) és la denominació comuna de les empreses Ferrocarril Metropolità de Barcelona, SA (FMB), i Transports de Barcelona, SA (TB), que gestionen, respectivament, les xarxes de metro i d'autobusos per compte de l'Àrea Metropolitana de Barcelona, que és la titular del 100% de les accions d'ambdues societats.

L'article 2 de la Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público, inclou en el seu àmbit subjectiu d'aplicació el sector públic institucional, que s'integra, entre altres, per les **entitats de dret privat vinculades o dependents de les administracions públiques**.

Segons la STC 8/2015, de 22 de gener, que analitza les diferents tipologies d'entitats del sector públic estatal inclosos en Ley 47/2003, de 26 de noviembre, General Presupuestaria, les societats mercantils formen part del sector públic, en concret, del sector públic empresarial (art. 2.1.e) LGP).

D'acord amb l'article 85.2 de la Ley 7/1985, de 2 de abril, reguladora de las Bases del Régimen Local, la societat mercantil local, el capital de la qual sigui de titularitat pública, és una forma de gestió directa dels serveis públics de competència local. No hi ha dubte que Ferrocarril Metropolità de Barcelona, SA (FMB), i Transports de Barcelona, SA (TB) són societats del sector públic de l'AMB, i així consten classificades pel Ministerio de Hacienda.

Segons l'article 85 ter, **les societats mercantils locals es regiran íntegrament, qualsevol que sigui la seva forma jurídica, per l'ordenament jurídic privat**, excepte les matèries en les que sigui d'aplicació la normativa pressupostària, comptable, de control financer, de control d'eficàcia i contractació (...).

L'article 3.Uno.f) del Real Decreto-ley 2/2020, de 21 de enero de 2020, por el que se aprueban medidas urgentes en materia de retribuciones en el ámbito del sector público, inclou en el seu àmbit d'aplicació "*las sociedades mercantiles públicas, entendiendo por tales aquellas en las que la participación, directa o indirecta, en su capital social de las Administraciones y entidades enumeradas en este artículo sea superior al 50 por ciento (...)*". Aquesta norma pressupostària manté la línia d'anteriors lleis generals de pressupostos de l'Estat pel que fa a la inclusió de les societats mercantils públiques en el seu àmbit d'aplicació.

La Ley 6/2018, de 3 de julio, de Presupuestos Generales del Estado para el año 2018, que també és d'aplicació a les societats mercantils públiques, en la disposició addicional vintinova, en l'apartat Uno.1, disposa que "*Las sociedades mercantiles públicas y las entidades públicas empresariales a que se refiere el artículo 18 apartado Uno de esta Ley podrán proceder a la contratación de nuevo personal con las limitaciones y requisitos establecidos en la presente disposición*". Aquesta disposició regula les taxes de reposició, taxes d'estabilització de l'ocupació temporal i les limitacions per a la contractació temporal i

indefinida per part de les societats mercantils públiques durant l'exercici pressupostari. Tal com hem vist en els anteriors raonaments, **aquesta disposició és d'aplicació a FMB i TB.**

La Disposició addicional primera del TRLEBEP, sobre Àmbit específic d'aplicació, estableix que,

*Los principios contenidos en los artículos 52, 53, 54, 55 y 59 serán de aplicación en **las entidades del sector público estatal, autonómico y local**, que no estén incluidas en el artículo 2 del presente Estatuto y que estén definidas así en su normativa específica.*

Si les societats mercantils estan incloses en el concepte d'entitats del sector públic als efectes d'aplicar la disposició addicional primera del TRLEBEP, i les conseqüències que això comporta, ha estat font de conflicte i d'una gran inseguretat jurídica atesa la variabilitat del posicionament jurisdiccional. Finalment, el Tribunal Suprem va dictar sentència en unificació de doctrina núm. 474/2020, de 18 de juny, rec. 2811/2018, en un cas referit a una empresa pública estatal, on conclou el següent:

FJ Novè:

*"1. Una posterior reflexión nos ha llevado a concluir con carácter general que la condición de trabajador indefinido no fija sí que es aplicable a las sociedades mercantiles estatales. La resolución de la controversia litigiosa requiere partir de que AENA no es una Administración pública, ni una entidad de derecho público. Pero el contrato de trabajo indefinido no fija no se aplica exclusivamente a las Administraciones públicas ni a las entidades de derecho público, sino que también opera en las entidades del sector público en las que el acceso se rige por los principios de igualdad, mérito y capacidad, de conformidad con lo dispuesto en la disposición adicional 1a en relación con el art. 55.1 del EBEP. Cuando el EBEP ha querido referirse a las entidades del sector público lo ha hecho así expresamente. **La mentada disposición adicional amplía la aplicación de los principios de igualdad, mérito y capacidad a las "entidades del sector público estatal". Estos principios se aplican a entidades que no están mencionadas en el art. 2 del EBEP. El concepto jurídico "entidad del sector público estatal" incluye entidades privadas que, de conformidad con el art. 2 del EBEP, integran el sector público institucional.***

(...)

*3. Es cierto que el art. 103 de la Constitución hace referencia al «acceso a la función pública de acuerdo con los principios de mérito y capacidad». Pero el hecho de que la Carta Magna solamente vincule el mérito y la capacidad con el acceso a la función pública no impide que normas con rango legal también puedan exigir el respeto de los principios de igualdad, mérito y capacidad en el acceso a empleo público distinto de la función pública, como ha hecho la **disposición adicional 1a en relación con el art. 55.1 del EBEP, ampliando el ámbito de aplicación de dichos principios a fin de evitar que la contratación temporal irregular permita el acceso a la condición de trabajador fijo de estas empresas del sector público. Se trata de salvaguardar el derecho de los ciudadanos a poder acceder en condiciones de igualdad al empleo público en dichas entidades.**"*

L'article 55 TRLEBEP estableix que:

*"1. Todos los ciudadanos tienen derecho al acceso al empleo público de acuerdo con los principios constitucionales de igualdad, mérito y capacidad, y de acuerdo con lo previsto en el presente Estatuto y en el resto del ordenamiento jurídico."*

En conseqüència, i sense perjudici d'un millor criteri fonamentat en dret, considerem que la resposta adreçada al Secretari de l'Àrea Metropolitana de Barcelona sobre l'aplicació de l'article 55 TRLEBEP a les societats mercantils públiques FERROCARRIL METROPOLITÀ DE BARCELONA, SA i TRANSPORTS DE BARCELONA, SA., hauria de tenir en compte que a llum de la STS 474/2020, l'accés als llocs de treball de les societats mercantils públiques s'hauria de regir per les normes legals i convencionals de dret públic i de dret privat que siguin aplicables, respectant en tot cas el sistema de fonts constitucionalment i legalment establert, i entre elles, l'article 55 TRLEBEP, en una aplicació respectuosa amb l'ordenament jurídic laboral i la jurisprudència consolidada amb relació al personal laboral dels ens del sector públic.

En aquest sentit, s'ha de destacar, amb relació a la STS 474/2020, que en el fonament de dret Sisè.4, afirma que "*El I Convenio Colectivo del grupo de empresas AENA acuerda en sus arts. 23.3, 24.2 y 26.1 que el ingreso en las empresas de dicho grupo respetará los principios de igualdad, mérito, capacidad y publicidad.*" Els convenis col·lectius són una font de la relació laboral (art. 3 del Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores). Per tant, en la resposta a la pregunta formulada també s'ha de fer una necessària remissió a les normes col·lectives que estiguin vigents a les societats mercantils que formen part de TMB, el contingut de les quals es desconeix per qui subscriu aquest informe.

Signat,

Eva Comellas Batet - DNI 34755126X (TCAT)	Firmado digitalmente por Eva Comellas Batet - DNI 34755126X (TCAT) Fecha: 2020.12.14 11:51:39 +01'00'
--	--

Eva Comellas Batet  
Coordinadora de Recursos Humans

Barcelona, 14 de desembre de 2020

[Premeu aquí per veure les normes d'emplenament i presentació](#)

## Tramesa genèrica

### On va adreçada

Transports de Barcelona, SA

### Motiu

Assumpte

Resposta escrit registrat d'entrada el 2 de desembre, amb número 8998/2020

Exposo

Que en data 2 de desembre de 2020 aquesta Àrea Metropolitana de Barcelona ha rebut escrit adreçat al Secretari general per part del Sr. Jaumè Garcia i Soler, Director de l'Àrea de Bon Govern i Assessoria Jurídica de Ferrocarril Metropolità de Barcelona, SA i Transports de Barcelona, SA

Sol·licito

Que es tingui per presentant l'informe adjunt com a resposta a la seva petició.

Interadministratiu

Presencial

### Documentació aportada (Mida màxima dels documents adjunts: 5Mb)

[Veure els Adjunts](#)

### Adjunteu els documents que considereu oportuns

Informe petició TMB

[Adjunta](#)

[Elimina](#)

[Mostra](#)

Informe peticio TMB pdf

[Adjunta](#)

[Elimina](#)

En relació amb la presentació de la vostra documentació en el registre general electrònic de l'ens desti heu de saber que:

Si la petició que presenteu es correspon amb la sol·licitud d'un servei que té habilitada una tramitació en línia específica dins EACAT, l'òrgan competent pot requerir-vos l'ús d'aquella, no considerant-se vàlida aquesta presentació.

Signatura

Vanessa Prat  
Rojas - DNI  
38115082B  
(TCAT)

Firmado digitalmente por Vanessa Prat Rojas -  
DNI 38115082B (TCAT)  
Nombre de reconocimiento (DN): c=ES  
o=Àrea Metropolitana de Barcelona,  
2.5.4.97/f/ATES-P0802258, ou=Tramitador  
públic de novell mg, sn=Prat Rojas - DNI  
38115082B, givenName=Vanessa  
serialNumber=DCE5-38115082B  
cn=Vanessa Prat Rojas - DNI 38115082B  
(TCAT)  
Fecha: 2020.12.17 09:56:53 +01:00

[Modifica](#)

[Envia](#)

[Imprimeix](#)

VALIDAT

## Tramesa genèrica

### Instruccions i passos a seguir per emplenar el formulari

Per tal d'emplenar, desar i enviar les dades del formulari de sol·licitud és imprescindible disposar com a mínim d'Adobe Reader 9.1 o posteriors per tenir un rendiment apropiat del formulari. Aquest programari es pot descarregar gratuïtament des de l'adreça "<http://get.adobe.com/es/reader/otherversions/>".

Per presentar la sol·licitud haureu de realitzar els passos següents:

**Pas 1.** Cal que empleneu degudament el formulari PDF. El botó "Valida" us indicarà els errors i/o els camps que us manquen per completar.

La marca d'aigua amb el text ESBORRANY apareix al marge esquerre del formulari a mesura que l'empleneu i/o el modifiqueu.

Quan el formulari estigui correctament emplenat i validat, la marca d'aigua amb el text ESBORRANY canviarà pel text VALIDAT.

**Pas 2.** Per completar el procés de sol·licitud, cal que envieu el formulari següent degudament omplert, validat i signat, prement el botó "Envia" o a través de l'opció "Oficina de registre" que trobareu a EACAT.

Recordeu que la vostra sol·licitud només serà vàlida si heu realitzat l'annexió d'aquest document i l'heu tramés amb signatura electrònica i validat, moment en el qual es produirà el corresponent assentament de sortida en el vostre registre electrònic i entrada al registre d'entrada de l'ens destinatari.

#### Opcions complementàries:

Si desitgeu esborrar tots els camps introduïts, cal prémer el botó "Neteja".

Si desitgeu comprovar que el formulari està correctament emplenat, cal prémer el botó "Valida".

Si desitgeu imprimir el formulari, cal prémer el botó "Imprimeix".

Aquesta impressió no serà vàlida per a la seva presentació en format paper. Només són vàlides les sol·licituds presentades de forma telemàtica a través de l'EACAT.

VALIDAT

## Rebut dels registres electrònics

---

### Objecte d'entrega

---

Tràmit	Tramesa genèrica
Posada a disposició	2020-12-17T08:57:24.000+01:00
Referència	TGEN0001
Identificador tràmit	6510119

### Registre de sortida

---

Ens / Organisme	P0800258F - Àrea Metropolitana de Barcelona
Número	S/011660-2020
Data	2020-12-17T08:57:24.000+01:00
Enllaç	<a href="https://pl6.eacat.cat/group/aoc/over-tramits?ensActiu=8200330008&amp;id=5924371">https://pl6.eacat.cat/group/aoc/over-tramits?ensActiu=8200330008&amp;id=5924371</a>

### Registre d'entrada

---

Ens / Organisme	A08016081 - Transports de Barcelona, SA
Número	E/001058-2020
Data	2020-12-17T08:57:25.000+01:00
Enllaç	<a href="https://pl6.eacat.cat/group/aoc/over-tramits?ensActiu=8200335031&amp;id=5924371">https://pl6.eacat.cat/group/aoc/over-tramits?ensActiu=8200335031&amp;id=5924371</a>

Aquest és el rebut electrònic que acredita la presentació de la sol·licitud, escrit o document en el registre electrònic de l'ens o organisme indicat. És un document electrònic signat que conté la data i hora i número de registre de la sortida de l'ens origen i la data i hora i número de registre d'entrada de l'ens destí. Conserveu-lo en format electrònic com a rebut acreditatiu de la transacció.