

2/16



**JDO. DE LO SOCIAL N. 3
CIUDAD REAL**

UNIDAD PROCESAL DE APOYO DIRECTO

C/ ERAS DEL CERRILLO Nº 3 PLANTA 4ª
Tfno: 926 27 88 00/889/901
Fax: 926 27 88 46

Equipo/usuario: MRF

NIG: 13034 44 4 2015 0005885
Modelo: N31350

DSP DESPIDO/CESES EN GENERAL 0000876 /2015

Procedimiento origen: /
Sobre DESPIDO

DEMANDANTE/S D/ña:
ABOGADO/A:
PROCURADOR:
GRADUADO/A SOCIAL:

DEMANDADO/S D/ña: EMPRESA MUNICIPAL DE SUELO, URBANISMO Y VIVIENDA DE CIUDAD REAL SL,
AYUNTAMIENTO DE CIUDAD REAL AYUNTAMIENTO CIUDAD REAL , BETA COMUNICACION Y DISEÑO SL
ABOGADO/A:
PROCURADOR:
GRADUADO/A SOCIAL:

**JUZGADO DE LO SOCIAL NUMERO TRES
DE CIUDAD REAL**

NºAUTOS: DESPIDO/CESES EN GENERAL 0000876 /2015

En la ciudad de CIUDAD REAL a catorce de noviembre de dos mil dieciséis.

D/ña. MARIA ISABEL SERRANO NIETO Magistrado-Juez del Juzgado de lo Social nº 003 del Juzgado y localidad o provincia CIUDAD REAL tras haber visto los presentes autos sobre DESPIDO entre partes, de una y como demandante que comparece asistida por la Graduada Social de CC OO, y de otra como demandado EMPRESA MUNICIPAL DE SUELO, URBANISMO Y VIVIENDA DE CIUDAD REAL SL que comparece asistido y representado por el letrado AYUNTAMIENTO DE CIUDAD REAL AYUNTAMIENTO CIUDAD REAL que comparece asistido y representado por el letrado BETA COMUNICACION Y DISEÑO SL, que comparece asistida y representada por la Graduada Social

EN NOMBRE DEL REY

Ha dictado la siguiente

SENTENCIA nº 464/2016

ANTECEDENTES DE HECHO



PRIMERO.- Presentada la demanda en fecha 9-12-2015, correspondió su conocimiento a este Juzgado de lo Social, registrándose con el nº 876/2015 en la que tras exponer los hechos y fundamentos de derecho que consideró aplicables, terminó suplicando al Juzgado que tras los trámites oportunos, se dictara sentencia de acuerdo con los pedimentos vertidos en el suplico de la misma.

SEGUNDO.- Admitida a trámite la demanda, se dio traslado a la parte demandada y citando a las partes para la celebración del correspondiente juicio oral, con el resultado que obra en autos.

TERCERO.- En el presente procedimiento se han cumplido las formalidades legales exigibles

HECHOS PROBADOS

PRIMERO.- ha prestado servicios para la empresa Beta Comunicación y Diseño S.L., ostentando la categoría profesional de auxiliar de redacción, percibiendo un salario mensual incluido parte proporcional de pagas extraordinarias de 1.179,75 euros, en virtud de los siguientes contratos:

-Contrato de trabajo de duración determinada a tiempo completo en la modalidad de eventual por circunstancias de la producción, celebrado con fecha 23.12.2011 siendo su objeto apoyo por acumulación de tareas.

Dicho contrato fue objeto de prórroga con fecha 23.02.2012 por un periodo de 1 mes hasta el 22.03.2012.

Con fecha 22.03.2012 la trabajadora ceso en la prestación de sus servicios firmando documento de liquidación y finiquito.

-Contrato de trabajo de duración determinada a tiempo completo en la modalidad de obra o servicio determinado celebrado con fecha 23.03.2012 siendo su objeto la realización de la obra: durante el tiempo que establece el pliego de cláusulas administrativas particulares por las que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real procede a la contratación mediante procedimiento negociado sin publicidad la prestación de los trabajos relativos a canal de televisión temático municipal.

Con fecha 30.09.2012 la trabajadora ceso en la prestación de servicios.

-Contrato de trabajo temporal a tiempo completo en la modalidad de eventual por circunstancias de la producción celebrado con fecha 01.10.2012 siendo su objeto apoyo por acumulación de tareas.

Dicho contrato fue objeto de prórroga con fecha 01.04.2013 por un periodo de 6 meses hasta el 30.09.2013.

Con fecha 30.09.2013 la trabajadora ceso en la prestación de servicios firmando documento de liquidación y finiquito.

-Contrato de duración determinada en la modalidad de obra o servicio determinado, celebrado con fecha 01.10.2013, siendo su objeto la realización de la obra o servicio: durante el tiempo que establece el pliego de cláusulas administrativas particulares por las que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real procede a la contratación mediante procedimiento abierto, tramitación ordinaria la prestación de los trabajos relativos a canal de televisión temático municipal.

Con fecha 07.11.2014 ceso en la prestación de servicios firmando documento de liquidación y finiquito.

-Contrato de duración determinada en la modalidad de obra o servicio determinado celebrado con fecha 08.11.2014 hasta terminación de obra, siendo su objeto la obra o servicio: durante el tiempo que establece el pliego de cláusulas administrativas particulares, por las que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real procede a la contratación mediante procedimiento abierto, tramitación ordinaria, la prestación de los trabajos relativos a canal de televisión temático municipal hasta Octubre 2015.



SEGUNDO.- Con fecha 12.10.2015 la empresa entrego escrito a la trabajadora notificándole el fin de contrato con el siguiente tenor literal:

Muy Sr/a nuestro/a:

En relación al contrato que con fecha de 08 de Noviembre de 2014 y al amparo del Real Decreto Ley 35/2010 tenemos suscrito, ante el vencimiento del mismo y dentro del plazo legalmente establecido, esta empresa le comunica que ante la imposibilidad de renovar el vinculo laboral causará baja en la misma el próximo 27 de octubre de 2015, como consecuencia de la finalización del contrato.

TERCERO.- - Con fecha 23.03.2012 el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real formalizo contrato con la empresa codemandada para la realización de los trabajos relativos a "canal de televisión temático municipal" con una duración de 6 meses.

Con fecha 24.09.2012 formalizo nuevo contrato para la realización de los trabajos relativos a "canal de televisión temático municipal" conforme al Pliego de Clausulas administrativas particulares que constan en el mismo, al haberle sido adjudicada a dicha empresa el referido contrato por la Junta de Gobierno Local en sesión celebrada el día 10 de septiembre de 2012, con una duración de 1 año.

Con fecha 01.10.2013 se formalizo nuevo contrato para la prestación de los "trabajos relativos a canal de televisión temático municipal" conforme al Pliego de Clausulas administrativas particulares que constan en el mismo, conforme a lo acordado por Junta de Gobierno Local celebrada con fecha 02.09.2013 con una duración de un año.

Con fecha 26.10.2014 se celebro nuevo contrato para la prestación de los "trabajos relativos a canal de televisión temático municipal" conforme a lo acordado en la Junta de Gobierno Local celebrado con fecha 13.10.2014 con una duración de un año.

CUARTO.- La realización de los trabajos contratados se llevaba a cabo en el centro de trabajo sito en c/ Borja nº 1 (dependencias Mercado Municipal) con los equipos del centro de producción audiovisual propiedad del Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real.

QUINTO.- Con fecha 27.10.2015 con motivo de la finalización del contrato de servicio público del centro de producción Audiovisual del Ayuntamiento de Ciudad Real consistente en la producción del canal de televisión municipal (CRTV) se procedió a la devolución por parte de la empresa codemandada de la instalación del centro de Producción Audiovisual así como del equipamiento técnico puesto a su disposición por el consistorio para la prestación del servicio conforme al pliego de prescripciones administrativas.

SEXTO.- Consta acreditado que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real con anterioridad a la adjudicación del contrato referente a Canal de Televisión Temático Municipal a la empresa Beta Comunicación y Diseño, adjudico el mismo en el año 2006 a la empresa Multicanal del Cable con fecha 17.05.2006 con una duración de dos años.

A la empresa Difunde Broadcasting S.L., con fecha 11.11.2008 con una duración de 10 meses y 15 días.

A la empresa Segmentos TV S.L. con fecha 21.10.2009 con una duración de 2 años.

SEPTIMO.- Tras la finalización del contrato suscrito con la mercantil Beta Comunicación y Diseño la televisión municipal únicamente emite las transmisiones de los plenos que celebra la Corporación municipal el último jueves de cada mes las cuales son realizadas por funcionarios municipales de las áreas de juventud y comunicación, y asimismo se retransmitió la Semana Santa para lo cual se adjudico el servicio de producción una empresa privada.

OCTAVO.- La Empresa Municipal de Urbanismo, Suelo y Vivienda de Ciudad Real S.L en adelante EMUSVI, es una sociedad instrumental del Ayuntamiento de Ciudad Real con patrimonio y personalidad jurídica propia.



Conforme consta en sus Estatutos como "medio propio instrumental y servicio técnico" del Ayuntamiento y de sus Organismos Autónomos puede recibir la sociedad encomiendas y encargos sobre cualquier tipo de prestación ya sea obra, gestión de servicio público, servicio e incluso suministro. Asimismo puede recibir instrucciones para colaborar con otros servicios municipales. Los encargos encomiendas y colaboraciones se realizaran de acuerdo con las instrucciones fijadas unilateralmente por el Órgano encargado, encomendante o requirente de colaboración fijándose la retribución a la sociedad, bien por remisión a tarifas generales aprobadas por el Ayuntamiento o su Organismo Autónomo según se trate o se aprueben para cada caso.

Como sociedad instrumental de "servicio público" puede gestionar el servicio público que el Ayuntamiento decida en cada caso, adoptando esta modalidad organizativa de gestión directa dentro de los completados en relación con las competencias municipales del artículo 25 de la LRRL y servicios obligatorios del artículo 26 de la repetida LRRL siempre que no impliquen ejercicio de autoridad ni que por no estar monopolizado el servicio reservado requiera un expediente previo de municipalización en régimen de monopolio.

Conforme consta en Certificado emitido por el Titular del órgano de Apoyo a la Junta de Gobierno Local del Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real con fecha 05.04.2016 el Ayuntamiento no ha realizado ningún encargo o encomienda de gestión a su sociedad mercantil municipal EMUSVI para prestar el servicio de televisión municipal, ni ningún otro servicio equivalente, sin que EMUSVI aporte medios materiales o personales en la actualidad a dicha gestión.

NOVENO.- La relación laboral indicada se regula por el Convenio Colectivo Estatal de Empresas de Publicidad.

DECIMO.- Conforme consta en la vida laboral la demandante prestó servicios en la empresa Segmentos TV SL en el periodo 26.01.2011 a 21.12.2011.

DECIMO PRIMERO.- La demandante no ostenta la condición de legal representante de los trabajadores.

DECIMO SEGUNDO.- Con fecha 03.12.2015 se celebró acto de conciliación en reclamación por despido que finalizó sin avenencia.

Con fecha 13.11.2015 se presentó Reclamación Previa dictándose Decreto con fecha 11.12.2015 desestimando la misma.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- con carácter previo a la contestación a la demanda la parte demandada alega la excepción de Falta de legitimación pasiva para soportar la acción debiendo señalar al respecto que la legitimación es un Instituto que tanto en sus manifestaciones de Derecho Sustantivo (legitimatio ad causam) como Adjetivo (legitimatio ad processum) constituye un concepto puente en cuanto sirve de enlace entre las dos cualidades subjetivamente abstractas que son la capacidad jurídica y la capacidad de obrar, y la claramente objetiva de disposición o ejercicio, es una posición o situación del sujeto respecto del acto o realidad jurídica a desarrollar lo que da lugar a que mientras en el supuesto de las capacidades o su falta se habla de personalidad o ausencia de la misma en la legitimación se haga referencia a la acción o su falta y ello porque la legitimación no constituye como la capacidad para ser parte y la capacidad procesal, un presupuesto del proceso sino un presupuesto de la acción, como la acción se reconoce existente o inexistente al término del proceso declarativo nada cabe indagar sobre la legitimación in limine litis.



SEGUNDO.- En el presente procedimiento instado en reclamación por despido la parte actora ha alegado que la actividad de la que depende su puesto de trabajo viene derivada de la adjudicación de sucesivos contratos realizados por el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real de conformidad con lo establecido en el artículo 154 del texto refundido de la Ley de Contratos del Sector Público adjudicado a la empresa Beta Comunicaciones y Diseño S.L. el último con fecha 13 de octubre de 2014 y que al mantenerse el servicio entiende que debe operar el mecanismo de la subrogación con la empresa que sigue prestando el servicio, siendo de aplicación lo dispuesto en el artículo 44 del Estatuto de los Trabajadores, extremo al cual se han opuesto todas las partes demandadas.

Con respecto a la aplicación del artículo 44 del Estatuto de los Trabajadores el Tribunal Superior de Justicia del País Vasco en sentencia dictada con fecha 09.06.2015 señala: "... Ahora bien, entre los cambios introducidos en el art. 44 (EDL 1995/13475) por la Ley 12/2001 se incluye la noción misma de sucesión de empresa, al establecerse en el apartado 2 del precepto que, "a efectos de lo previsto en el presente artículo, se considerará que existe sucesión de empresa cuando la transmisión afecte a una entidad económica que mantenga su identidad, entendida como un conjunto de medios organizados a fin de llevar a cabo una actividad económica, esencial o accesoria". Descripción del fenómeno regulado que supone una evidente innovación respecto a la noción anterior, al alterar de manera esencial la descripción del objeto de la transmisión, que ya no se define como una empresa, centro de trabajo o unidad productiva autónoma (pese a lo que parece del inicio del apartado 1), sino en los concretos términos del apartado 2, dadas las taxativas palabras con que éste se inicia y hemos dejado remarcadas.

Variación de suma trascendencia cuando se advierte que esa nueva descripción de la transmisión de empresa en nuestro derecho interno resulta ser copia literal de un precepto de la Directiva 1998/50/CE (EDL 1998/47407) (art. 1.1.b), cuando señala que se considerará traspaso, a efectos de esas Directivas, el de una entidad económica que mantenga su identidad, entendida como un conjunto de medios organizados, a fin de llevar a cabo una actividad económica, ya fuere esencial o accesoria. Definición cuyo origen radica, a su vez, en la jurisprudencia comunitaria sentada en interpretación del art. 1 de la Directiva 1977/187/CEE (EDL 1977/2463), cuando señala que el concepto de entidad objeto de la transmisión remite a un conjunto organizado de personas y elementos que permiten el ejercicio de una actividad económica que persigue un objetivo propio (sentencias Süzen, de 11 de marzo de 1997, Hernández Vidal, de 10 de diciembre de 1998, Sánchez Hidalgo, de la misma fecha, y Allen, de 2 de diciembre de 1999).

No cabe duda, vista esa identidad en la descripción que nuestro legislador ha querido que, a partir de la vigencia de la Ley 12/2001, la noción de sucesión de empresa, en nuestro derecho interno sea la comunitaria a la sazón vigente, abandonando la que hasta ahora teníamos. Resulta obvio que de ser la misma, no habría sido necesario cambio alguno de regulación.

Pues bien al identificarse ahora nuestra noción del objeto de la transmisión con la comunitaria se ha producido un efecto singular, como es la relevancia de la jurisprudencia comunitaria en la medida en que pasa a ser la autorizada interprete de nuestra propia norma

Con anterioridad a esta reforma legal, una doctrina consolidada del Tribunal Supremo excluida del supuesto regulado en el art 44 ET (EDL 1995/13475), los casos de cambio de contratista de un servicio si no llevaba aparejado la transmisión de los elementos patrimoniales precisos para ejecutarlo, por lo que el nuevo contratista no quedaba sujeto a un deber de subrogación en el vínculo laboral de los trabajadores empleados por el contratista



saliente al amparo de lo dispuesto en dicho precepto, sin perjuicio de que esa obligación pudiera surgir por disposición del convenio colectivo o por exigencia del titular del servicio (sentencias de 5 de abril de 1993, RCU 702/1992, 14 de diciembre de 1994, RCU 469/1994, 23 de enero y 9 de febrero de 1995, RCU 2155/1994 y 3754/1993, 29 de diciembre de 1997, RCU 1745/1997, 29 de abril de 1998, RCU 1696/1997, y 18 de marzo de 2002, RCU 1990/2001), como tampoco se da si, llegado un determinado momento este decide asumir directamente su gestión (sentencias de 3 de octubre de 1998, RCU 5067/1997, y 19 de marzo de 2002, RCU 4216/2000). Aún más, cuando el convenio colectivo o el titular del servicio imponen ese deber, queda sujeto a los términos y condiciones impuestos por la fuente que fija la obligación de subrogación (sentencias de 10 de diciembre de 1997, RCU 164/1997, 9 de febrero, 31 de marzo y 8 de junio de 1998, RCU 167/1997, 1744/1997 y 2178/1997, 26 de abril y 30 de septiembre de 1999, RCU 1490/1998 y 3983/1998, y 29 de enero de 2002, RCU 4749/2000).

Sin embargo tras la reforma mencionada a la luz de la sentencia dictada por el TJUE el 24 de enero de 2002 en el caso TEMCO, también se engloban en el supuesto de sucesión de empresa tipificado en el art. 44 ET (EDL 1995/13475) los casos de cambio de contratista de un servicios en cuya ejecución el elemento trascendental lo constituyen los trabajadores que lo desempeñan siempre que el nuevo contratista esté obligado a asumirlos en su totalidad o en su parte esencial, sea por convenio o por imposición del titular del servicio, y aunque no lleve aparejada transmisión de los elementos patrimoniales precisos para su ejecución.

Por otra parte, esa sentencia dictada por el TJUE en el caso TEMCO va aún más allá ya que la doctrina que se sienta es que ese efecto subrogatorio se produce incluso si, de hecho el nuevo contratista de un servicio sin elementos patrimoniales significativos asume una parte relevante de la plantilla que anteriormente lo atendía por cuenta del contratista precedente. Doctrina comunitaria no novedosa, que se inscribe en la línea de lo resuelto por dicho Tribunal en sus sentencias de 11 de marzo de 1997 (caso SÜZEN), 10 de diciembre de 1998 (caso HERNANDEZ VIDAL), 10 de diciembre de 1998 (caso SANCHEZ HIDALGO), 2 de diciembre de 1999 (caso GC ALLEN), 26 de septiembre de 2000 (caso DIDIER MAYEUR), 25 de enero de 2001 (caso LI'KENE) y 20 de noviembre de 2003 (caso CARLITO ABLER).

Doctrina comunitaria que nuestro Tribunal Supremo ha hecho suya en sus sentencias de 20 y 27 de octubre de 2007 (RCU 4424/2003 y 899/2002), estimando que "constituyen un supuesto de traspaso o sucesión la transferencia de la mera actividad cuando la misma va acompañada de la asunción de relaciones laborales con un núcleo considerable de la plantilla anterior, al poder valorarse ese conjunto como una unidad económica". Concretamente, en la última de ellas enjuicia el cese, por fin de contrato, de quien fue contratado inicialmente para prestar servicios durante la vigencia del servicio de mantenimiento de unas instalaciones deportivas municipales concertada por su primer empleador, habiéndose subrogado en esa relación los sucesivos contratistas del servicio, lo que no hizo el nuevo que lo asume al tiempo del cese, pese a que sí lo había hecho con el resto de los trabajadores dedicados a ese servicio por cuenta del anterior contratista (salvo con otro), confirmando el Tribunal la calificación del cese como despido improcedente efectuado por el nuevo contratista, al no hacerse cargo del mismo, a lo que estaba obligado conforme al art. 44 ET (EDL 1995/13475), a la luz de la nueva doctrina, que revisa la anterior mantenida por la Sala. Cambio de doctrina expresamente reconocido por la propia Sala en la segunda de esas sentencias (que tiene el valor añadido de estar dictada en Sala General) y reiterado en su sentencia de 4 de abril de 2005 (RCU 2423/2003), que no se ha abandonado en la de 23 de mayo de 2005 (RCU



1674/2004), pese a la confusión que puede generar algunos de sus razonamientos, debiendo recalcar que en ella se confirma la condena solidaria de la nueva contratista del servicio de limpieza al pago de una deuda contraída por el anterior, aunque le basta para hacerlo con el propio tenor del convenio, en cuanto impone al nuevo un deber de subrogación en los derechos y obligaciones del anterior. Nada mejor para comprobar que la Sala, con esta sentencia, no abandona el nuevo criterio que leer sus posteriores sentencias de 29 de mayo de 2008 (RCUD 3617/2006, también de Sala General), 27 de junio de 2008 (RCUD 4773/2006), 28 de abril de 2009 (RCUD 2614/2007) y 23 de octubre de 2009 (RCUD 2684/2008).

Como conclusión, cabe sostener que la sucesión de contratos puede constituir un supuesto de sucesión de empresa, pero ello no significa que toda sucesión de contratos lo sea, sino únicamente cuando la nueva contratista deba hacerlo o lo haga de hecho con los medios materiales y personales que lo hacía la anterior, ya que será entonces cuando concorra el requisito de identidad de la entidad económica transmitida.

Merece la pena destacar, no obstante que en lo que atañe a la utilización de los medios materiales y/o exigencia de transmisión directa, también constituye doctrina comunitaria la que establece que no obsta a la existencia de una transmisión de una entidad económica que mantiene su identidad que una parte relevante de los medios materiales con que se lleva a cabo sean los que la empresa adjudicataria del servicio pone a disposición de sus sucesivas contratistas. Criterio que también ha hecho suyo nuestro Tribunal Supremo, como lo revela el texto parcial de su sentencia de 28 de abril de 2009 (RCUD 4614/2007), reproducido en la de 23 de octubre de 2009 (RCUD 2684/2008), que ahora reproducimos: "3.ª. Una segunda cuestión se plantea respecto a si el concepto de "transmisión de un conjunto de medios organizados"; necesarios para llevar a cabo su actividad, requiere que haya transmisión de la propiedad del cedente al cesionario, o no es necesario que el cesionario adquiera la propiedad de tales elementos para que exista sucesión empresarial. El Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas se ha pronunciado de forma reiterada en las sentencias de 17 de diciembre de 1987, My Molle Kiro, 287/86, 12 de noviembre de 1992, 1992/84, Watron, Risk y Christensen 209/91, y 20 de noviembre de 2003 Abler y otros, C-340/01, señalando que el ámbito de aplicación de la Directiva abarca todos los supuestos de un cambio, en el marco de las relaciones contractuales, de la persona física o jurídica que sea responsable de la explotación de la empresa que, por ello, contraiga las obligaciones del empresario frente a los empleados de la empresa, sin que importe si se ha transmitido la propiedad de los elementos materiales concluyendo, la última de las sentencias citadas, que "la circunstancia de que los elementos materiales asumidos por el nuevo empresario no pertenezcan a su antecesor, sino que fueron puestos a su disposición por el primer empresario no puede excluir la existencia de una transmisión de empresa en el sentido de la Directiva 77/187 (EDL 1977/2463)". Por su parte esta Sala, en la ya citada sentencia de 11 de diciembre de 2002, (Rec. 764/02), entendió que en un supuesto en que se cedió por una empresa a otra un local, con entrada desde el patio central del colegio, dentro del cual estaba ubicada una cocina industrial completamente equipada y apta para elaborar comidas, una nevera industrial etc..., además de útiles de limpieza, un local anexo destinado a office y otro destinado a almacén, estando formado el local principal por un comedor escolar y dos servicios, es claro que lo cedido fue una unidad productiva autónoma, sin que represente obstáculo alguno que el título sea un contrato de arrendamiento, pues para ser empresario no es necesario ser propietario de los bienes de la empresa, sino poseer la titularidad del negocio, constituyendo la cesión de bienes, antes relacionados, un negocio cuya titularidad se cede, en palabras del Estatuto y de la Directiva una entidad económica con propia identidad. En el mismo sentido se ha pronunciado la

sentencia de 12 de diciembre de 2007, (Rec. 3994/06). 4.- La tercera cuestión se plantea respecto a si es o no exigible una vinculación contractual directa entre cedente y cesionario, para apreciar la existencia de sucesión de empresa en los términos examinados. Tal como ha señalado el Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas en la sentencia Sätzen anteriormente citada, la inexistencia de vínculo contractual entre el cedente y el cesionario no puede revestir una importancia decisiva a este respecto, a pesar de que puede constituir un indicio de que no se ha producido ninguna transmisión en el sentido de la Directiva. También puede producirse la cesión en dos etapas, a través de un tercero, como el propietario o el arrendador (sentencia de 7 de marzo de 1996 Mercks y Neuhyus, asuntos acumulados C-171/94 y C72/94). Tampoco excluye la aplicación de la Directiva la circunstancia de que el servicio o contrata de que se trate haya sido concedido o adjudicado por un organismo de Derecho público (sentencia de 15 de octubre de 1996, Merke, 298/94)".

Si examinamos la prueba practicada a la luz de lo expuesto se advierte que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real cuenta con una televisión municipal desde el año 2006 siendo su principal vocación la de servicio público a la ciudadanía dando respuesta a las necesidades a nivel de comunicación e información local, habiendo venido desde el indicado año celebrando contratos con distintas empresas cuyo objeto era la realización de la prestación de los trabajos relativos al canal de televisión temático municipal.

Con fecha 23.03.2012 el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real formalizo contrato con la empresa codemandada para la realización de los trabajos relativos a "canal de televisión temático municipal" con una duración de 6 meses.

Con fecha 24.09.2012 formalizo nuevo contrato para la realización de los trabajos relativos a "canal de televisión temático municipal" con una duración de un año.

Con fecha 01.10.2013 se formalizo nuevo contrato para la prestación de los "trabajos relativos a canal de televisión temático municipal" con la misma duración y por ultimo con fecha 26.10.2014 se celebro nuevo contrato para la prestación del indicado servicio asimismo con una duración de un año, finalizando dicho contrato con fecha 13.10.2015.

La empresa Beta Comunicación y Diseño S.L. celebro contrato de trabajo de duración determinada con la actora en la modalidad de eventual por circunstancias de la producción y de obra o servicio determinado para la prestación del servicio objeto de los contratos celebrados con el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real en concreto:

-Contrato de trabajo de duración determinada a tiempo completo en la modalidad de eventual por circunstancias de la producción, celebrado con fecha 23.12.2011 siendo su objeto apoyo por acumulación de tareas. Dicho contrato fue objeto de prorroga con fecha 23.02.2012 por un periodo de 1 mes hasta el 22.03.2012 momento en el cual ceso en la prestación del servicio.

-Contrato de trabajo de duración determinada a tiempo completo en la modalidad de obra o servicio determinado celebrado con fecha 23.03.2012 siendo su objeto la realización de la obra: durante el tiempo que establece el pliego de clausulas administrativas particulares por las que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real procede a la contratación mediante procedimiento negociado sin publicidad la prestación de los trabajos relativos a canal de televisión temático municipal. Con fecha 30.09.2012 la trabajadora ceso en la prestación de servicios.

-Contrato de trabajo temporal a tiempo completo en la modalidad de eventual por circunstancias de la producción celebrado con fecha 01.10.2012 siendo su objeto apoyo por acumulación de tareas. Dicho contrato fue objeto de prorroga con fecha 01.04.2013 por un periodo de 6 meses hasta el 30.09.2013, momento en el cual ceso en la prestación del servicio.

-Contrato de duración determinada en la modalidad de obra o servicio determinado, celebrado con fecha 01.10.2013, siendo su objeto la realización de la obra o servicio: durante el tiempo que establece el pliego de clausulas administrativas particulares por las que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real procede a la contratación mediante procedimiento abierto, tramitación ordinaria la prestación de los trabajos relativos a canal de televisión temático municipal, cesando con fecha 07.11.2014.



.-Contrato de duración determinada en la modalidad de obra o servicio determinado celebrado con fecha 08.11.2014 hasta terminación de obra, siendo su objeto la obra o servicio: durante el tiempo que establece el pliego de cláusulas administrativas particulares, por las que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real procede a la contratación mediante procedimiento abierto, tramitación ordinaria, la prestación de los trabajos relativos a canal de televisión temático municipal hasta Octubre 2015.

El servicio objeto del contrato se ha prestado al menos desde el año 2012, en las instalaciones del Centro de Producción Audiovisual y utilizando para ello el equipamiento técnico puesto a disposición de la empresa adjudicataria por el Consistorio conforme al pliego de prescripciones administrativas, teniendo la empresa adjudicataria la obligación de mantenerlo y devolverlo, lo que se ha realizado por la empresa codemandada Beta Comunicación y Diseño S.L. con fecha 27.10.2015 (doc. 15 prueba de la empresa codemandada Beta Comunicación y Diseño S.L.).

La prueba testifical practicada a instancias de la parte actora por

funcionario del Área de Comunicación, Director de la emisora municipal de radio, ha puesto de manifiesto que participo en la redacción de los Pliegos de Contratación siendo el encargado de vigilar el cumplimiento de los contratos siendo un poco como el encargado entre la empresa contratada y el Excmo. Ayuntamiento.

Que el indicado servicio se prestaba en el Centro de producción audiovisual, que es municipal, desde el año 2012 utilizando medios técnicos propiedad del Ayuntamiento teniendo la empresa Beta Comunicación y Diseño SL, obligación de mantenerlos para su devolución, lo que efectivamente realizo al finalizar el contrato suscrito.

Asimismo ha indicado que la TV municipal es un servicio público siendo un medio donde hay tanto por hacer y tan poca gente que no era partidario de duplicar el trabajo, dando órdenes a las personas que trabajaban por cuenta de las empresas contratadas, tratándose de un solo equipo, habiendo dos personas de confianza la Jefa/e del Gabinete de Comunicación y la Jefa/e de Prensa que eran los que decían lo que había que hacer si había actividad municipal

Que actualmente hay un Plan de Empleo en el cual se ha ofertado los trabajos que realizaban los demandantes.

En este momento no hay ninguna empresa contratada y ahora solo se retransmiten los Plenos municipales con personal del Área de Juventud, el Jefe de prensa actual y el propio testigo con una persona del Plan de Empleo, y que en Semana Santa se subcontrato con una empresa su re rasmisión.

Concejal del Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real y Presidente de EMUSVI ha indicado que los demandantes prestaban servicios bajo las instrucciones del Ayuntamiento y con material del Ayuntamiento, dándoles las ordenes a través del equipo de comunicación de la Alcaldía siendo un equipo único.

Que tras finalizar el contrato celebrado con la empresa Beta Comunicación y Servicio SL únicamente se adjudico un contrato para la retransmisión de la Semana Santa sin que en la actualidad tenga emisión salvo la retransmisión de los Plenos municipales.

Que en el Plan de Empleo se han ofrecido los puestos que venían ocupando los demandantes y que existía intención de subrogarles en el seno de EMUSVI cuando se pensó en remunicipalizar los servicios, siendo en todo caso necesario para que EMUSVI asumiera el servicio una encomienda en tal sentido realizada por el Excmo. Ayuntamiento lo que no se ha hecho.

De lo acreditado se desprende que estamos ante un supuesto de sucesión empresarial entre la empleadora saliente y el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real el cual ha rescatado el servicio y está en condiciones materiales de seguir prestándolo dándose todos los



requisitos exigidos en el artículo 44 del Estatuto de los Trabajadores para que opere el mecanismo subrogatorio que el citado precepto prevé es decir el elemento subjetivo consistente en la sustitución de un empresario por otro en la actividad y el elemento objetivo consistente en la transmisión de un empresario a otro por cualquiera de los medios admitidos en derecho de los elementos patrimoniales necesarios para continuar la actividad empresarial, lo que comporta que el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real estaba obligado a incorporar al demandante a su plantilla constituyendo la negativa a ello puesta de manifiesto en la Reclamación Previa un despido que no puede ser sino calificado como improcedente con las consecuencias inherentes al mismo, sin que obste a ello que al ingresar la actora en la plantilla laboral de una Administración Pública como consecuencia del cambio de empresario lo hará en la condición de indefinido no fijo de plantilla.

TERCERO.- Con relación a la antigüedad alegada por la parte actora en concreto desde el 26.01.2011 consta en la vida laboral aportada por la misma que estuvo dada de alta en la empresa Segmentos TV S.L. desde el 26.01.2011 hasta el 21.12.2011, sin que se haya aportado por dicha parte el contrato de trabajo celebrado.

Asimismo consta en la documentación aportada por el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real que el mismo celebró contrato referente a Canal de Televisión Temático Municipal con la empresa Segmentos TV S.L. con fecha 21.10.2009 con una duración de 2 años, es decir el mismo debió finalizar con fecha 21.10.2011, con anterioridad por lo tanto a que la demandante cesara en la prestación de servicios en dicha empresa, sin que se haya acreditado en definitiva que estamos ante una perfecta similitud en la prestación de servicios y en la contratación laboral extremo que en su caso tiene que ser acreditado sin género de dudas por la parte que lo alega conforme a lo preceptuado en el artículo 217.2 de la LEC, lo que impide concluir que deba ser tenido en cuenta a los efectos del cómputo de la totalidad de la prestación de servicios y contrataciones la antigüedad alegada, y por ende a los efectos de la acción ejercitada se tomará en cuenta únicamente la fecha de 23.12.2011.

CUARTO.- Con relación a la acción ejercitada frente a la empresa municipal del Suelo, Urbanismo y Vivienda de Ciudad Real S.L., se ha acreditado que la misma es una sociedad instrumental del Ayuntamiento de Ciudad Real con patrimonio y personalidad jurídica propia y que como tal sociedad instrumental puede gestionar el servicio público que el Ayuntamiento decida en cada caso, siendo necesario que para ello que exista una encomienda directa del Excmo. Ayuntamiento sin que el mismo haya realizado ningún encargo o encomienda para prestar el servicio de televisión municipal, ni ningún otro servicio equivalente y sin que la misma aporte medios materiales o personales a dicha gestión, tal y como consta en el certificado al efecto extendido por el Titular del órgano de Apoyo a la Junta de Gobierno Local del Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real con fecha 05.04.2016 e igualmente ha sido puesto de manifiesto en la prueba testifical realizada por

lo que comporta la estimación de la Falta de legitimación pasiva alegada al carecer de toda relación con la cuestión objeto de este procedimiento.

CUARTO.- La materia objeto de esta litis es susceptible de recurso de suplicación conforme a lo preceptuado en el artículo 191 de la L.R.J.S.

Vistos los preceptos citados y demás de general y pertinente aplicación, en nombre de SM El Rey y en virtud de la autoridad que me confiere la Constitución Española



FALLO

Que estimando parcialmente la demanda formulada por contra el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real, la empresa Beta Comunicación y Diseño S.L. y la Empresa Municipal de Suelo, Urbanismo y Vivienda en reclamación por despido debo declarar y declaro improcedente el despido del demandante realizado con fecha 27.10.2015, condenando al Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real a estar y pasar por esta declaración y a que a su elección que ejercerá en el plazo de cinco días a contar desde la notificación de esta sentencia opte entre la readmisión de la trabajadora en las mismas condiciones laborales existentes con anterioridad al despido con abono de los salarios devengados desde la fecha del despido hasta la efectiva readmisión a razón de 33,33 euros día, o en indemnizarle en la cantidad de 5.014,58 euros, advirtiendo a la parte condenada que la opción deberá ser ejercida por escrito ante el Letrado de la Administración de Justicia de este Juzgado, y que en el caso de no realizarlo en la forma indicada se entenderá que opta por la readmisión.

Y debo absolver y absuelvo a la mercantil Beta Comunicación y Diseño S.L., de la pretensión instada.

Que estimando la excepción de falta de legitimación pasiva alegada por la representación de la Empresa Municipal del Suelo, Urbanismo y Vivienda debo absolver y absuelvo a la misma en la instancia.

Notifíquese esta sentencia a las partes advirtiendo que contra ella podrán interponer Recurso de Suplicación ante el Tribunal Superior de Justicia, que deberá ser anunciado por comparecencia o mediante escrito en este Juzgado dentro de los cinco días siguientes a la notificación de la sentencia, o por simple manifestación en el momento en que se practique la notificación, debiendo el recurrente consignar letrado para la tramitación del recurso en el momento de anunciarlo

Adviértase al recurrente que no fuera trabajador, beneficiario del Régimen Público de la Seguridad Social, o caushabiente suyo, o no tenga reconocido el beneficio de Justicia Gratuita, que deberá depositar la cantidad de 300 euros en la cuenta abierta en BANCO SANTANDER nº 1405/0000/10/0876/15 Agencia 0030, clave de la Oficina 5016 sita en Plaza del Pilar nº 1 a nombre de este Juzgado

En el caso de haber sido condenado en sentencia al pago de alguna cantidad, podrá consignar en la cuenta de depósitos y consignaciones de este Juzgado nº 1405/0000/65/0876/15 abierta en la entidad Bancaria referida anteriormente la cantidad objeto de condena, o formalizar aval bancario por dicha cantidad en la que haga constar la responsabilidad solidaria del avalista, incorporándolo a este Juzgado con el anuncio del recurso acreditando mediante la presentación del justificante de ingreso en el periodo comprendido hasta la formalización del recurso.

Así por esta mi sentencia, juzgando, lo pronuncio, mando y firmo.



PUBLICACION: Dada, leída y publicada que ha sido la anterior Sentencia por la Ilma. Sra. Magistrada-Juez, en el día de su pronunciamiento, hallándose celebrando Audiencia Pública.-
Doy fe.



2/16

**JDO. DE LO SOCIAL N. 3
CIUDAD REAL**

UNIDAD PROCESAL DE APOYO DIRECTO

C/ ERAS DEL CERRILLO N° 3 PLANTA 4ª
Tfno: 926 27 88 00/889/901
Fax: 926 27 88 46

Equipo/usuario: MRF

NIG: 13034 44 4 2015 0005885
Modelo: N31350

DSP DESPIDO/CESES EN GENERAL 0000876 /2015

Procedimiento origen: /
Sobre DESPIDO

DEMANDANTE/S D/ña: /

ABOGADO/A:

PROCURADOR:

GRADUADO/A SOCIAL:

DEMANDADO/S D/ña: EMPRESA MUNICIPAL DE SUELO, URBANISMO Y VIVIENDA DE CIUDAD REAL SL,
AYUNTAMIENTO DE CIUDAD REAL AYUNTAMIENTO CIUDAD REAL , BETA COMUNICACION Y DISEÑO SL

ABOGADO/A:

PROCURADOR: , ,

GRADUADO/A SOCIAL: , ,

A U T O

Magistrado/a-Juez

Sr/Sra. D/D.ª MARIA ISABEL SERRANO NIETO

En CIUDAD REAL, a uno de diciembre de dos mil dieciséis.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- En este procedimiento se ha dictado sentencia número 464/2016 que ha sido notificada a las partes litigantes.

SEGUNDO.- Por la parte demandante se ha presentado escrito con fecha de entrada 28-11-2016, que quedará unido a las actuaciones solicitando la aclaración de la sentencia en el sentido de hacer constar que el salario diario es el de 39,32 euros y no 33,33 euros como por error involuntario se consignó.

FUNDAMENTOS JURIDICOS.

PRIMERO. El artículo 267.1 de la Ley Orgánica del Poder Judicial establece con toda claridad que la sentencia se considera invariable para el Juzgador desde el mismo momento de su firma sin que ello impida corregir los defectos en que se haya incurrido en su redacción siempre que se mantengan sus pronunciamientos, lo que implica que no cabe aclaración o rectificación de la misma si ello comporta modificar o suprimir un pronunciamiento.

SEGUNDO.- Conforme se desprende de la prueba documental obrante el salario mensual incluido parte proporcional de pagas extraordinarias percibido por la demandante ascendía a 1.179,75 €, tal y como se recoge en el hecho probado primero de la sentencia, sin embargo por error mecanográfico en la parte dispositiva de la misma se ha reflejado como salario día la cantidad de 33,33 euros, siendo el salario día correcto 39,32 €, resultado de dividir el salario mensual por treinta días, error que debe ser corregido.

DISPONGO

Que debo aclarar y aclaro la sentencia dictada con fecha 14 de noviembre de dos mil dieciséis en el sentido indicado en la fundamentación jurídica del presente Auto y en consecuencia la parte dispositiva quedará redactada en la forma siguiente:

FALLO

Que estimando parcialmente la demanda formulada por [redacted], contra el Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real, la empresa Beta Comunicación y Diseño S.L. y la Empresa Municipal de Suelo, Urbanismo y Vivienda en reclamación por despido debo declarar y declaro improcedente el despido de la demandante realizado con fecha 27.10.2015, condenando al Excmo. Ayuntamiento de Ciudad Real a estar y pasar por esta declaración y a que a su elección que ejercerá en el plazo de cinco días a contar desde la notificación de esta sentencia opte entre la readmisión de la trabajadora en las mismas condiciones laborales existentes con anterioridad al despido con abono de los salarios devengados desde la fecha del despido hasta la efectiva readmisión a razón de 39,32 euros día, o en indemnizarle en la cantidad de 5.014,58 euros, advirtiéndole a la parte condenada que la opción deberá ser ejercida por escrito ante el Letrado de la Administración



de Justicia de este Juzgado, y que en el caso de no realizarlo en la forma indicada se entenderá que opta por la readmisión.

Y debo absolver y absuelvo a la mercantil Beta Comunicación y Diseño S.L., de la pretensión instada.

Que estimando la excepción de falta de legitimación pasiva alegada por la representación de la Empresa Municipal del Suelo, Urbanismo y Vivienda debo absolver y absuelvo a la misma en la instancia.

Incorpórese el original al Libro de sentencias al número 464/2016, dejando certificación del mismo en el procedimiento principal .

Notifíquese a las partes, haciéndoles saber que en aplicación del mandato contenido en el artículo 53.2 de la LJS, en el primer escrito o comparecencia ante el órgano judicial, las partes o interesados, y en su caso los profesionales designados, señalarán un domicilio y datos completos para la práctica de actos de comunicación. El domicilio y los datos de localización facilitados con tal fin, surtirán plenos efectos y las notificaciones en ellos intentadas sin efecto serán válidas hasta tanto no sean facilitados otros datos alternativos, siendo **carga procesal de las partes** y de sus representantes **mantenerlos actualizados**. Asimismo deberán comunicar los cambios relativos a su número de teléfono, fax, dirección electrónica o similares, siempre que estos últimos estén siendo utilizados como instrumentos de comunicación con el Tribunal.

Contra este auto no cabe interponer recurso sin perjuicio de los recursos que puedan interponerse frente a la resolución aclarada.

Así lo acuerda y firma SS^a. Doy fe.

EL/LA MAGISTRADO-JUEZ

EL/LA LETRADO DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA