

Roj: SAN 2751/2011
Id Cendoj: 28079240012011100104
Órgano: Audiencia Nacional. Sala de lo Social
Sede: Madrid
Sección: 1
Nº de Recurso: 89/2011
Nº de Resolución: 89/2011
Procedimiento: DEMANDA
Ponente: MANUEL POVES ROJAS
Tipo de Resolución: Sentencia

Voces:

- x CLASIFICACIÓN PROFESIONAL x
- x EFICACIA DE LOS CONVENIOS COLECTIVOS x
- x CONTENIDO NORMATIVO (CONVENIO COLECTIVO) x

Resumen:

Se declara que la empresa demandada está obligada a contratar al número de trabajadores pactado convencionalmente, así como a encuadrarles en las categorías laborales de la Normativa, porque así se pactó en el convenio colectivo pactado.

AUDIENCIA NACIONAL

Sala de lo Social

Secretaría de D^a. JULIA SEGOVIANO ASTABURUAGA

SENTENCIA Nº: 0089/2011

Fecha de Juicio: 26/05/2011

Fecha Sentencia: 31/05/2011

Fecha Auto Aclaración:

Núm. Procedimiento: 0000089/2011

Tipo de Procedimiento: DEMANDA

Procedim. Acumulados:

Materia: CONFLICTO COLECTIVO

Ponente Ilmo. Sr.: D. MANUEL POVES ROJAS

Índice de Sentencias:

Contenido Sentencia:

Demandante: FEDERACION DE SERVICIOS A LA CIUDADANIA DE CC.OO;

Codemandante:

Demandado: TELEFONICA DE ESPAÑA SAU; SINDICATO AST; SINDICATO COBAS; CGT; UGT; STC-UTS; COMITE

INTERCENTROS DE TELEFONICA

Codemandado:

Resolución de la Sentencia: ESTIMATORIA PARCIAL

Breve Resumen de la Sentencia :

Convenio Colectivo de Telefónica de España SAU, publicado en el BOE de 14-10-2008 : La empresa está obligada, según la

Cláusula 4.1 del referido Convenio, a incorporar progresivamente a través de procedimientos de contratación externa un número mínimo de 500 trabajadores. Acreditado que han sido incorporados 274, han de contratarse 226 trabajadores. Todos tienen

derecho a ser encuadrados dentro de las categorías previstas en la Normativa Laboral.

A U D I E N C I A N A C I O N A L

Sala de lo Social

Núm. de Procedimiento: 0000089 / 2011

Tipo de Procedimiento: DEMANDA

Indice de Sentencia:

Contenido Sentencia:

Demandante: FEDERACION DE SERVICIOS A LA CIUDADANIA DE CC.OO;

Codemandante:

Demandado: TELEFONICA DE ESPAÑA SAU; SINDICATO AST; SINDICATO COBAS; CGT; UGT; STC-UTS; COMITE

INTERCENTROS DE TELEFONICA

Ponente Ilmo. Sr.: D. MANUEL POVES ROJAS

S E N T E N C I A Nº: 0089/2011

Ilmo. Sr. Presidente:

D. RICARDO BODAS MARTÍN

Ilmos. Sres. Magistrados:

D. MANUEL POVES ROJAS

D^a. MARÍA PAZ VIVES USANO

Madrid, a treinta y uno de mayo de dos mil once.

La Sala de lo Social de la Audiencia Nacional compuesta por los Sres. Magistrados citados al margen
y

EN NO MBRE DEL REY

Ha dictado la siguiente

SENTENCIA

En el procedimiento 0000089/2011 seguido por demanda de FEDERACION DE SERVICIOS A LA CIUDADANIA DE CC.OO;

contra TELEFONICA DE ESPAÑA SAU; SINDICATO AST; SINDICATO COBAS; CGT; UGT; STC-UTS; COMITE INTERCENTROS DE TELEFONICA sobre conflicto colectivo .Ha sido Ponente el Ilmo. Sr. D. MANUEL POVES ROJAS

ANTECEDENTES DE HECHO

Primero.- Según consta en autos, el día 29 de Abril de 2011 por la representación letrada de la Federación de Servicios a la ciudadanía de Comisiones Obreras (en adelante CC.OO) se presentó demanda por conflicto colectivo, dirigida contra la empresa Telefónica de España, SAU (Telefónica, en adelante) interesando se citase como partes interesadas, a los sindicatos AST (Asociación Sindical de Trabajadores de Telefónica), COBAS (Comisiones Obreras de Base), CGT (Confederación General de Trabajadores) STC-UTS (Sindicato de Trabajadores de Comunicaciones-Telefonica Sindical) , y el Comité Intercentros de esta empresa.

Segundo.- Por Decreto de la Secretaria de esta Sala de 4 de Mayo de 2011 se admitió a trámite la demanda, designando también ponente.

Asimismo se acordó señalar para los actos de conciliación y juicio, en su caso, la fecha de 26 de Mayo de 2011.

Tercero.- Llegado el día y la hora señalados y, previo intento fallido de avenencia, tuvo lugar la celebración del juicio al que compareció como parte actora el sindicato CC.OO, adhiriéndose a la demanda AST,CGT, STC-UTS y UGT. Como parte demandada lo hizo Telefónica.

El desarrollo del juicio se refleja en el acta levantada al efecto, y en la grabación en soporte audiovisual que está unida a los autos.

Cuarto.- El día anterior a la fecha del señalamiento la empresa demandada presentó escrito, solicitando la suspensión del juicio, dictándose por esta Sala providencia de igual fecha, denegándola y acordando la no acumulación de las presentes actuaciones a los autos 101/2011 seguidos antes esta misma Sala, respecto a los que se fijará un nuevo señalamiento.

Resultando y así se declaran, los siguientes

HECHOS PROBADOS

Primero.- El BOE de fecha 14 de Octubre de 2008 publicó el Convenio Colectivo de Telefónica de España SAU para los años 2008-2010, cuya cláusula 1 dispone :<< Los acuerdos contenidos en el presente Convenio Colectivo tendrán fuerza normativa y obligarán a Telefónica de España SAU y a sus empleados en todo el territorio nacional >>.

En su *cláusula 2* se establece que la vigencia de tal *Convenio se iniciará el día 1 de Enero de 2008 y finalizará el 31 de Diciembre de 2010* , salvo que la Comisión Negociadora Permanente acuerde expresamente la prorrogación de su contenido.

En la *cláusula 4.1* del citado *Convenio*, bajo el epígrafe " Creación de empleo " se dice lo siguiente:

<< Los procesos de reestructuración de

empleo realizados hasta ahora con garantías de voluntariedad, universalidad

y no discriminación para los trabajadores, han sido decisivos para la

adecuación de nuestra Empresa al nuevo escenario, contribuyendo a

dimensionar los recursos de manera más eficiente y posibilitando nuestra

actual posición competitiva en el mercado.

La Empresa y la Representación de los Trabajadores apuestan por la creación de empleo, bien con contrataciones de personal externo por los procedimientos habituales de selección de personal, o bien mediante la integración de colectivos por procesos de fusión y/o absorción de otras sociedades del Grupo. Ambas partes asumen el compromiso de negociar previamente y acordar en un escenario de clasificación el marco de integración que determine por un lado el respeto y la mejora de las condiciones de los trabajadores incorporados y por otro no genere mayores costes que dificulten el desarrollo empresarial.

Durante la vigencia del presente Convenio la Dirección de la Empresa asume el compromiso de incorporar progresivamente a través de procedimientos de contratación externa un número mínimo de 500 trabajadores, para el cumplimiento de este compromiso no se computarán las incorporaciones de empleados por mecanismos de sucesión de empresa. La citada cifra podría adaptarse en función de las bajas producidas por aplicación de los mecanismos previstos en la *Cláusula 11.2 y 11.3*.

A estas nuevas incorporaciones de trabajadores a la Empresa por contratación mediante los mecanismos previstos en la Normativa Laboral les será de aplicación las Tablas Salariales que se recogen en el Anexo 3 derivadas de la aplicación de la *Cláusula 6*; igualmente se acreditarán los complementos funcionales y devengos circunstanciales cuando concurren las circunstancias previstas en la Normativa Laboral.

Este sistema se aplicará con carácter transitorio durante la vigencia del Convenio atendiendo al compromiso de negociación y, en su caso, acuerdo adquirido en la *Cláusula 6* sobre el desarrollo de un nuevo sistema de clasificación profesional. En caso de no alcanzarse un acuerdo, se procedería a encuadrar a este colectivo de trabajadores dentro de las categorías laborales previstas en la Normativa Laboral.>>

Segundo.- La demandada ha incorporado, en las anualidades 2008,2009 y 2010 un total de 274 profesionales como consecuencia de nuevas contrataciones en la empresa.

Tercero.- Respecto a este colectivo de trabajadores de nuevo ingreso no se ha producido acuerdo de encuadramiento profesional en el seno de la Comisión Permanente de la que depende el Grupo de Clasificación Profesional.

Se han cumplido las previsiones legales.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primero.- A fin de dar cumplimiento a lo que dispone el *art. 97.2 de la LPL* se hace constar que los anteriores hechos probados se deducen de la prueba documental, única aportada por las partes. Concretamente, el primero, del texto del BOE que obra en autos.

El segundo se deduce de los folios 494 y 495, que aunque aportado por la empresa y no reconocido de contrario, lleva a esta Sala al convencimiento de que la cifra que se cuantifica es correcta, sin que la cifra de 258 postulada por la actora encuentre fundamento en los documentos que ésta aporta.

El tercero se deduce del folio 55 y del folio 493, ambos de contenido idéntico.

Segundo.- Sostiene la parte actora que Telefónica está llevando a cabo una práctica que incumple lo que se pactó en su día, concretamente la *cláusula 4.1* del Convenio Colectivo, por lo que postula que se declare por esta Sala, en primer lugar, la obligación de la empresa demandada de incorporar a través de procedimientos de contratación externa a un número mínimo de 300 trabajadores, así como que se declare el derecho de los trabajadores incorporados a la plantilla de la empresa a ser encuadrados dentro de las categorías laborales previstas en la Normativa Laboral de Telefónica de España, SAU con efectos correspondientes a la fecha de su contratación.

Asimismo solicita que a estos trabajadores se les aplique el régimen salarial ordinario previsto en la propia norma convencional y ello con efectos de la fecha de su contratación.

La primera petición que contiene el Suplico de la demanda ha de ser favorablemente acogida pues el texto literal del tercer párrafo de la *cláusula 4.1* del *Convenio Colectivo publicado en el BOE de 14-10-2008* no admite ninguna otra interpretación que no sea la cuantificación en 500 del número mínimo de trabajadores que han de incorporarse a la empresa demandada, a través de procedimientos de contratación externa. De conformidad con lo que dispone el *art. 82.3 del ET*, los *Convenios Colectivos regulados en el Título III* del mismo texto legal obligan a todos los empresarios y trabajadores incluidos dentro de su ámbito de aplicación y durante todo el tiempo de su vigencia.

Es evidente, pues, que la demandada debe cumplir el compromiso asumido en la norma pactada de llevar a cabo un mínimo de 500 contrataciones externas.

Ha de decirse, además, que aunque la vigencia del convenio se establecía desde el 1-1-2008 al 31-12-2010, en la *cláusula 2* del mismo se establece que << de no alcanzarse un acuerdo sobre la prórroga del presente *Convenio*, se entenderá denunciado con efecto del 1 de Enero de 2011 >>.

Por aplicación del *art.86* que declara que la vigencia del contenido normativo del convenio, una vez concluida la duración pactada, se producirá en los términos que se hubieran establecido en el propio convenio. Precisamente la primera de las cláusulas del Convenio declara de manera terminante que los acuerdos en él contenidos tendrán fuerza normativa, lo que conlleva que todo el texto pactado ha de tener una eficacia normativa en plena vigencia hasta que se suscriba un nuevo Convenio.

Por ello, habiéndose acreditado que la demandada solo ha contratado 274 trabajadores a través de nuevas contrataciones ha de declararse la obligación de la empresa de incorporar a 226 trabajadores.

Tercero.- Por las mismas razones que las expuestas en el Fundamento de Derecho anterior ha de acogerse la segunda de las peticiones que se contienen en el Suplico de la demanda pues la misma *cláusula 4* del Convenio dispone que " en caso de no alcanzarse un acuerdo, se procederá a encuadrar a este colectivo de trabajadores dentro de las categorías laborales previstas en la Normativa Laboral. Tal compromiso tiene carácter imperativo pues no es óbice a su cumplimiento el que se estén llevando a cabo negociaciones.

La propia empresa reconoce que no ha llevado a cabo tal encuadramiento, manifestando por escrito al Secretario de acción sindical de CC.OO que previsiblemente la adscripción a las categorías laborales se realizará el próximo mes de Junio de 2011.

Dado que la *cláusula 6* del mismo Convenio dispone que se procederá a la implantación del nuevo modelo en la fecha se determine, en el supuesto de llegarse a algún acuerdo respecto de esta materia que

será ratificado por la Comisión Permanente, es obvio que los trabajadores incorporados por contrataciones externas a Telefónica tienen derecho a ser encuadrados dentro de las categorías laborales previstas en la Normativa Laboral de la empresa, a tenor de lo dispuesto en el *art. 22 del ET*.

Cuarto.- Finalmente se postula en la demanda que se aplique a los trabajadores a quienes afecta este litigio el régimen salarial ordinario previsto en la propia norma convencional y ello con efectos de la fecha de su contratación.

No puede acogerse esta pretensión pues el último *párrafo de la controvertida cláusula 4* del Convenio dispone que, en caso de no alcanzarse un acuerdo se procedería a encuadrar a este colectivo de trabajadores dentro de las categorías laborales previstas en la Normativa Laboral.

Existe, pues, un compromiso condicionado a que llegue a buen término la negociación que culmine actualizando el modelo de clasificación profesional de Telefónica de España, y como tal acuerdo no se ha producido, finalizada la vigencia del *Convenio el 31-12-2010 y descartada la posibilidad de un acuerdo, es a partir del 1-1-2011* cuando ha de procederse a encuadrar a este colectivo de trabajadores dentro de las categorías laborales previstas en la Normativa Laboral.

Por ello, ha de estimarse parcialmente la demanda.

VISTOS los preceptos legales citados y demás de general y pertinente aplicación,

FALLAMOS

Que estimando, en parte, la demanda interpuesta por CC.OO a la que se adhirieron AST, CGT, STC-UTS y UGT, contra la empresa Telefónica de ESPAÑA SAU, debemos declarar y declaramos que la demandada está obligada a incorporar a su plantilla, a través de procedimientos de contratación externa un número mínimo de 226 trabajadores, durante el año 2011.

Asimismo declaramos que los trabajadores incorporados a la empresa mediante el mecanismo previsto en la *cláusula 4.1* del Convenio tienen derecho a ser encuadrados dentro de las categorías laborales previstas en la Normativa Laboral de Telefónica, y a que se les aplique el régimen salarial previsto en la norma pactada, todo ello con efectos de 1 de Enero de 2011.

Notifíquese la presente sentencia a las partes advirtiéndoles que contra la misma cabe Recurso de Casación ante la Sala Cuarta del Tribunal Supremo, que podrá prepararse ante esta Sala de lo Social de la Audiencia Nacional en el plazo de DIEZ DÍAS hábiles desde la notificación, pudiendo hacerlo mediante manifestación de la parte o de su Letrado al serle notificada, o mediante escrito presentado en esta Sala dentro del plazo arriba señalado.

Al tiempo de preparar ante la Sala de lo Social de la Audiencia Nacional el Recurso de Casación, el recurrente, si no goza del beneficio de Justicia gratuita, deberá acreditar haber hecho el depósito de 300 Euros previsto en el art. 227 de la Ley de Procedimiento Laboral, en la cuenta corriente que la Sala tiene abierta en Banesto, Sucursal de la calle Barquillo 49, con el nº 24190000000089 11.

Llévese testimonio de esta sentencia a los autos originales e incorpórese la misma al libro de sentencias.

Así por nuestra sentencia lo pronunciamos, mandamos y firmamos.