

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
CATALUNYA
SALA SOCIAL

Passeig Lluís Companys s/n
Barcelona
934866175

FEDERACIÓ CATALANA D' AUTOTRANSPORTS DE VIATGERS (F.E.C.A.V.)
C. DIPUTACIÓ 315 pral 1ª
BARCELONA 08009 Barcelona

SECRETARIA JUDICIAL DE SALA D/DÑA. MERCEDES INIESTA GARCIA.
(ng0056)

CÉDULA DE NOTIFICACIÓN DE PROVIDENCIA DE VOTACIÓN Y FALLO Y DE SENTENCIA

En DEMANDAS **5/2011**, la Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña, ha dictado la providencia de votación y fallo y, con fecha 09/05/2011, la sentencia que por copias autorizadas se acompañan a la presente.

Dicha sentencia no es firme y contra la misma puede interponerse recurso de casación, para ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo, el cual deberá prepararse en el plazo de diez días siguientes a su notificación, en la forma prevista en el art. 206.1 y .2 de la Ley de Procedimiento Laboral.

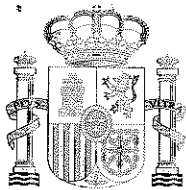
Asimismo, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 227 y 228 del texto procesal laboral, todo el que (a excepción de los trabajadores o causahabientes suyos, los beneficiarios del régimen público de la Seguridad Social, quienes gocen del beneficio de justicia gratuita, el Ministerio Fiscal, el Estado, las Comunidades Autónomas, las Entidades Locales y los organismos dependientes de todos ellos) intente interponer recurso de casación, consignará como depósito la cantidad de 300 euros en la cuenta de consignaciones que esta Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Catalunya tiene abierta en el Banco Español de Crédito-BANESTO-, en la Oficina núm 2015, sita en Ronda de Sant Pere, nº 47, nº 0965 0000 66, añadiendo a continuación los números indicativos del recurso en este Tribunal.

En caso de recurso de casación, la consignación del importe de la condena, cuando así proceda, se efectuará en la cuenta que esta Sala tiene abierta en BANESTO, en la oficina indicada en el párrafo anterior, nº 0965 0000 80, añadiendo a continuación los números indicativos del recurso en éste Tribunal, y debiendo acreditar el haberlo efectuado al tiempo de preparar el recurso en esta Secretaría.

Y para que sirva de notificación en forma a la persona/Centro Oficial que se indica, libro la presente que firmo en Barcelona a diecinueve de mayo de dos mil once

LA SECRETARIA JUDICIAL





TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
CATALUNYA
SALA SOCIAL

SECRETARÍA DE SALA SRA. INIESTA GARCIA
JSP&SOLE

Demandas: 5/2011

Actor: CCOO -- UGT

Demandada: , Associació d'empresaris de Transports de Catalunya (AUDICA) -
Federació catalana d'Autotransports de Viatgers (FECAV)

Reclamación: Conflicto colectivo

DILIGENCIA.- En Barcelona, a 2 de mayo de 2011

La extiendo yo, la Secretario, para hacer constar que con esta fecha se devuelve por el Magistrado Ponente el presente procedimiento. Paso a dar cuenta al Ilmo. Sr. Presidente de la Sala. Doy fe.

PROVIDENCIA.-

ILMO. SR. D. JOSÉ DE QUINTANA PELLICER

ILMO. SR. D. JOSÉ QUETCUTI MIGUEL

ILMA. SRA. D^a. M^a CARMEN FIGUERAS CUADRA

En Barcelona, a 2 de mayo de 2011

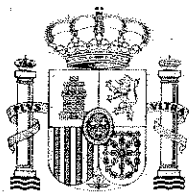
Dada cuenta; se señala para deliberación y votación en el presente procedimiento el día 3 de mayo de 2011

Así lo acordó la Sala y firma el Ilmo. Presidente. Doy fe.

Ante mi.

DILIGENCIA.- Barcelona a la misma fecha. Seguidamente se cumple lo acordado.
Doy fe.





TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
CATALUNYA
SALA SOCIAL

JSP

IL·LM. SR. SEBASTIÁN MORALO GALLEGO
IL·LMA. SRA. ASCENSIÓN SOLÉ PUIG
IL·LM. SR. FRANCISCO BOSCH SALAS

Barcelona, nou de maig de dos mil onze

La Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, formada pels magistrats esmentats més amunt, ha dictat aquesta sentència.

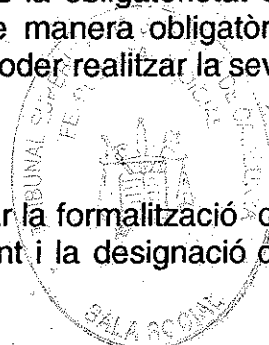
SENTÈNCIA NÚM. 11/2011

A les actuacions núm. 5/2011, iniciades en virtut de demanda de conflicte col·lectiu, ha actuat com a ponent la Ilma. Sra. Ascenció Solé Puig.

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. Amb data 26 de gener d'enguany va tenir entrada en aquest Tribunal Superior demanda de conflicte col·lectiu, promoguda per els responsables de COMISSIÓ OBRERA NACIONAL DE CATALUNYA (CC.OO de Catalunya) i de la UNIÓ GENERAL DE TREBALLADORS de CATALUNYA davant l'ASSOCIACIÓ D'EMPRESARIS DE TRANSPORTS de CATALUNYA (AUDICA) amb domicili al carrer Mare de Déu del Coll, núm. 53 i la FEDERACIÓ CATALANA D'AUTOTRANSPORTS DE VIATGERS (F.E.C.A.V.) amb domicili al carrer Diputació núm. 315, d'aquesta ciutat, sol·licitant-se es declares la obligatorietat de les empreses de facilitar la formació dels conductors que de manera obligatòria deuen de obtindre el Certificat d'Aptitud Professional CAP per poder realitzar la seva tasca professional.

SEGON. Per providència de 27 de gener de 2011 es va acordar la formalització de les presents actuacions, el seu registre en el llibre corresponent i la designació de





TERCER. Per Decret de la Sra. Secretaria judicial d'aquesta Sala de data 15 de febrer d'enguany es va admetre a tràmit la demanda presentada; senyalant-se dia i hora per la celebració dels actes de conciliació i/o judici i per altressi en va acordar requerir a la demandada perquè aportés documentació.

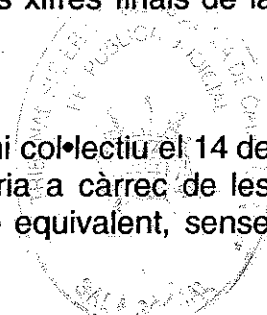
FETS PROVATS

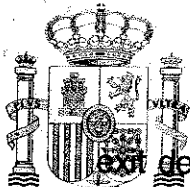
Primer. Els representants acreditats dels Sindicats majoritaris Comissió Obrera Nacional de Catalunya i de la Unió General de Treballadors de Catalunya plantegen demanda en modalitat processal de conflicte col·lectiu a fi de què es reconegui el dret a la Formació de reciclatge periòdic prevista en el R. Decret 1032/ 2007 d'un curs de tres mòduls previstos i un total de 35 hores dintre de la jornada efectiva o equivalent, a càrrec de les empreses del sector de tracció mecànica de Viatgers de la província de Barcelona per als seus treballadors conductors que hagin d'obtenir el Certificat d'Aptitud professional (en davant CAP), imprescindible per poder seguir realitzant la activitat professional a les empreses.

Segon. La Disposició Transitòria Cinquena del Conveni Col·lectiu del sector amb vigència des del 1 de gener de 2009 fins al 31 de desembre de 2010 (BOP 2 d'abril de 2010), crea una Comissió per organitzar la formació dirigida a aquest col·lectiu de conductors ja contractats del conflicte, per obtenir i renovar periòdicament el CAP, d'acord amb els termes establerts en el R. Decret 1032/2007 de 20 de juliol. En el si de la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu s'estudiarà la repercussió i el impacte laboral i buscarà una solució satisfactòria per a ambdues parts. Es reunirà sempre que alguna de les parts ho cregui necessari amb la finalitat d'aconseguir el consens necessari.

Tercer. El R. Decret 1032/2007 obliga als conductors professionals del transport de viatgers a acreditar la obtenció de forma obligatòria del Certificat d'Aptitud Professional per a poder seguir realitzant la seva activitat professional. Segons el que disposa l'Annex 1 de la norma, el curs és de trenta cinc hores en total per a la formació per obtenir el CAP.. Unes vint-i-dos o vint-i-cinc hores del curs estan destinades a la prevenció de riscos laborals segons els tres mòduls previstos (testifical), amb la finalitat d'assolir una conducció racional basada en normes de salut, de seguretat vial i mediambiental, així com servei i logística. Aquest curs està destinat als conductors amb permís de conducció D en les seves variants, que hauran de superar-lo en el període entre el 10 de setembre de 2001 fins al 10 de setembre de 2015 en les dates concretes establertes segons les xifres finals de la numeració del seu carnet de conduir.

Quart. Es va celebrar reunió de la Comissió Paritària del Conveni col·lectiu el 14 de setembre de 2010 a fi de organitzar aquesta formació obligatòria a càrrec de les empreses del sector ocupadores i dintre de la jornada laboral o equivalent, sense





per a adaptar el horari dels torns per a facilitar la assistència, sense que es formés la Comissió per a organitzar aquesta formació, establerta en la Disposició Transitòria cinquena del Conveni.

Cinquè. El dia 22 de novembre de 2010 es va celebrar acte de Conciliació de la demanda presentada el dia 15 de novembre de 2010 davant el Tribunal Laboral de Catalunya que va resultar Sense Acord.

FONAMENTS DE DRET

Primer. Els fets provats són resultat de la prova documental aportada per les parts, declarada pertinent i unida al procediment, i de la prova testifical sobre la formació contínua de reciclatge als conductors ja contractats per empreses del sector a qui va destinada aquesta formació legal obligatòria, i del seu contingut fonamentalment de prevenció de riscos laborals i seguretat en el treball, la salut i la seguretat viària del R. Decret 1032 de 2007.

Segon. Les patronals demandades oposen en primer lloc defecte formal en la redacció de la demanda segons l'article núm. 80, 1 c) de la Llei de Procediment Laboral (RD. Legislatiu 2/1995 de 7 d'abril) i confusió en el objecte de la pretensió en entendre que segons els fonaments legals es pot tractar d'interpretar la Disposició Transitòria cinquena del Conveni Col·lectiu d'aplicació, o es pot entendre que la finalitat és impugnar el Conveni. Consideren que la pètica de la demanda és incongruent , perquè l'acció exercida no és una impugnació del conveni col·lectiu, que s'hauria de tramitar per la modalitat processal establerta en l'article núm. 161 de la Llei de Procediment Laboral. En cas d'impugnar el R.Decret que incorpora la Directiva CEE 2003/59 sobre formació inicial i contínua obligatòria per acreditar la idoneïtat adquirida de conducció de vehicles de tracció mecànica de viatgers, l'ordre social de la jurisdicció no seria el competent i la part demandant no tindria legitimació activa. Fan referència a la Disposició Addicional 6ena. del R. Decret en relació al àmbit funcional del Conveni Col·lectiu de Barcelona del sector (DOG. De 2 d'abril de 2010).

Les objeccions formals de la part demandada no poden prosperar perquè, amb independència de la major o menor fortuna en la redacció de la demanda, els termes de la pètica són clars i s'enquadren dintre dels requisits de la demanda de conflicte col·lectiu ordinària regulat en l'article núm. 154 i següents de la Llei de Procediment Laboral. En cap cas es pot interpretar que la part demandant pretén impugnar el Conveni Col·lectiu del Sector de la Província de Barcelona, i menys que pretengui impugnar el R. Decret a través d'aquest procediment de conflicte col·lectiu. La pètica de la demanda de conflicte col·lectiu limitat al àmbit d'aplicació del Conveni sectorial de transports de viatgers per a la província de Barcelona, per al qual els sindicats demandants tenen la legitimació activa reconeguda, es refereix exclusivament a reivindicar el dret dels conductors de vehicles de transport de



Viatgers que s'acullen al àmbit funcional i territorial del Conveni a obtenir la Formació contínua obligada legalment en l'article núm. 7 del R. Decret, per evitar fonamentalment riscos laborals, a càrrec de les empreses ocupadores per a les quals estiguin treballant i dintre de la jornada laboral, atès el objecte de la formació contínua, essencialment de prevenció de riscos laborals i de seguretat en la salut i en la seguretat viària. La temàtica de la formació contínua constitueix doncs formació en fase de reciclatge, que les empreses associades a les patronals demandades han d'assumir.

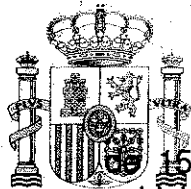
Tampoc admetem que la demanda causi indefensió a la patronal demandada, atès també que es va celebrar l'acte de conciliació prèvia en els termes que consten en l'acta, havent mediat reunió de la Comissió Paritària del Conveni Col·lectiu sectorial a fi de constituir la Comissió prevista en la Disposició Transitòria 5ena. del Conveni per organitzar aquesta formació legal i que imposa una obligació de resultat.

Desestimem en conseqüència les excepcions i defectes denunciats per la part demandada.

Tercer. Entrant sobre el fons de la controvèrsia en relació a la interpretació i aplicació del R. Decret 1032/2007 en relació amb la norma convencional i la obligació empresarial de facilitar aquesta formació concreta al seu càrrec i dintre de la jornada laboral, els demandants fan referència al que estableix l'article núm. 48 del Conveni col·lectiu respecte del temps de formació dels Delegats de Prevenció a càrrec de cada empresa, i del previst en l'article núm. 19,1 i 2 de la Llei 31/1995 de 8 de novembre de Prevenció de Riscos Laborals, sobre la formació dintre de la jornada efectiva de treball o equivalent i a càrrec de la ocupadora, atès l'alt contingut de prevenció i seguretat en el treball i en la conducció viària que conté la formació obligatòria imposada.

L'article núm. 7.1 del R Decret 1032 de 2007 inserit en el Capítol III de Formació Contínua del R. Decret disposa que a formació contínua, obligatòria per a tots els conductors inclosos en l'àmbit d'aplicació de la norma citada, en el qual queden compresos els conductors del àmbit del conflicte col·lectiu present, els haurà de permetre actualitzar els coneixements essencials per al exercici de la seva funció, fent especial atenció a la seguretat per carretera, amb la finalitat d'aprofundir i revisar els coneixements adquirits per a la obtenció del certificat d'aptitud professional acreditatiu de la qualificació inicial. El núm. 2 d'aquesta norma es refereix al contingut del curs i es remet al Annex I del R. Decret. Aquesta formació contínua té una clara finalitat i un contingut essencialment de prevenció de riscos i seguretat en la conducció viària amb caràcter de continuïtat i reciclatge cíclic dels conductors de vehicles de transport de viatgers. La Disposició Transitòria 5ª del Conveni col·lectiu del sector de Tracció Mecànica de Viatgers de la província de Barcelona vigent (BOP. de 2 d'abril de 2010) fa referència i estableix la forma de complir i aplicar la norma legal de forma consensuada, sense que s'hagi assolit aquesta pretensió en un únic intent.

La pretensió del conflicte col·lectiu és desbloquejar aquesta situació a fi de complir amb la formació contínua del R. Decret en desplegament de les Directives europees, i en concret la Directiva 2003/59/ CE del Parlament europeu i del Consell



15 de juliol sobre qualificació inicial i formació contínua dels conductors de vehicles destinats a transports de mercaderies o viatgers per carretera que estableix una nova formació obligatòria per a concrets conductors professionals. A fi de determinar el abast de l'aplicació del R. Decret 1032/2007, que obliga a una formació contínua obligatòria amb alt contingut de prevenció de la salut personal i viària, hem d'acudir a l'article núm. 19, 1 i 2 de la Llei de Prevenció de Riscs Laborals que obliga al empresari, en compliment del deure de protecció, a garantir que cada treballador rebi una formació teòrica i pràctica suficient i adequada en matèria preventiva, tan en el moment de la seva contractació com quan es produeixin canvis o s'introdueixin noves mesures, siguin adoptades de forma autònoma o heterònoma. La formació s'haurà d'adaptar a la evolució dels riscos, a la aparició de nous, i s'haurà de repetir periòdicament quan fos necessari. Aquesta formació s'haurà d'impartir, sempre que sigui necessària, dintre de la jornada de treball o, si no es pot, en altres hores, però amb descompte en la jornada laboral del temps ocupat en aquesta formació. L'empresa ha de córrer amb el cost de la formació, que impartirà de forma directa o amb serveis externs, sense cap despesa per als treballadors afectats. Aquesta norma general imperativa es troba reflectida en l'article núm. 48 del mateix Conveni Col·lectiu d'aplicació de la Província de Barcelona, que en referència a la formació de Delegats de Prevenció disposa que la seva formació serà a càrrec de l'empresa ocupadora.

Quart. En el cas present es fa evident que la formació obligada legalment establerta en el R.Decret 1032 de 2007 queda incorporada en la obligació empresarial del deure de protecció a garantir la formació adequada i suficient exigida en matèria preventiva, atès el contingut essencialment de seguretat personal i de conducció viària que té. La obligatorietat legal d'aquesta formació contínua i cíclica de reciclatge en aquesta matèria preventiva, d'acord amb el que estableix l'article núm. 19, 1 i 2 de la Llei de Prevenció de Riscos Laborals en relació amb la exigència específica del R. Decret per a obtenir la idoneïtat i aptitud per conduir vehicles de transport de viatgers, obliga a què l'empresa dispensi aquesta formació als conductors que treballen per compte seva en els termes establerts en la Llei de 8 de novembre de 1995.

En aquest sentit, la doctrina jurisprudencial del Tribunal Suprem, en sentències de 26 de juny de 2003 (rec. 124/2002), o en Sentència de 12 de febrer de 2008 (recud. 6/2007) que examina la formació en matèria de prevenció de riscos laborals amb cita d'altres sentències anteriors que es refereixen a la formació en empreses de Seguretat Privada, ha mantingut la obligació de les empreses de garantir la assistència del seu personal als cursos de formació permanent, ja que la formació en aquell sector, com en el que examinem, "...presenta identitat de raó que la obligació que estableix a càrrec de les empreses el art- 19.2 de la Llei 31/1995 i ha de tenir una solució anàloga a la prevista en el precepte. La STS. de 25 de febrer de 2002 (RJ.174/2001) que reitera la de 18 d'abril de 2002 (Rec. 2362/2001) manté que aquesta formació ha de compensar el temps invertit en formació pel treballador, *"perquè s'ha de considerar temps de treball si es realitza durant la jornada laboral, o remunerant aquesta dedicació si la formació té lloc fora de la jornada. La raó és que aquesta formació no respon a la decisió lliure del treballador ni a una relació del treballador amb la Administració que queda al marge del seu*



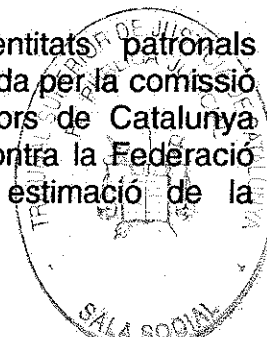
treball a la empresa, sinó que respon a una formació concreta precisament perquè treballa per compte de la ocupadora d'un sector de serveis que la seguretat de l'activitat comercial ha de garantir la empresa, que en resulta beneficiada, perquè, a part de complir amb una obligació legal, li permet realitzar la seva activitat amb major seguretat i amb personal més capacitat. La sentència del TS. de 26 de juny de 2003 ja citada, elimina la obligació d'assistir a cursos de formació fora de la jornada i fa referència al temps de treball entès com aquell en què el treballador posa a disposició de la empresa la seva capacitat productiva i queda sotmès al seu cercle d'organització i disciplina, a diferència del temps de descans, entès com aquell que pertany en exclusiva al treballador del qual ell sol en disposa, preservat a una possible intromissió per part del empresari. La jornada màxima legal establerta en compliment de l'article núm. 34.1 segon paràgraf i art. núm. 35.4 del Estatut dels Treballadors, limita el temps màxim de disposició que l'empresari pot exigir al treballador, d'acord amb la jornada pacta en els convenis col·lectius o en els contractes de treball. Fora d'aquesta jornada la empresa ocupadora no pot exigir al treballador que realitzi prestació professional ni pot desplegar el seu poder de direcció o disciplinari. Conseqüentment tampoc pot exigir formació legal o decidida per ell de forma obligada fora d'hores de treball. Aquestes hores de formació han de ser compensades per l'empresari amb descompte en la jornada de treball i al seu càrrec. Entenem que la Disposició Transitòria 5^a del Conveni Col·lectiu persegueix directament el compliment d'aquesta obligació, més enllà dels termes poc clarificadors de la seva redacció.

En conseqüència, independentment dels termes que puguin constar en altres convenis col·lectius provincials del sector de transport de viatgers o del que disposi el Conveni col·lectiu del sector de Transport de mercaderies que no afecten la controvèrsia present, estimem la demanda de conflicte col·lectiu i declarem el dret dels conductors de vehicles de transport de viatgers acollits al Conveni Col·lectiu de del sector Mecànica de Viatgers de la Província de Barcelona (BOP de 2 d'abril de 2010) a rebre la formació a càrrec de les empreses ocupadores per a la obtenció inicial i posterior del Certificat d'Aptitud Professional (CAP) establert en el R. Decret 1032/2007 necessari per a seguir desplegant l'activitat professional. Declarem la obligació de les empreses a atorgar la llicència al efecte, amb càrrec a la jornada laboral o a realitzar la formació dintre de la jornada laboral com a treball efectiu, amb condemna a estar i passar per aquesta declaració amb les conseqüències citades.

Atesos els fonaments jurídics precedents i les normes citades de general i especial aplicació,

DECIDIM

Desestimar les excepcions formals plantejades per les entitats patronals demandades, i estimar la demanda de conflicte col·lectiu presentada per la comissió Obrera Nacional de Catalunya i la Unió General de Treballadors de Catalunya contra l'Associació d'Empresaris de Transports de Catalunya i contra la Federació Catalana d'Autotransports de Viatgers demandades, i, amb estimació de la demanda:





DEMAN 5/2011 7/7

Notifiqueu aquesta resolució a les parts i a la Fiscalia del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya i expediu-ne testimoni que quedarà unit al rotlle. Incorporeu l'original al llibre de sentències corresponent.

Aquesta resolució no és ferma i es pot interposar en contra recurs de cassació, davant la Sala social del Tribunal Suprem. El dit recurs s'haurà de preparar mitjançant escrit amb signatura d'Advocat i adreçat a aquesta Sala, on s'haurà de presentar en el termini dels deu dies següents a la notificació, amb els requisits establerts en els apartats 2 i 3 de l'Art.219 de la Llei de Procediment Laboral.

Així mateix, de conformitat amb allò disposat en els articles 227 i 228 del text processal laboral, tothom que no ostenti la condició de treballador o drethavent o beneficiari del règim públic de la Seguretat Social o no gaudeixi dels beneficis de justícia gratuïta legalment o administrativa reconeguts i que intenti interposar recurs de cassació, consignarà com dipòsit la quantitat de 300 euros en el compte de consignacions que la Sala té obert en el Banc Espanyol de Crèdit -BANESTO-, en l'Oficina núm 2015 situada a la Ronda de Sant Pere, núm. 47 de Barcelona, n° 0965 0000 66, afegint a continuació els números indicatius del recurs en aquest Tribunal.

La consignació de l'import de la condemna, quan així procedeixi, s'efectuarà en el compte que aquesta Sala té obert en l'oficina bancària esmentada al paràgraf anterior, amb el núm. 0965 0000 80, afegint a continuació els números indicatius del Recurs en aquest Tribunal, i havent d'acreditar que s'ha fet efectiva al temps de preparar el recurs en aquesta Secretaria.

Així ho pronunciem, ho manem i ho signem.

Publicació. La magistrada ponent ha llegit i publicat la sentència en el dia de la data. En dono fe.

