

## ÍNDICE

<b>UNA VISIÓN PANORÁMICA DE LOS LÍMITES ENTRE LOS ÓRDENES JURISDICCIONALES SOCIAL Y CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO. Nicolás Maurandi Guillén.</b> Magistrado del Tribunal Supremo.....	19
I. Introducción y breve apunte sobre la gravedad de los conflictos .....	22
II. Un esquema teórico de división entre los órdenes contencioso administrativo y social.....	23
1. Orden jurisdiccional Social .....	27
2. Orden contencioso-administrativo .....	27
III. La visión panorámica de los conflictos.....	28
1. Contrato de trabajo.....	29
A) Casos en los que el empleador es una administración pública.....	29
a) Impugnación de los actos separables.....	29
b) Litigios sobre la naturaleza y duración del vínculo del personal al servicio de las Administraciones Públicas.....	33
c) Litigios sobre reclamaciones indemnizatorias deducidas por el personal al servicio de las Administraciones Públicas.....	37
B) Casos en los que el empleador es un particular pero en su régimen de actuación existe alguna nota de Derecho Público.....	39

2. Litigios sobre Derecho colectivo .....	41
3. Actos administrativo sobre material laboral .....	42
A) Referencia especial a la práctica administrativa y la jurisprudencia sobre el ámbito material de competencia de la autoridad administrativa en los expedientes administrativos de extinción laboral.....	57
B) Como muestras significativas de esa práctica judicial merecen destacarse las siguientes .....	58
4. Seguridad Social .....	66
5. Personal estatutario .....	74
A) La evolución de la estructura orgánica de la Seguridad Social y de la ordenación del personal a su servicio.....	77
B) La regulación actual.....	83
IV. Crítica final al actual reparto de materias entre los órdenes contencioso-administrativo.....	87

**ORDEN JURISDICCIONAL COMPETENTE PARA ENJUICIAR LOS ACTOS ADMINISTRATIVOS EN MATERIA LABORAL.**

<b>Nicolás Maurandi Guillén.</b> Magistrado del Tribunal Supremo. <b>Antonio V. Sempere Navarro.</b> Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social.....	89
I. Introducción: la distinción entre Derecho Privado del Trabajo y Derecho Administrativo del Trabajo.....	94
II. La distribución de competencias entre los órdenes jurisdiccionales: complementariedad de la LJCA (art. 3.º) y la LPL (arts. 2.º y 3.º).....	96
1. Criterios generales .....	96
2. Delimitación entre jurisdicción social y contenciosa ...	98
A) Planteamiento general .....	98
B) Las normas en presencia .....	100
a) Orden jurisdiccional social.....	105
b) Orden contencioso-administrativo .....	106
III. Aplicación prejudicial o principal de las normas laborales y órdenes jurisdiccionales.....	107
1. La aplicación prejudicial de normas laborales (Derecho Privado del Trabajo).....	107

2. Una excepción a lo anterior: la cuestión prejudicial devolutiva, pero intraadministrativa, del art. 149 LPL.	108
3. Aplicación principal de normas laborales (Derecho Administrativo del Trabajo). La impugnación jurisdiccional de los actos administrativos de la Administración Laboral .....	112
IV. Exámen de los principales puntos de conflicto entre los órdenes jurisdiccionales social y contencioso-administrativo.....	113
1. Potestad Sancionadora.....	114
2. Autorizaciones administrativas sobre modificación, suspensión y extinción de relaciones laborales.....	117
3. Funciones administrativas distintas a las de policía o fomento: Fogasa y salarios de trámite.....	117
A) Salarios a cargo del Estado .....	118
B) Prestaciones del FOGASA .....	119
4. Elecciones a representantes del personal en las empresas .....	121
5. Clasificación profesional .....	125
6. Trabajos tóxicos, penosos o peligrosos .....	128
7. Fijación de servicios mínimos con ocasión del ejercicio del derecho a la huelga .....	132
8. Casos en que el empresario privado actúa como agente colaborador de la Administración tributaria..	135
V. Estudio especial de las autorizaciones administrativas de vicisitudes contractuales .....	137
1. Introducción.....	137
2. Regulación y modalidades.....	140
A) Despidos colectivos y por fuerza mayor.....	140
a) Despido colectivo.....	142
b) Despido por fuerza mayor: identificación ...	142
c) Despido colectivo: tramitación .....	143
d) Despido por fuerza mayor: tramitación .....	144
B) Suspensiones contractuales por razones económica o de fuerza mayor.....	145
3. Naturaleza y fundamento de esta clase de actividad administrativa .....	149

4. La práctica administrativa y la jurisprudencia sobre el ámbito material de competencia de la autoridad administrativa .....	150
5. Manifestaciones o muestras concretas de la doctrina administrativa y la jurisprudencia.....	154
A) Competencia de la Autoridad laboral. En general.	154
B) Ámbito de competencia de la Autoridad Laboral.	157
C) Ámbito que escapa de su competencia de la Autoridad laboral.....	159
D) Competencia de la Jurisdicción laboral .....	160
E) Relación competencial entre la autoridad administrativa y la judicial.....	162
VI. Una referencia a las cuestiones contenciosas derivadas de procesos concursales.....	171
1. Significado de la reforma.....	171
2. Esquema sobre las novaciones contractuales .....	175
3. Aspectos procesales concretos.....	177
4. El incidente concursal.....	178
5. La primera doctrina judicial significativa.....	181

**CONTRATO DE TRABAJO, CONTRATOS ADMINISTRATIVOS Y PERSONAL ESTATUTARIO. Juan Martínez Moya.**

Presidente del Tribunal Superior de Justicia de Murcia. Magistrado especialista del orden social .....

185	
Primera Parte: Empleo público. Contexto normativo, doctrinal y jurisprudencial .....	192
I. Panorama normativo.....	192
1. El complejo contexto normativo clave de la inseguridad jurídica.....	192
2. Hacia la elaboración de un Estatuto Básico del Empleado Público.....	196
3. La tipología del personal al servicio de las Administraciones Públicas. El marco normativo vigente.....	200
II. La articulación del sistema de acceso: descripción; rasgos diferenciales entre los regímenes funcional y laboral .....	203

1. Descripción .....	203
A) Orden de preferencias .....	203
B) El régimen funcional y el estatutario .....	204
C) El régimen de contratación laboral .....	205
D) El excepcional régimen de contratación administrativa .....	206
E) El régimen de contratación a través de empresas de trabajo temporal.....	207
2. Rasgos diferenciales entre los regímenes jurídicos funcional y laboral.....	209
III. El empleo en la administración pública. Exigencias legales y constitucionales .....	211
1. Exigencias constitucionales .....	211
2. Exigencias legales.....	214
A) Para la contratación de personal fijo .....	216
a) Las relaciones de puesto de trabajo .....	216
b) La oferta pública de empleo. Los planes de empleo .....	220
c) La convocatoria y su resolución .....	221
B) La selección de personal no permanente .....	221
3. El enfoque dado por la jurisprudencia al problema de elección del régimen jurídico de la contratación .....	222
IV. La heterogeneidad y crecimiento del empleo público, la rigidez y uniformidad del régimen jurídico de la función pública como causas de conflicto entre la jurisdicción social y jurisdicción contencioso-administrativa. Aproximación al problema .....	231

Segunda Parte: Empleo público, derecho del trabajo y contratación administrativa: zonas de conflicto entre los órdenes jurisdiccionales social y contencioso-administrativo. Visión jurisprudencial .....

234	
I. Empleo público, derecho del trabajo y contratación administrativa: zonas de conflicto entre los órdenes jurisdiccionales social y contencioso-administrativo ...	234
1. Cuestiones generales.....	234
A) Indicaciones normativas.....	234

a) Jurisdicción social y contencioso-administrativa: criterios para delimitar la competencia con referencia al marco legal .....	234
b) La utilización del concepto «rama social del Derecho» .....	235
B) La jurisdicción laboral, en todo caso, es competente para la determinación de si existe o no relación laboral no obstante haberse acogido la administración pública a la contratación administrativa .....	236
2. Personal al servicio de las administraciones públicas ...	240
A) Irregularidades en vínculo de personal estatutario o funcional .....	240
a) Supuestos de incompetencia de la jurisdicción social: personal contratado inicialmente laboral que posteriormente es nombrado funcionario interino, o personal administrativo de asistencia técnica que anteriormente había prestado servicios laborales: contrato administrativo: efectos de las irregularidades .....	240
b) Compete al orden social conocer sobre la prestación de servicios realizada sin interrupción para ente público a través de distintas formas contractuales, laborales unas, administrativas otras, si es evidente que no se trataba de tareas específicas y esporádicas .....	248
B) Declaración de fijeza de empleados públicos ...	251
a) Es competente la jurisdicción social .....	251
a') Para las pretensiones de declaración de la fijeza de empleados al servicio de Administraciones Públicas .....	251
b') Para la determinación de si existe o no relación laboral no obstante haberse acogido la Administración Pública a la contratación administrativa .....	252
b) Casos particulares .....	255

a') Extinción del contrato de profesores de escuelas universitarias no estatales adscritas a universidades estatales .....	255
b') Colegios Universitarios de titularidad privada. El vínculo de sus profesores es de naturaleza laboral y no administrativa .....	255
c') Reducción de personal laboral español de bases americanas .....	256
C) Relaciones de trabajo inicialmente prestadas en virtud de contratos administrativos pero luego transformados en laborales .....	260
D) Calificación de contrato para la realización de trabajos específicos en la Administración Pública. Competencia de la jurisdicción laboral .....	261
E) Incidencias de las prórrogas .....	266
3. Cuestiones sobre convocatorias en la administración pública: puntos de desencuentro. Criterios oscilantes. Última tendencia: hacia la declaración de la competencia del orden contencioso-administrativo ..	267
A) Convocatorias de acceso .....	267
a) Criterio general: incompetencia del orden jurisdiccional social .....	267
b) Competencia del orden social si se trata de entidades de Derecho Público ajenas a las Administraciones Públicas .....	271
B) Convocatorias de concurso de traslados y listas de espera para contratación temporal .....	272
a) Competencia de la jurisdicción social en incidencia sobre acceso por concurso a puestos de trabajo para personal laboral de las Administraciones Públicas .....	272
b) Listas de espera para contratación temporal.	274
a') El criterio antiguo .....	274
b') El nuevo criterio .....	277
C) Criterio de la unidad jurisdiccional en materia de responsabilidad patrimonial: una regla general precisada de muchas matizaciones .....	287

a) Regla general.....	287
a') Eventual responsabilidad indemnizatoria surgida de la anulación de convocatorias o adjudicaciones de plazas ha de exigirse en el orden jurisdiccional contencioso-administrativo.....	287
b') Los efectos de la anulación de un concurso pueden hacer derivar dos clases de acciones: a) la de extinción del contrato que es competencia de la Jurisdicción Laboral; y b) la de reclamación de daños y perjuicios, propiamente denominada responsabilidad patrimonial de la Administración, para la que no es incompetente la Jurisdicción Laboral.....	291
b) Desviaciones de la regla general. Competencia del orden social. Matizaciones .....	293
a') Reclamación de daños y perjuicios presentada por Auxiliar que contrae hepatitis al pincharse mientras desarrolla su actividad laboral .....	293
b') Médicos estatutarios cuando reclaman indemnización de daños y perjuicios como compensación económica por no disfrutar del descanso ininterrumpido de 36 horas .....	298
c') Reclamación de cantidades posteriores a la sentencia del orden contencioso-administrativo que ordenó la reposición del médico en el cargo en el que había cesado .....	299
d') Pretensión indemnizatoria por no haber podido realizar los accionantes, personal estatutario del Insalud, la jornada más amplia a la que tenían derecho .....	301
e') Reclamación de un trabajador frente a una Administración Pública cuando se	

f') La indemnización por demora en la reincorporación de un trabajador, personal laboral al servicio de CCAA, que ha sido declarado en situación de incapacidad total, y que dicha Administración está obligada a proporcionarle un puesto de trabajo compatible con su estado .....	304
D) Cuestiones prejudiciales administrativas sobre la regularidad de la amortización de puestos de trabajo en la administración como causa de resolución contractual .....	308
E) La continuidad de la duda competencial en algunos temas limítrofes sobre provisión de vacantes en Administraciones Públicas .....	310
II. Cuestiones sobre el personal estatutario. (Situación anterior y posterior a la Ley 55/03, al auto del TS (sala de conflictos) de 20 de junio de 2005 RJ 2005/4466 y STS (sala de lo social) De 15 de diciembre de 2005 ...	310
1. Personal estatutario: una zona de conflicto permanente entre lo social y lo contencioso administrativo .....	310
2. El art. 45.2 de la LGSS de 1974: una «falsa» regla general de atribución de competencias a favor del orden social sobre las cuestiones litigiosas relativas al personal estatutario. El difícil y complejo papel de la jurisprudencia.....	311
3. Ley 55/2003, de 16 de diciembre, del estatuto marco del personal estatutario de los servicios de salud, y los primeros pronunciamientos de las salas de lo social de los Tribunales Superiores de Justicia .....	315

4. El auto del TS (Sala de Conflictos de Competencia) de 20 de junio de 2005 (RJ 2005/4466). La atribución de la competencia al orden contencioso-administrativo .....	324
A) El texto del Auto de la Sala de Conflictos de Competencia .....	324
B) Repercusiones del ATS de la Sala de Conflictos.	334
a) En los Tribunales Laborales.....	334
b) Reacciones doctrinales .....	334
5. Un breve repaso a la jurisprudencia sobre zonas de conflicto entre órdenes social y contencioso en materia de personal estatutario .....	338
6. La STS (Sala de lo Social) de 16 de diciembre de 23405: Crónica de una decisión esperada. Análisis de sus ingredientes y valoración de sus consecuencias .....	340
III. Otras áreas concernientes a la prestación de servicios que provocan fricciones entre órdenes jurisdiccionales contencioso-administrativo y laboral .....	356
1. Casos en los que el empleador es un particular pero actúa como agente o colaborador de una administración pública, en el ejercicio de funciones públicas o con forma fundacional sujeta a un control administrativo .....	356
A) Sucesión de empresa .....	356
B) Cesión ilegal y efectos respecto a la fijeza de la relación laboral .....	357
2. Otros supuestos .....	358
A) Actos sujetos al Derecho Administrativo Laboral. Licencias federativas .....	358
B) Personal docente de centros concertados .....	358
C) Alumnos en Escuelas Taller y actos de universidades estatales.....	358
Tercera parte: valoración y conclusiones .....	359

**CONSIDERACIÓN ESPECIAL DE LAS RELACIONES COLECTIVAS DE TRABAJO. Antonio Martín Valverde.**

Catedrático de Derecho del Trabajo. Magistrado del Tribunal Supremo.....	365
I. El problema de la delimitación de competencias entre órdenes jurisdiccionales.....	368
II. Métodos y criterios del legislador para la delimitación de las competencias del orden social y del orden contencioso-administrativo.....	371
III. Delimitación casuística de las competencias entre lo Social y lo Contencioso-administrativo: el problema de la pluralidad de órganos de jurisprudencia.....	373
IV. La dificultad de aplicación de los criterios generales de delimitación de competencias entre las jurisdicciones social y contencioso-administrativa .....	377
V. Identificación de las zonas de competencia litigiosa en las relaciones colectivas de trabajo .....	379
VI. Delimitación de competencias entre el orden social y el contencioso-administrativo en materia de sindicatos y asociaciones empresariales (libertad sindical, estatutos, subvenciones).....	383
VII. Representantes de trabajadores en las empresas: resultados electorales y facilidades «físicas» de comunicación con el personal (local y tablón de anuncios).....	388
VIII. Las diversas fronteras competenciales litigiosas en la negociación de convenios y acuerdos colectivos de trabajo .....	390
IX. Competencias de control jurisdiccional de las intervenciones gubernativas y administrativas en el desarrollo de los conflictos colectivos de trabajo.....	394
<b>LA INTERVENCIÓN ADMINISTRATIVA EN LAS RELACIONES COLECTIVAS DE TRABAJO. Celsa Picó Lorenzo.</b>	
Magistrada del Tribunal Supremo.....	397
I. Presentación. Una especial mención a la función desempeñada por la sala especial de conflictos de competencia	401
II. Convenios colectivos.....	405

1. Introducción. Una breve referencia a las ordenanzas laborales.....	405
2. La jurisdicción contencioso administrativa se declara competente para conocer de las impugnaciones ...	407
A) Modificación de condiciones de trabajo que contravinieren un convenio colectivo .....	407
B) Convenios colectivos para personal laboral y acuerdos con funcionarios públicos .....	409
a) Jurisprudencia pronunciada con anterioridad a la entrada en vigor de la Ley 9/1987, de 12 de junio: imposibilidad de incluir en Convenios colectivos de modo indistinto a funcionarios públicos y a personal laboral ..	409
b) Convenio colectivo para el personal laboral ..	411
c) Problemática de los convenios colectivos que se aplicaban conjuntamente a personal laboral y a funcionarios públicos bajo la vigencia de la Ley 9/1987, de 12 de junio...	414
d) Convenios colectivos para personal funcionario.....	416
3. La jurisdicción contencioso-administrativa, se pronuncia a favor de la competencia del orden social..	417
A) Convenios colectivos en que la empresa no ostenta la condición de administración pública ...	417
B) Convenios colectivos en que uno de los suscriptores ostenta la condición de administración pública .....	419
a) Pronunciamiento respecto de la competencia para conocer de la impugnación de un convenio colectivo de personal laboral.....	419
b) Convenio colectivo de personal laboral y Acuerdo de condiciones de trabajo del personal funcionario.....	421
4. La jurisdicción social venía conociendo de la impugnación de convenios colectivos al mismo tiempo que el orden jurisdiccional contencioso-administrativo .....	424

5. La jurisdicción social se declara incompetente para conocer acuerdos de la comisión consultiva nacional de convenios colectivos.....	426
A) Acuerdos de la comisión consultiva nacional de convenios colectivos.....	426
B) Conflicto colectivo que afecta a gestión y dotación presupuestaria mediante transferencia de créditos para acción social del personal laboral del ministerio de educación y ciencia .....	427
6. La extensión de los convenios colectivos .....	428
III. Ámbito sindical.....	431
1. Creación de sindicatos, impugnación de estatutos. Competencia del orden social.....	431
2. La protección de la libertad sindical de los trabajadores corresponde al orden social .....	432
3. Elecciones sindicales .....	438
4. Condición de sindicato más representativo .....	440
A) Pronunciamiento de la Sala de lo contencioso-administrativo sobre constitución de secciones sindicales .....	440
5. Cuestiones varias: uso de locales y tablones de anuncios en el centro de trabajo .....	444
IV. Ámbitos que no han planteado conflicto de competencia pese a estar presente la Administración Pública .....	446
1. Personal laboral contratado para trabajar en el exterior.....	446

**LA DELIMITACIÓN DE COMPETENCIAS ENTRE EL ORDEN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO Y EL ORDEN SOCIAL EN MATERIA DE SEGURIDAD SOCIAL.**

**Aurelio Desdentado Bonete. Rafael Fernández Montalvo.**

Magistrados del Tribunal Supremo .....	449
--	-----

I. Introducción: una situación compleja, confusa e inconveniente.....	453
II. El alcance de la jurisdicción: control material y formal del acto de gestión .....	457

III. Los actos de encuadramiento .....	460
IV. La gestión recaudatoria.....	468
1. El objeto de la actividad recaudatoria: el problema de la recaudación en materia de prestaciones .....	468
A) Consideraciones generales: la doctrina inicial de la STS4 20-7-1990 y las rectificaciones posteriores.....	468
B) La ejecución social desplaza la recaudación administrativa.....	473
C) La reclamación de los anticipos: ¿recaudación administrativa o nuevo proceso declarativo?....	474
D) La impugnación de los aspectos recaudatorios del acto como competencia del orden contencioso-administrativo .....	477
E) La determinación del capital coste a abonar por el propio beneficiario como requisito para el acceso a la protección .....	478
2. Actividad recaudatoria y cotización .....	479
V. Los conflictos en materia de prestaciones.....	485
1. Prestaciones de pago único por desempleo y declaraciones de minusvalía.....	485
2. Prestaciones de asistencia social y servicios sociales de las Comunidades Autónomas.....	486
3. Garantía de prestaciones y aplicación de tasas .....	487
VI. Deducciones por pago delegado y reintegros por reaseguro.....	487
VII. La impugnación de sanciones administrativas y sus consecuencias en la acción protectora.....	489
VIII. Gestión administrativa ordinaria y responsabilidad patrimonial de la Administración de la Seguridad Social .....	491