

## ÍNDICE

<b>PRESENTACIÓN, a cargo de M.<sup>a</sup> Emilia Casas Baamonde</b> .....	XV
<b>ABREVIATURAS</b> .....	XVII
<b>PRÓLOGO, a cargo de Ana de la Puebla Pinilla y María de Sande Pérez-Bedmar</b> ..	XIX
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	1
I.    EL RÉGIMEN JURÍDICO-LABORAL DE LA EMPRESA PÚBLICA COMO OBJETO DE ESTUDIO: ¿ENFRENTAMIENTO ENTRE DERECHO PRIVA- DO Y DERECHO PÚBLICO? .....	1
II.   UN APUNTE SOBRE LA ESTRUCTURA Y METODOLOGÍA UTILIZADA ...	5
<b>CAPÍTULO I. EL FENÓMENO DE LA EMPRESA PÚBLICA: LA ADMINIS- TRACIÓN PÚBLICA EN LA ECONOMÍA</b> .....	7
I.    EL CONCEPTO DE EMPRESA PÚBLICA COMO ELEMENTO VERTE- BRADOR DEL ESTUDIO DE SU RÉGIMEN JURÍDICO .....	8
1.  El concepto de empresa pública .....	8
2.  La clasificación de la empresa pública .....	13
II.   LA INTERVENCIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN EN LA ECONOMÍA .....	15
1.  Fundamentos y justificación económico-jurídica de la intervención pública en la economía .....	15
2.  El modelo constitucional de intervención de la Administración en la economía ..	16
2.1. La iniciativa pública en la economía en el modelo constitucional .....	16
2.1.1. El Poder público como sujeto de la iniciativa pública en la economía ..	18
2.1.2. Concepto de «recursos o servicios esenciales» y de servicio pú- blico: su prestación por los poderes públicos .....	18
2.2. El principio de libertad de empresa y de propiedad privada como prin- cipios del modelo económico constitucional .....	20
3.  Las administraciones territoriales como titulares de los entes del sector pú- blico empresarial: la descentralización territorial del sector público .....	21

3.1. El sector público empresarial del Estado .....	22
3.1.1. La reducción del sector público empresarial estatal a favor de las comunidades autónomas y los entes locales .....	22
3.1.2. La SEPI como recentralización del sector público empresarial del Estado .....	23
3.2. La intervención de las Comunidades Autónomas en la economía mediante entes de naturaleza privada .....	23
3.3. La autonomía de los entes locales. Especial referencia a la utilización de entes sometidos al Derecho privado para la prestación de servicios públicos .....	25
III. LA UTILIZACIÓN DEL DERECHO PRIVADO COMO TÉCNICA DE ORGANIZACIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN: DE LA <i>HUIDA DEL DERECHO ADMINISTRATIVO</i> A LA <i>PUBLIFICACIÓN</i> DEL RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS SOCIEDADES MERCANTILES PÚBLICAS .....	27
1. Las empresas públicas a debate: de la huida del Derecho Administrativo a su expansión .....	27
2. Manifestación de la expansión del Derecho Administrativo al régimen jurídico de las empresas públicas .....	32
2.1. La constitución y la extinción de las empresas públicas. Un régimen dual entre el Derecho Mercantil y el Derecho Administrativo .....	32
2.1.1. Régimen aplicable a la constitución de las empresas públicas .....	33
2.1.2. El interés general como objeto social de las empresas públicas .....	35
2.1.3. Régimen aplicable a la disolución y extinción de las empresas públicas .....	37
2.2. La insolvencia de las empresas públicas: aplicación de la normativa concursal .....	38
2.3. Régimen patrimonial .....	41
2.4. La actividad contractual de las empresas públicas .....	42
2.4.1. La contratación pública de los entes del sector público: la publicación de su regulación .....	42
2.4.2. El régimen jurídico de los contratos públicos: la sociedad mercantil pública como «poder adjudicador» .....	43
2.4.3. La relación de las empresas públicas con su matriz: la regulación en la normativa contractual .....	46
a. Los contratos <i>in house providing</i> : los encargos a medios propios personificados .....	46
b. La adjudicación directa de contratos a sociedades de economía mixta .....	48
2.5. La estabilidad presupuestaria: incidencia del Sistema Europeo de Cuentas (SEC) en las empresas públicas .....	49
2.5.1. Empresas públicas y SEC-2010 .....	49
a. Unidad institucional .....	50
b. Control público .....	52
c. Producción de mercado .....	52
2.5.2. Repercusiones del SEC-2010 en el concepto y régimen jurídico de las empresas públicas .....	53

2.6. Control de la actividad de las empresas públicas: transparencia y buen gobierno .....	54
2.7. Régimen de la competencia .....	55
2.8. La regulación de las relaciones laborales de las empresas públicas: de la remisión al Derecho privado a la contención del Derecho público ....	57
IV. A MODO DE CIERRE: DE LA REMISIÓN AL DERECHO PRIVADO A LA EXPANSIÓN DEL DERECHO PÚBLICO EN LA REGULACIÓN DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS .....	59

## **CAPÍTULO II. ESPECIALIDADES DEL RÉGIMEN JURÍDICO-LABORAL DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS .....**

I. EL PERSONAL AL SERVICIO DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS: ¿EMPLEADOS PÚBLICOS? .....	62
II. EL ACCESO Y LA SELECCIÓN DEL PERSONAL DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS .....	63
1. ¿Son aplicables los principios constitucionales de acceso al empleo público a las empresas públicas? .....	64
2. Los procedimientos de selección y el acceso del personal: singularidades en las empresas públicas .....	68
2.1. La aplicación de los principios del Estatuto Básico del Empleado Público en el acceso al empleo público en las empresas públicas .....	69
2.2. Aplicación del art. 55 EBEP en las empresas públicas .....	74
2.3. Los procedimientos de selección en las empresas públicas .....	76
2.4. Otros mecanismos que permiten evaluar la idoneidad de los trabajadores que acceden a las empresas públicas: especial referencia al periodo de prueba .....	78
2.5. Medidas de acción positiva en la selección de personal de las empresas públicas .....	79
3. El papel de la negociación colectiva en la regulación del acceso a las empresas públicas .....	81
4. Las limitaciones presupuestarias a la contratación de personal de las empresas públicas .....	85
5. El papel de las Empresas de Trabajo Temporal y las Agencias de colocación en el empleo de las empresas públicas .....	87
III. LA CONTRATACIÓN LABORAL EN LAS EMPRESAS PÚBLICAS .....	90
1. Singularidades de la contratación laboral en las empresas públicas .....	90
1.1. Especialidades en la contratación temporal en las empresas públicas. En particular, la contratación para la sustitución .....	90
1.2. Cuestiones conflictivas derivadas de la extinción de los contratos temporales ....	92
1.2.1. Cómo influye en la empresa pública la controversia generada por la ausencia de indemnización en la extinción de los contratos de sustitución .....	92
a. El debate generado en relación con la extinción de los contratos de interinidad tras la sentencia de Diego-Porras del Tribunal de Justicia de la Unión Europea .....	92

	b. Reconsideración de la doctrina de Diego-Porras .....	96
	2.1.2. ¿Es posible aplicar directamente las Directivas europeas en las empresas públicas? .....	97
	2. Las irregularidades en la contratación laboral de las empresas públicas .....	98
	2.1. Las consecuencias de las irregularidades en la contratación temporal en las empresas públicas .....	99
	2.2. Cuestiones problemáticas derivadas de la imposibilidad de declarar la fijeza de la relación laboral por irregularidad en la contratación tempo- ral de las empresas públicas: el régimen jurídico de la extinción de los indefinidos no fijos .....	103
	2.3. ¿Es la figura del indefinido no fijo la solución al problema de la con- tratación irregular en las empresas públicas? .....	107
IV.	SINGULARIDADES DEL CONTENIDO DE LA RELACIÓN LABORAL DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS .....	108
	1. Las incompatibilidades de los empleados públicos: aplicación a los emplea- dos de las empresas públicas .....	109
	2. Los deberes del empleado público: aplicación a los empleados de las empre- sas públicas .....	112
	3. La retribución y el tiempo de trabajo de los trabajadores de las empresas públicas: incidencia de las medidas de racionalización del gasto público .....	114
	3.1. Los derechos retributivos de los trabajadores de las empresas públicas: impacto de las normas presupuestarias .....	114
	3.1.1. La limitación a la negociación colectiva en materia salarial de las empresas públicas .....	115
	3.1.2. Delimitación del concepto de sociedad mercantil pública en las Leyes Presupuestarias: aplicación de medidas de contención del gasto a las empresas públicas .....	119
	a. Aplicación de medidas que limitan el incremento salarial .....	119
	b. Aplicación de medidas extraordinarias de reducción salarial .	123
	3.2. El tiempo de trabajo de los trabajadores de las empresas públicas: posi- bles limitaciones .....	126
	3.2.1. El tiempo de trabajo del personal de las empresas públicas como mecanismo de limitación del gasto público .....	126
	3.2.2. Instrumentos para revertir las medidas que afectan a la jornada de trabajo en las empresas públicas tras la crisis económica .....	127
V.	INSTRUMENTOS DE ORGANIZACIÓN Y GESTIÓN DEL PERSONAL DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS. LA BÚSQUEDA DE EFICIENCIA DE LOS RECURSOS PÚBLICOS .....	128
	1. La movilidad funcional y geográfica en las empresas públicas: su recepción en los convenios colectivos .....	129
	2. La suspensión del contrato o reducción de jornada por causas económicas, técnicas, organizativas o de producción .....	132
VI.	LA EXTINCIÓN DE LA RELACIÓN LABORAL EN LA EMPRESA PÚBLICA ..	137
	1. Los despidos por causas empresariales. Particularidades en su aplicación a las empresas públicas .....	137
	1.1. El despido por causas empresariales en el sector público .....	138

1.2. El régimen jurídico del despido colectivo de las empresas públicas .....	139
1.2.1. Las causas que motivan la regulación de empleo en las empresas públicas .....	139
a. Las causas económicas en los despidos en las empresas públicas ..	140
b. Las causas técnicas, productivas y organizativas en los despidos en las empresas públicas .....	142
1.2.2. Singularidades del procedimiento de los despidos colectivos en las empresas públicas. Especial referencia a la negociación de la cuantía indemnizatoria .....	145
1.2.3. La selección del personal afectado por las medidas de ajuste de plantilla en las empresas públicas .....	146
2. Los despidos objetivos en las empresas públicas: especial referencia a la insuficiencia de consignación presupuestaria .....	148
VII. A MODO DE CIERRE: LA FLEXIBILIDAD DE LAS RELACIONES LABORALES EN LAS EMPRESAS PÚBLICAS .....	149

### **CAPÍTULO III. LA EMPRESA PÚBLICA COMO FORMA DE ORGANIZACIÓN ADMINISTRATIVA Y PRESTACIÓN DE SERVICIOS PÚBLICOS: CUESTIONES JURÍDICO-LABORALES .....**

151

I. LA GESTIÓN DE SERVICIOS PÚBLICOS POR MEDIO DE EMPRESAS PÚBLICAS .....	152
1. El cambio en la forma de gestión de prestar los servicios públicos .....	152
1.1. La elección de la forma de gestionar un servicio público: factores que determinan la decisión .....	152
1.2. Delimitación conceptual en la forma de gestión de los servicios públicos: la externalización y la internalización .....	158
1.2.1. Delimitación conceptual: externalización e internalización de servicios .....	158
1.2.2. Externalización de la prestación de servicios. Las sociedades de economía mixta como una forma especial de gestión indirecta de servicios públicos .....	159
1.2.3. Recuperación de la prestación de un servicio público por parte de los entes integrantes en el sector público: las sociedades mercantiles con la totalidad del capital de titularidad pública como forma de gestión directa del servicio .....	161
1.2.4. Los cambios de gestión en la prestación de servicios públicos ..	162
2. Cuestiones jurídico-laborales del cambio de gestión de los servicios públicos ...	164
2.1. La sucesión de empresas en el marco de la gestión de los servicios públicos .....	164
2.1.1. La subrogación del personal en el marco de un cambio en la forma de gestionar los servicios públicos .....	165
a. La sucesión de empresas <i>ex lege</i> .....	165
i. Ámbito subjetivo de aplicación de la sucesión de empresas: la Administración y la sociedad mercantil pública como empresarios .....	165

ii.	Elementos configuradores de la sucesión de empresas <i>ex lege</i> : el elemento subjetivo .....	167
iii.	Elementos configuradores de la sucesión de empresas <i>ex lege</i> : el elemento objetivo .....	170
b.	La subrogación convencional: el papel del convenio colectivo en el cambio en la forma de gestionar un servicio público por una empresa pública .....	174
i.	Aplicación de la subrogación convencional a los entes del sector público .....	174
ii.	Extensión de la subrogación convencional: la aplicación de la subrogación de plantillas .....	177
c.	Subrogación por vía de la contratación pública: ¿pueden los pliegos administrativos contener cláusulas subrogatorias? ...	179
d.	Otra vía de subrogación por medio de la negociación colectiva: los pactos de eficacia general .....	182
e.	Subrogación por declaración unilateral de la Administración o de la empresa pública .....	184
2.1.2.	Los efectos de la sucesión de empresas en el marco del sector público .....	187
a.	La incorporación del personal afectado por una sucesión de empresas cuando está implicada una empresa pública .....	187
i.	Integración del personal de una sociedad mercantil mixta en la Administración .....	187
ii.	Integración del personal de la empresa concesionaria en una sociedad mercantil pública .....	193
iii.	Subrogación entre sociedades mercantiles públicas .....	195
iv.	Subrogación en el marco de la gestión directa .....	195
b.	Otras obligaciones derivadas de la declaración de sucesión de empresas: el mantenimiento de las condiciones de trabajo y la responsabilidad del cesionario público .....	197
i.	El mantenimiento de las condiciones laborales y del convenio colectivo del personal subrogado en el sector público .....	198
ii.	Responsabilidad solidaria entre empresario cedente y cesionario .....	199
2.2.	La cesión ilegal de trabajadores en el marco de los encargos a medios propios como posible consecuencia laboral de los procesos de externalización de servicios .....	200
2.2.1.	La aplicación del art. 43 ET al sector público cuando una empresa pública gestiona la prestación de un servicio .....	200
2.2.2.	Efectos de la declaración de cesión ilegal de trabajadores en el sector público .....	204
a.	La integración del trabajador afectado por una cesión ilegal ..	204
b.	Efectos de la integración: especial referencia a las retribuciones del trabajador .....	206

c. Consecuencias de la integración: la provisión del puesto de trabajo afectado .....	207
2.2.3. Los riesgos de la cesión ilegal de trabajadores en la externalización: medidas o instrumentos para evitar la cesión ilegal de trabajadores .....	207
II. TRANSFORMACIONES SOCIETARIAS DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS: LAS REESTRUCTURACIONES DEL SECTOR PÚBLICO EMPRESARIAL .....	209
1. Cambio de titularidad en las empresas públicas .....	210
1.1. Procedimiento de adquisición o enajenación de acciones de sociedades mercantiles .....	210
1.1.1. La adquisición de acciones que conlleve la transformación en sociedad mercantil pública .....	210
1.1.2. La enajenación de acciones de una sociedad pública .....	211
1.1.3. La transmisión interna del capital de una sociedad pública .....	212
1.2. Efectos laborales del cambio de titularidad de una empresa pública .....	213
2. Modificaciones estructurales de las sociedades públicas .....	214
2.1. Definición y procedimiento de las modificaciones estructurales de las empresas públicas .....	214
2.1.1. Las distintas modificaciones estructurales de las que puede ser objeto una empresa pública .....	214
2.1.2. Régimen jurídico y procedimiento de las modificaciones estructurales de las empresas públicas .....	215
2.2. Efectos laborales de las modificaciones estructurales .....	217
2.2.1. La extinción de los contratos de trabajo derivada de una modificación estructural .....	217
a. La extinción de los contratos de trabajo por extinción de una empresa pública .....	217
b. Extinción de los contratos de trabajo previa a la extinción de la personalidad jurídica del empleador o a la modificación estructural .....	219
2.2.2. La sucesión de empresas en el marco de una modificación estructural o de una reestructuración del sector público .....	220
a. La activación de la sucesión de empresas .....	220
i. La sucesión de empresas legal del art. 44 ET y de la Directiva 2001/23/CE .....	221
ii. Sucesión de empresas por imperativo de la norma que disponga la reestructuración .....	222
b. Consecuencias de la sucesión de empresas: la integración del personal afectado por una reestructuración del sector público ..	223
c. Medidas de ajuste de plantilla tras la subrogación del personal ..	224
III. A MODO DE CIERRE: PROPUESTA DE REGULACIÓN DE LAS CONDICIONES LABORALES DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS PARA GARANTIZAR SU FUNCIONALIDAD EN EL SECTOR PÚBLICO .....	225
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	227