

ÍNDICE

Prólogo	17
Introducción	21
I. Antecedentes preconstitucionales: los profesores de religión de la escuela pública en el régimen franquista	27
1. Influencia del carácter confesional del Estado en las leyes de la dictadura	27
2. Naturaleza jurídica de los profesores de religión en la enseñanza pública: regulación concordataria y unilateral	28
3. Jurisprudencia del Tribunal Supremo: consideración como funcionarios de empleo	32
II. Regulación de los profesores de religión en la escuela pública a partir de la Constitución	35
1. Premisas constitucionales	35
2. El Acuerdo sobre Enseñanza y Asuntos Culturales	40
3. Desarrollo normativo del Acuerdo respecto a los profesores de religión	43
3.1 Gobiernos de UCD: problemas para deslindar la naturaleza jurídica	43
3.1.1 Orden de 26 diciembre de 1979: equiparación salarial de los docentes de enseñanza a los profesores interinos ...	43
3.1.2 Ordenes Ministeriales de 1980: incertidumbre respecto a la naturaleza jurídica	44
A) Profesores de Preescolar y EGB	44
B) Profesores de Bachillerato y Formación Profesional	47
3.1.3 Orden Ministerial de 11.10.82 «Mayor Zaragoza»: se despeja la ambigüedad respecto a la enseñanza media	49
3.2 Etapa socialista: el impulso de la jurisprudencia	53

3.2.1 Equiparación salarial de los docentes de Formación Profesional con los profesores de bachillerato	53
3.2.2 Orden Ministerial de 9.9.1993 sobre educación primaria: empleador, retribución y Seguridad Social	54
3.3 Gobiernos del Partido Popular: hacia la uniformidad legislativa	58
3.3.1 Proclamación del carácter laboral del contrato por el Tribunal Supremo: SSTs de 19.6.96 y 30.4.97	58
3.3.2 Ley 50/1998 de medidas fiscales, administrativas y de orden social: modificación de la Disposición dicional II de la LOGSE	63
A) Contexto previo y planteamiento	63
B) Contenido de la Ley 50/1998	65
3.3.3 Convenio de 26.2.1999 publicado por la Orden Ministerial de 9.4.1999	66
A) Ámbito de aplicación personal	67
B) Requisitos para ser profesor de religión	68
1. Exigencias técnicas: titulación académica y declaración eclesiástica de idoneidad (DEI)	68
2. Idoneidad personal	73
C) Carácter empresarial de la Administración: régimen fiscal y retribución	75
D) Régimen de contratación laboral	76
III. Problemas que plantean los contratos de los profesores de religión de la enseñanza pública en la normativa vigente	79
1. Introducción	79
2. Cuestiones relativas al empleador	80
2.1 Empleador: la Administración educativa	80
2.2 Transferencia competencial: ¿Es el empleador la Administración educativa central o la autonómica?	86
2.3 Transferencia efectiva del profesorado a las CCAA	87
2.4 Plazos de equiparación salarial: Irretroactividad de la Orden de 1999	89
3. Naturaleza Jurídica del contrato	91
3.1 Introducción	91
3.2 Consolidación del carácter laboral del contrato	92
3.3 Polémica doctrinal y jurisprudencial entorno al carácter indefinido o temporal del contrato	93
3.3.1 Tesis del contrato indefinido	93
A) Contratos indefinidos sometidos a una condición resolutoria	95
B) El carácter indefinido del contrato no implica la consideración de los trabajadores como «fijos de plantilla»	95
C) Contratos fijos discontinuos	98
3.3.2 Carácter temporal del contrato de los profesores de religión	101

A) Aproximación fallida a la tesis del contrato temporal: contrato de obra de servicios y STS 26.10.1999	102
B) Relación laboral temporal de naturaleza especial	105
3.3.3 Proclamación del carácter temporal por la jurisprudencia del Tribunal Supremo: de la STS de 5 de junio de 2000 a la STS 9 de julio de 2003	108
A) Piedra angular de esta jurisprudencia: las SSTs de 5 de junio y de 7 de julio de 2000	108
B) Últimas sentencias del Alto Tribunal: la STS de 9 de julio de 2003	116
C) Recapitulación en torno a la jurisprudencia del Tribunal Supremo en la materia	118
3.4 Reflexiones críticas sobre la naturaleza jurídica de esta figura contractual. Propuestas de <i>lege ferenda</i>	120
IV. No renovación de contrato de profesor de religión y vulneración de derechos fundamentales	127
1. Introducción	127
2. Criterios del Tribunal Constitucional sobre causas de despido y no renovación contractual	128
2.1 Conducta extraescolar de profesora de centro privado y respeto debido al ideario: STC 47/1985	128
2.2 No renovación de un contrato temporal por motivos discriminatorios (embarazo): SSTC 17/2003 y 173/1994	135
3. Emersión del conflicto: curso 2001-2002	143
4. Reacciones políticas, sociales y parlamentarias	147
4.1 Iniciativas parlamentarias presentadas por Izquierda Unida	150
4.1.1 Interpretación del Grupo Parlamentario Federal de Izquierda Unida para modificar la legislación que regula las relaciones entre las autoridades educativas públicas españolas y la Iglesia católicas	150
4.1.2 Modificación consecuencia de interpelación urgente, presentada por el Grupo Parlamentario Federal de Izquierda Unida	154
4.2 Propositiones parlamentarias presentadas por el PSOE	158
4.2.1 Proposición no de ley presentado ante la Comisión de Educación, Cultura y Deportes por el Grupo Parlamentario Socialista	158
4.2.2 Moción presentada por el Grupo Socialista ante el Senado	161
5. Reacción jurisprudencial	168
5.1 Supuestos ocurridos antes del curso escolar 2001-2002	168
5.1.1 No renovación de un ex sacerdote casado: libertad de expresión, derecho a la intimidad y la buena fe contractual (STSJ Murcia 26.2.2001)	168
A) Reflexiones sobre la libertad de expresión, el derecho a la intimidad y la buena fe contractual, en el caso de autos	180

5.1.2 Viger Solé: vulneración de tutela judicial efectiva (STSJ Cataluña 17.12.2001)	184
A) Auto del Tribunal Supremo de 19.12.2002	191
5.2 Sentencias dictadas tras el inicio del curso 2001-2001	192
5.2.1 Caso Galera: vulneración del derecho a contraer matrimonio	193
5.2.2 Profesora de Ronda: vulneración de la libertad ideológica y del derecho a la participación en asuntos públicos	199
5.2.3 Conflictos producidos en la Comunidad Autónoma de Canarias	202
A) Criterios que arraigaron en los juzgados de lo social	202
1. Relación laboral singular de naturaleza temporal	203
2. Necesidad de la motivación	205
B) Vulneración de derechos fundamentales a causa de la no renovación	206
1. Ramírez Santana: transgresión de la libertad sindical y la libertad de expresión	207
2. Otros supuestos de transgresión de la libertad sindical	216
V. Cuestiones de inconstitucionalidad	221
1. Primera cuestión de inconstitucionalidad: caso Galayo Macías	221
1.1 Hechos: retirada del DEI a una separada por convivir con su pareja de hecho	221
1.2 Desestimación de la demanda: la decisión del obispo no es susceptible de control judicial	222
1.3 Primera cuestión de inconstitucionalidad: auto del TSJ Canarias de 8 de julio de 2002	223
1.3.1 Introducción	223
1.3.2 Preceptos del Acuerdo sobre enseñanza y asuntos culturales cuestionados: artículos III, VI y VII	225
1.3.3 Opciones legislativas cuestionadas	229
A) Contratos laboral que permiten una modulación excesiva de los derechos fundamentales del trabajador	229
1. El principio general del respeto a los derechos fundamentales del trabajador y sus posibles modulaciones	229
2. Diferencias con figuras afines: profesores que son miembros de la organización religiosa y docentes de empresas ideológicas	230
B) Profesores de religión empleados del Estado: vulneración de los principios de aconfesionalidad y no discriminación	238
1. Pautas constitucionales que garantizan la no discriminación en el acceso al empleo público	240
2. Aspectos del proceso de selección de dudosa constitucionalidad: incorporación de motivaciones religiosas e incumplimiento del 103 CE	241

3. Otros derechos fundamentales posiblemente vulnerados en el caso concreto	243
4. Cuestiones procesales previas	243
5. Planteamiento de las dudas de constitucionalidad	244
2. Segunda cuestión de inconstitucionalidad: caso Pérez Eguiegaray	247
2.1 Hechos: No renovación de una profesora por criticar a la Iglesia y organizar una la huelga	247
2.2 Juzgado de Las Palmas: despido nulo por vulnerar el derecho a la huelga, la libertad sindical y la libertad de expresión	249
2.3 Cuestión de inconstitucionalidad: auto del Tribunal Superior de Justicia de Canarias de 17 de marzo de 2003	253
3. Otras cuestiones de inconstitucionalidad	256
VI. Valoración final y propuestas de <i>lege ferenda</i>	259
1. Principales rasgos de la legislación vigente en la materia: marco de referencia y naturaleza jurídica del contrato	260
1.1 El marco de referencia respecto a la educación religiosa en centros públicos. sistema de integración orgánica	260
1.2 Naturaleza jurídica del contrato de los profesores de religión de la enseñanza pública: principales rasgos de la regulación vigente	261
2. Propuestas de <i>lege ferenda</i>	266
2.1 Preferencia de sistema de libre acceso frente al sistema de integración orgánica	266
2.2 Propuestas relacionadas con la naturaleza jurídica del contrato	268
Bibliografía	273