

Vista la proposta de resolució del Servei de Relacions Laborals i Gestió de Programes, de la qual s'ha donat trasllat a aquesta Direcció General de Treball i Benestar Laboral en la mateixa data, el tenor literal de la qual és el següent:

“Proposta de Resolució sobre serveis essencials mínims en ocasió de la vaga convocada en l'empresa FGV a València.

ANTECEDENTS

PRIMER. Mitjançant escrit de data d'entrada d'11 de gener de 2019 en l'empresa *Ferrocarrils de la Generalitat Valenciana (d'ara endavant FGV), subscrit per Ismael Furió Genovés, en qualitat de Secretari d'organització de la Confederació General del treball del País Valencià, es comunica l'ampliació de la convocatòria d'aturs parcials en la vaga convocada en FGV el 4 de desembre de 2018, afectant totes dues convocatòries a tots els serveis i a tot el personal de tots els centres de treball de la província de València, durant els següents dies i hores:

DIES	HORES
23/1/2019	DE 13.15 A 15.15 H
25/1/2019	DE 12 A 14 H
1/2/2019	DE 20 A 22 H
6/2/2019	DE 19 A 20 H
8/2/2019	DE 21.15 A 22.15 H
15/2/2019	DE 14 A 15 H
20/2/2019	DE 9 A 10 H
22/2/2019	DE 20.30 A 22 H
01/3/2019	DE 12 A 14 H
02/3/2019	DE 12.30 A 13.30 , I de 14.15 a 15.15 h.
03/3/2019	DE 13 A 15 H
06/3/2019	DE 13 A 15 H

SEGON. Mitjançant escrit de 4 de desembre de 2018, signat per Ismael Furió Genovés en qualitat de Secretari d'organització de la Confederació General del Treball del País Valencià, es va convocar vaga en FGV, afectant a tots els serveis i tot el personal de tots els centres de treball de la província de València durant els dies i hores que s'especificaven en la referida convocatòria, respecte de la qual l'Autoritat laboral va dictar Resolució establint els serveis essencials mínims, el 12 de desembre de 2018.

TERCER: L'empresa FGV, presta el servei de públic de transport de viatgers a les províncies d'Alacant i València. La vaga afecta a la lliure circulació dels usuaris, i

particularment, als quals no disposen de mitjans propis de locomoció i requereixen desplaçar-se, derivant-se d'això el caràcter essencial de la prestació d'aquests serveis per a la Comunitat.

QUART: Es va intentar la mediació del Tribunal d'Arbitratge Laboral en la reunió celebrada el dia 5 de desembre de 2018, sense que s'aconseguira acord.

CINQUÉ: Les parts van realitzar les següents propostes de serveis mínims, les quals reproduïm literalment

L'empresa, es ratifica en els proposats per a la vaga convocada el 4 de desembre de 2018:

“Davant la vaga convocada per CGT comunicada a FGV el passat 3 de desembre, que afectarà tot el personal de l'empresa Ferrocarrils de la Generalitat Valenciana, en el seu centre de treball de València, i la data del qual d'inici està prevista el dia 14 de desembre de 2018, sol·licitem que es resolga per aqueixa Direcció un determinat percentatge de serveis mínims, amb els fonaments que en aquest escrit es detallen. Estem davant una vaga que abasta períodes ordinaris i períodes on s'espera una major afluència d'usuaris. En efecte, durant la nit de reis està previst realitzar un servei especial, com en anys precedents, a fi d'atendre l'increment de viatgers que es produeix en aquesta data. En efecte, aqueixa nit té lloc la tradicional cavalcada, fet que mou a moltes ciutadanes i ciutadans, famílies senceres, no solament de València capital, sinó de municipis pròxims, a desplaçar-se en transport públic, màximament tenint en compte que els carrers estaran tallats al trànsit privat. Estem també davant una convocatòria de vaga en la qual els aturs convocats també es produeixen en dies laborables i afecten en general períodes ordinaris de treball de la població usuària del servei de transport, coincidint bàsicament amb els horaris normals d'entrada i eixida al treball, universitats i col·legis, centres de salut, horaris comercials, etc., que són les principals causes de desplaçament dels usuaris. Atés que la convocatòria de vaga afecta a la totalitat de la xarxa gestionada per la nostra empresa a València coincidint amb dies laborables i lectius, es veuen afectats una sèrie de drets com són la lliure circulació, l'accés al treball, als centres educatius, o a la conciliació de la vida familiar i la cura dels fills o de persones dependents, se sol·licita a aqueixa Direcció que tinga per efectuades aquestes al·legacions, i, de conformitat amb aquestes, acorde concedir el següent percentatge de serveis mínims en la convocatòria que ens ocupa. Volem fer constar igualment que aquesta vaga coincideix en algunes franges (completament o en part) i dies amb la convocada en Ferrocarrils de la Generalitat per UGT, CCOO, SIF i SCF, que dona començament el mateix dia, per la qual cosa sol·licitem que els serveis mínims que es decreten tinguen en compte aquesta circumstància i la necessitat que els percentatges siguin coincidents amb els quals s'establisquen en la resolució que es dicte en ocasió d'aquesta convocatòria més àmplia, atés que estem parlant de circulacions de trens i tramvies, i de llocs de treball que tenen a veure amb la regularitat i seguretat d'aquestes circulacions, la qual cosa converteix en impossible canviar de percentatge de mínims quan se solapen.

I: Respecte a les circulacions

A. Per a cadascun dels dies i franges horàries de vaga un 95% de les circulacions ordinàries regulars representades gràficament de trens i tramvies.

Sol·licitem així mateix que els trens i tramvies que es troben realitzant les seues circulacions en l'hora d'inici dels aturs continuen les mateixes fins a l'estació o el terminal (no baixador) més pròxim del recorregut que permeta el seu estacionament sense obstaculitzar la circulació, no computant-se en el percentatge de mínims, com així s'ha recollit en anteriors resolucions dictades per aqueixa Conselleria a propòsit d'altres vagues que afectaven aquesta empresa. En aqueix mateix sentit, demanem que, com també s'ha resolt en anteriors resolucions d'aqueixa Conselleria, en el còmput dels percentatges no s'integren els denominats

“trens i tramvies materials”, és a dir, aquells que no transporten viatgers i especialment els coneguts com a trens i tramvies de “reposicionament” la finalitat del qual és la de situar el material mòbil en els punts adequats per a la represa de la circulació a la finalització dels períodes de vaga, a fi d'evitar que els efectes de la mateixa es traslladen a horaris posteriors.

II.- Resta de serveis

- A. Per als serveis de manteniment, instal·lacions fixes i tallers els serveis mínims sol·licitem un 70%, amb un mínim d'una persona en els torns o guàrdies compostos per un solo treballador/a i de dos en els compostos per dos o més persones, per a poder garantir que el treball s'efectua en condicions de seguretat i operativitat mínima, ja que en aquests serveis es fan treballs en altures, fossats o amb risc elèctric. Respecte a les Brigades d'Atenció Permanent es garantirà un mínim de dues persones en cadascuna elles. La prestació d'aquests serveis és necessària per a garantir el servei mínim de trens que s'ha de prestar, atés que tant el material com les instal·lacions han de comptar amb les adequades condicions de seguretat i de disponibilitat que permeten que aquest servei es preste. Cal tindre en compte que el transport de viatgers exigeix la realització d'una sèrie d'actuacions, algunes de correcció d'averies que comprometen la disponibilitat o la seguretat del servei prestat en aqueix moment i altres periòdiques, a fi d'ajustar-se en tot moment als requeriments de seguretat (per exemple, realitzar una sèrie de revisions cada nombre de quilòmetres recorreguts) que de no atendre's, a més de no poder garantir-se la prestació dels serveis mínims de circulació decretats, ocasionaria un efecte multiplicador dels efectes de la vaga més enllà de les franges horàries en les quals la mateixa es duu a terme, amb les repercussions perjudicials que això tindria en un servei essencial com és el transport de viatgers. Tant en els tallers com en els serveis d'Instal·lacions Fixes existeixen les denominades Brigades d'Atenció Permanent (BAP). En concret, existeix servei de BAP en els serveis de tallers, via, comunicacions, peatge, línia aèria i subestacions. Respecte Brigades d'Atenció Permanent sol·licitem que es garantisca en tot moment un mínim de dues persones en cadascuna elles per les següents raons: És necessari garantir un equip mínim de persones en certs treballs (treballs en altures, en fossats, amb risc elèctric, etc.) per a garantir el treball dels qui els duen a terme, per la qual cosa se sol·licita un mínim de dues persones en les BAP que per aqueixa mateixa raó són de més d'una persona.*
- B. Per als serveis de “atenció al client”, “centrals telefòniques” i “registre general” sol·licitem la presència d'una persona en cadascun dels centres a fi de poder oferir informació als usuaris d'aquest mitjà de transport i la presentació de qualsevol document pels ciutadans. Finalment, sol·licitem que en la resolució, tal com es va reflectir en la de 4 de març de 2011 d'aqueixa Conselleria, es reculli, per a major claredat, que la prestació dels serveis mínims es realitzi amb els mitjans personals estrictament necessaris per a assegurar la seua prestació en concisions de màxima seguretat, tant per a la circulació de trens i tramvies com per a la deambulació i ús de les instal·lacions per part dels usuaris”.*

Comité de vaga. Es recullen les seues manifestacions en ocasió de la vaga convocada el 4 de desembre de 2018:

“Aquells la interrupció dels quals pose en perill les condicions normals d'existència de tota o part de la població afectada, conforme a la doctrina emanada de la OIT, i a l'esperit de la nostra constitució”.

FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER. La competència per a establir les mesures necessàries per al funcionament del Servei Públic, a què es refereix l'article 10 del Reial decret llei 17/1977, de 4 de març, ve

atribuïda al Consell de la Generalitat Valenciana i per delegació a la Conselleria d'Economia Sostenible, Sectors Productius, Comerç i Treball, d'acord amb el Decret: 7/2015, de 29 de juny, del President de la Generalitat, pel qual es determinen les conselleries en què s'organitza l'Administració de la Generalitat; el Decret 103/2015, de 7 de juliol, del Consell, pel qual s'estableix l'estructura orgànica bàsica de la Presidència i de les Conselleries de la Generalitat i el Decret 104/2017, de 21 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament Orgànic i Funcional de la Conselleria d'Economia Sostenible, Sectors Productius, Comerç i Treball; i per delegació de signatura la Direcció General de Treball i Benestar Laboral, d'acord amb la Resolució del Conseller d'Economia Sostenible, Sectors Productius, Comerç i Treball de 27 de juliol de 2015.

SEGON. El dret de vaga reconegut en l'article 28.2 CE, té caràcter de dret fonamental, donada la seua ubicació en la Secció primera, del Capítol II, del Títol I CE, i per tant amb els mitjans de tutela i garantia reforçada establits en l'article 53.1 i 2 CE. La STC 11/1981, de 8 d'abril, assenyala (f.j. 9) que “la vaga es consagra com un dret constitucional, la qual cosa és coherent amb la idea de l'Estat social i democràtic de Dret establert per l'article 1.1 CE, que entre altres significacions té la de legitimar mitjans de defensa als interessos de grups i estrats de la població socialment dependents, i entre els quals es compta el d'atorgar reconeixement constitucional a un instrument de pressió que l'experiència secular ha mostrat ser necessari per a l'afirmació dels interessos dels treballadors en els conflictes socioeconòmics, conflictes que l'Estat social no pot excloure, però als quals sí que pot i deu proporcionar els adequats llits institucionals; ho és també amb el dret reconegut als sindicats en l'art. 7 de la Constitució, ja que un sindicat sense dret a l'exercici de la vaga quedaria, en una societat democràtica, buidat pràcticament de contingut; i ho és, en fi, amb la promoció de les condicions perquè la llibertat i la igualtat dels individus i grups socials siguen reals i efectives (art. 9.2 CE)”. En el mateix sentit la STC 33/2011, de 28 de març.

En aquesta línia, la STC 123/1992 de 28 de setembre, va establir que “el dret de vaga, que hem qualificat ja com a subjectiu pel seu contingut i fonamental per la seua configuració constitucional, gaudeix a més d'una singular preeminència per la seua més intensa protecció. En efecte, la Constitució reconeix en el seu art. 37 el dret dels treballadors i empresaris a adoptar mesures de conflicte col·lectiu, però esqueixa d'aquest marc general una d'elles, la vaga, per a col·locar-lo en lloc preferent, l'art. 28, conferint-li -com a tots els del seu grup- una major consistència que es reflecteix en el major rang exigible per a la Llei que el regule i en la més completa tutela jurisdiccional, amb un llit processal “ad hoc” en la via judicial ordinària i el recurs d'empara davant nosaltres (arts. 53, 81 i 161 C.E.). La preeminència d'aquest dret produeix, durant el seu exercici, l'efecte de reduir i en certa manera anestesiar, paraitzar o mantindre en una vida vegetativa, latent, altres drets que en situacions de normalitat poden i deuen desplegar tota la seua capacitat potencial. Tal succeeix amb la potestat directiva de l'empresari, regulada en l'art. 20 de l'Estatut dels Treballadors”.

TERCER. No obstant això, l'assenyalat anteriorment no suposa que els drets fonamentals reconeguts en la Constitució tinguen la consideració d'absoluts o il·limitats. Respecte del dret de vaga, el límit ve dau per la concurrència amb altres drets fonamentals i pel respecte dels béns constitucionalment protegits. Des de la citada STC 11/1981, de 8 d'abril, el Tribunal Constitucional ha anat establint aquests límits (SSTC 26/1981, 33/1981, 51/1986, 53/1986, 27/1989 i 43/1999, entre altres), en la mesura en què la destinatària i creditora dels serveis afectats per la vaga és la comunitat sencera i, al mateix temps, essencials per a ella, sense que la consideració d'un servei com a essencial implique la supressió d'aquest dret, sinó únicament l'adopció de les garanties precises per a compatibilitzar tots dos interessos.

Respecte a les limitacions de la vaga per afectar serveis essencials, la STC 184/2006, de 19 de juny, ha establert el següent: "a) El dret de vaga pot experimentar limitacions o restriccions en el seu exercici derivades de la seua connexió amb altres drets o béns constitucionalment protegits, encara que mai podran depassar el seu contingut essencial, fer-ho impracticable, obstruir-lo més enllà del raonable o despullar-lo de la necessària protecció.

Una d'aqueixes limitacions, expressament previstes en la Constitució, procedeix de la necessitat de garantir els serveis essencials de la comunitat (SSTC 11/1981, de 8 d'abril, FFJJ 7, 9 i 18; 51/1986, de 24 d'abril, FJ 2; 53/1986, de 5 de maig, FJ 3; 27/1989, de 3 de febrer, FJ 1; 43/1990, de 15 de març, FJ 5 a); 148/1993, de 29 d'abril, FJ 5)". Conseqüentment, la consideració d'un servei com a essencial no pot significar de cap manera la supressió d'aquest dret per als treballadors ocupats en tal servei, sinó només l'adopció de les garanties precises per al seu manteniment; assenyalant-se finalment que si la vaga ha de mantindre una capacitat de pressió suficient com per a aconseguir els seus objectius enfront de l'empresa, en principi destinatària del conflicte, no ha de ser-li afegida a la mateixa la pressió addicional del mal innecessari que pateix la comunitat com a usuària dels serveis públics. En el mateix sentit la STS de 29 de maig de 1995 (RJ 4395), va establir que els límits ostenten diferent significació, en funció del servei afectat, per la qual cosa ha d'establir-se una graduació jeràrquica entre aquests, ateses les "característiques" dels quals estan en pugna.

QUART. D'acord amb doctrina constitucional reiterada, el caràcter essencial d'un servei, ho és, no tant per la naturalesa de l'activitat que es desplega, sinó per la dels interessos a la satisfacció dels quals es dirigeix la prestació de què es tracta, havent de ser essencials els béns i interessos satisfets, perquè el servei siga essencial, la qual cosa ens situa, com s'ha assenyalat, en el lliure exercici dels drets fonamentals i de les llibertats públiques i en el lliure gaudi dels béns constitucionalment protegits, que en l'àmbit al fet que es concreta aquesta Resolució, es tradueix en el que es disposa en l'article 19 CE, sobre dret a la circular lliurement. A més, l'article 139.2 CE impedeix als poders públics a adoptar mesures que dificulten la circulació i establiment de les persones.

CINQUÉ. La classe i nombre de treballs que hagen de realitzar-se per a cobrir els drets i llibertats que el servei satisfà, i el tipus de garanties que ha d'adoptar-se, no poden determinar-se de forma apriorística, sinó després d'una valoració i ponderació dels béns o drets afectats, de l'àmbit personal, funcional o territorial de la vaga, de la seua durada i altres circumstàncies que concorren per a aconseguir el major equilibri entre el dret de vaga i aquells altres béns que el propi servei essencial satisfà. (Sentència del Tribunal Superior de Justícia de Madrid de 12 de novembre de 1997, núm. 1147/1997).

En aquest sentit la sentència de la Sala tercera del Tribunal Suprem de 15 de gener de 2007 ha incidit en l'exigència de motivació en les resolucions que fixen els serveis mínims, assenyalant que aquesta mateixa ha de concretar-se fins a aconseguir les circumstàncies singulars de la convocatòria de què es tracte. També la STS de 10 de novembre de 2010, Sala contenciosa administrativa, Secció Setena, ha incidit en aquesta exigència, en major mesura quan es reforcen serveis mínims establits en sentències anteriors, i en l'exigència de distingir en l'establiment de serveis mínims les peculiaritats dels diversos dies i hores que concorren en una mateixa convocatòria.

SISÉ. En l'establiment dels serveis essencials mínims a exercir, és necessari distingir les peculiaritats concretes de cada convocatòria, reflectides en els dies i hores en què tindrà lloc la vaga de què es tracte i que suposen una alteració en major o menor mesura dels interessos dels usuaris.

Els aturs convocats el passat 4 de desembre afectaven a tot el personal d'FGV a la província de València, veient-se compromeses la totalitat de les circulacions previstes durant els mesos de desembre de 2018 i gener de 2019, en els dies i hores recollits en l'escrit de convocatòria.

L'ampliació d'aquesta vaga per a tot el personal d'FGV a la província de València, durant els dies de gener, febrer i març de 2019, suposa igualment l'afectació directa de la totalitat de les circulacions previstes durant els períodes de vaga d'aquests mesos..

Ha de tindre's en compte també quant a l'afectació dels mateixos drets, que es troben vigents els aturs establits en les vagues de la mateixa empresa convocats per a Alacant i València per UGT-CCOO-SIF (Resolució establint els SEM de data 12-XII-2018) i per SF-IV, amb desenvolupament únicament a València (Resolució establint els SEM, de data 28-XI-2018)

Així mateix la vaga convocada en l'empresa EMT a València durant els dies 16, 24 i 29 de gener i 4, 12, 20 i 27 de febrer de 2019 (Resolució establint els SEM de 11.I-2019).

Els aturs convocats l'11 de gener (igual que els convocats el 4 de desembre), coincideixen en bona part amb dies laborals ordinaris, en horaris que en general afecten directament les entrades i eixides dels centres de treball i educatius, o a l'assistència a centres sanitaris, d'atenció terapèutica o d'una altra índole d'ineludible necessitat en més d'una ocasió..

Es veuen perjudicats drets com el de la lliure circulació, el de l'accés al treball, i als centres educatius, o el de la conciliació de la vida familiar, així com el relatiu a cura dels fills i de les persones dependents.

Queda afectat en tot cas el dret dels ciutadans a la lliure circulació, relacionada amb altres desplaçaments de necessitat imperiosa com els que s'han esmentat, sense oblidar que també ho està l'activitat econòmica en general.

Com ja s'ha assenyalat, la vaga és ampliació de la convocada en l'empresa FGV a partir del dia 14 de desembre de 2018, els serveis mínims del qual van ser establits per la resolució del conseller d'economia, sostenible, sectors productius, comerç i treball de 12 de desembre de 2018, als antecedents del qual i fonaments de dret ens remetem, i els donem per reproduïts.

La sentència de 2124/99, de 21 de desembre, de la Secció Tercera de la Sala contenciosa administrativa de Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el seu Fonament de Dret Quart, en relació amb l'establiment dels Serveis Essencials Mínims, va avalar el criteri de la consideració excepcional dels dies de falles i altres festivitats equiparables quant a afluència de persones i les seues conseqüències, en l'establiment dels serveis mínims.

SETÉ. Per a la fixació i ponderació dels serveis mínims, així com per a la percepció de la importància dels serveis prestats, convé conèixer els proporcionats habitualment, que són els que segons les dades oferides per l'empresa, es recullen a continuació, tenint en compte que una magnitud fonamental per a analitzar el servei prestat i per a valorar la necessitat de fixació de serveis mínims essencials, la constitueix el nombre de viatgers que utilitzen el servei, que permet apreciar entre altres qüestions, la importància quantitativa del nombre d'usuaris del ferrocarril i en conseqüència la dificultat per al seu transvasament a altres mitjans de transport.

Les taules de viatgers que va aportar l'empresa corresponien als dies i franges de l'any 2018 equivalents als de la vaga convocada el dia 11 de gener de 2019.

VIATGERS

GENER/FEBRER/MARÇ

	X	V	V	X	V	V	X	V	V	S	Sr	X
	23	25	01	06	08	15	20	22	01	02	03	06
	X	V	V	X	V	V	X	V	V	s	Sr	X
Dies de 2018 equiparables als dies de vagues de 2019	24	26	02	07	08	16	21	23	02	03	04	07

Total viatgers/dia	188.870	194.288	197.060	207.831	202.413	208.215	207.891	209.449	215.372	140.216	109.137	228.209
Respecte a la mitjana diària anual	16 %	15 %	9 %	7 %	3 %	11 %	8 %	10 %	17 %	14 %	11 %	20 %
	29.398	26.614	16.402	13.571	6.199	20.513	14.766	17.826	31.865	25.525	20.550	38.466
	12915	11980	10362	13571	6199	20513	14766	11070	14437	13902	8357	17085
	16483	14634	6040					6756	17428	11623	12193	21381

CIRCULACIONS

data	franja horària	3000 regulars	9000 regulars	3000 i 9000 ampliació	5000 regulars	7000 regulars	5000 i 7000 ampliació	1000 regulars	1000 ampliació	2000 regulars	2000 ampliació	total
Gener												
23	13.15 - 15.15	24	19		21	21		31			27	143
25	12.00 - 14.00	24	20		21	21		25			24	135
Febrer												
1	20.00 - 22.00	22	17		21	21		27			22	130
6	19.00 - 20.00	16	12		13	13		17			15	86
8	21.15 - 22.15	14	9		13	13		16			13	78
15	14.00 - 15.00	16	12		13	13		20			18	92
20	9.00 - 10.00	16	12		13	13		17			16	87
22	20.30 - 22.00	18	13		17	17		22			18	105
Març												
1	12.00 - 14.00	24	20		21	21		25			24	135
2	12.30 - 13.30	12	9		9	10		12			11	63
	14.15 - 15.15	12	10		9	10		14			12	67
3	13.00 - 15.00	17	14		16	15		19			18	99
	13.00 - 15.00	24	20		21	21		27			26	139

Les magnituds del nombre de circulacions per franges horàries i del nombre de viatgers, reflecteixen certa dificultat per al seu transvasament a altres mitjans de transport, donades les circumstàncies recollides en el fonament jurídic anterior, havent de considerar-se a més, que és precisament el perfil d'usuaris més vulnerable, per les seues característiques físiques i socioeconòmiques i la seua dificultat d'accés a alternatives de transport viables com el taxi o el transport privat, el que majorment pot patir les conseqüències del minvament del seu mitjà de transport habitual.

Referent al possible ús de serveis alternatius, ja es va declarar en relació amb la província de València, en la STSJCIV, 2a, 769/2008, F.Sr. Quart, reproduïda en la STSJCIV 38/2012, de 2 de febrer: "...Quant al possible ús de serveis alternatius, és notori que no existeix un servei de ferrocarril alternatiu, ja que la xarxa de metro va vindre a assumir la xarxa

existent de ferrocarrils de via estreta. D'ací l'extraordinària extensió territorial de la xarxa de metro, algunes de les línies de les quals s'estenen molts quilòmetres més enllà no ja del municipi de València, sinó fins i tot dels quals caldria considerar la seua àrea metropolitana, no existint tampoc en molts dels casos un servei alternatiu d'autobusos”.

Cal tindre en compte també, que els aturs estan convocats majoritàriament en dies laborables ordinaris i que en ells queda afectada no solament a l'activitat laboral i econòmica sinó igualment una sèrie de drets connectats com la lliure circulació i accés al treball, als centres educatius, o a la conciliació de la vida familiar, la cura dels fills o de les persones dependents dels usuaris, i particularment d'aquells que no disposen de mitjans propis de locomoció i requereixen desplaçar-se per diferents motius derivant-se d'això el caràcter essencial de la prestació d'aquests serveis per a la Comunitat.

HUITÉ. Així mateix, l'establiment dels serveis mínims tot i que ha d'assegurar la continuïtat del servei durant la vaga, ha de realitzar-se amb un criteri restrictiu, sense pretendre aconseguir el nivell de funcionament habitual, havent d'existir una raonable adequació o proporcionalitat entre la protecció de l'interés de la comunitat i la restricció imposada a l'exercici del dret de vaga, derivada de la fixació d'aquests serveis mínims, entre els sacrificis que s'imposen als vaguistes i els que patisquen els usuaris, (SSTC 51/86, 53/86, i 123/90, entre altres).

Per tot això, cal concloure que en l'adopció de les mesures necessàries per a assegurar el funcionament d'aquests, segons estableix el paràgraf segon de l'art. 10. del Reial decret legislatiu 17/1977 esmentat, ha de conjugarse el dret de vaga dels treballadors per a la defensa dels seus interessos i l'atenció dels serveis essencials per a la comunitat. D'aquesta manera, els serveis essencials han d'establir-se en la justa i estricta mesura per al manteniment d'aquest servei, que implica únicament la prestació dels treballs necessaris per a la cobertura mínima dels drets, llibertat o béns que el propi servei satisfà, però sense aconseguir el nivell de rendiment habitual, ni assegurar el seu funcionament normal. Assenyala el Tribunal Constitucional que aquests serveis mínims afecten la part de l'activitat que es jutja no susceptible d'interrupció per a no danyar irremeiablement els drets fonamentals, les llibertats públiques i els béns protegits constitucionalment, objectiu est que es considera compliment amb el nivell de serveis mínims que s'assenyalen a continuació.

NOVÉ. Amb vista a determinar el percentatge de serveis mínims a exercir cal tindre en compte, a més de les consideracions realitzades sobre el servei que es presta i la seua incidència en el dret fonamental a la lliure circulació, les característiques més concretes del servei en les franges horàries afectades que s'aprecien en les dades presentades sobre circulacions i nombre de viatgers. En primer lloc, l'horari dels aturs i de les jornades de vaga en “hora punta”, en incloure dies laborables ordinaris, i cobrir un ampli espectre d'horaris, afecta a les hores caracteritzades per coincidir amb les entrades i eixides als centres de treball, educatius i centres sanitaris, en les quals la concentració de viatgers és major, i en qualsevol cas, l'ús del servei té un caràcter més ineludible per als usuaris que en altres franges horàries, generant una demanda de servei d'atenció preferent, per la qual cosa resulta convenient diferenciar, en l'establiment dels serveis essencials mínims, entre aquestes hores i les denominades “hores punta”, en les quals la necessitat del servei és menor, sense perjudici que les freqüències de pas s'ajusten a la demanda existent en cada franja horària. L'horari que es considera que de manera raonable cobriria els desplaçaments relacionats amb les entrades i eixides dels centres de treball i educatius al llarg del dia, d'acord a més amb el criteri adoptat en recents convocatòries en el sector són: de 12.00 a 16.00 i de 19.00 a 22.00 hores. Per a aquestes franges horàries, en les quals es presta un servei amb incidència en desplaçaments a centres laborals i educatius o de caràcter ineludible a centres sanitaris o d'índole similar i, tenint en compte el nombre de viatgers que s'ha constatat, en termes absoluts i relatius, es considera raonable, valorant el necessari equilibri entre els interessos exposats, la prestació d'uns serveis essencials mínims equivalent a un 60% de les circulacions dels trens i tramvies, i per a la resta de les franges, coincidents amb les “hores punta”, d'un 50%. També, per motius de seguretat, i per a evitar als usuaris un perjudici excessiu, es considera convenient que els trens i tramvies que es troben circulant en el moment d'inici dels aturs, hagen de continuar les seues circulacions fins a l'estació, no

baixador, més pròxima del recorregut que permeta el seu estacionament. En cas contrari, la prevalença del criteri de seguretat podria obligar a suspendre circulacions afectades mínimament pel període d'atur.

Quant al personal dels serveis de manteniment, instal·lacions fixes i tallers, i de les Brigades d'Atenció Permanent (BAP), la prestació dels seus serveis és necessària per a garantir el servei mínim de circulacions que s'haurà de prestar, atès que tant el material com les instal·lacions han de comptar amb les adequades condicions de seguretat i de disponibilitat que permeten que aquestes circulacions efectivament es presten. Cal tindre en compte que el transport de viatgers exigeix la realització d'una sèrie d'actuacions, algunes de correcció d'averies que comprometen la disponibilitat o la seguretat del servei prestat en aqueix moment i altres periòdiques, a fi d'ajustar-se en tot moment als requeriments de seguretat (per exemple, realitzar una sèrie de revisions cada nombre de quilòmetres recorreguts) que de no atendre's, a més de no poder garantir-se la prestació dels serveis mínims de circulació decretats, ocasionaria un efecte multiplicador dels efectes de la vaga més enllà de les franges horàries en les quals la mateixa es duu a terme. Per a poder cobrir aquests serveis que no afecten directament les circulacions però sí que poden incidir en les mateixes s'hauria de garantir la prestació d'un 30% el servei habitual, en concordança amb el que s'estableix en convocatòries anteriors.

Ha de precisar-se que per raons de seguretat, en relació amb el servei de BAP és necessari garantir un equip mínim de dues persones en certs treballs (treballs en altures, en fossats, amb risc elèctric, etc.). També, per motius de seguretat, en el cas, de comunicacions i línia aèria s'ha de garantir que el servei mínim siga de dues persones.

Per part seua, el personal administratiu dels serveis d'atenció al client, centrals telefòniques i registre general fa tasques que no incideixen directament en les circulacions i que a més són fàcilment demorables, si bé es considera necessària la presència mínima d'una persona en cadascun dels centres a fi de poder oferir informació als usuaris d'aquest mitjà de transport i la presentació de qualsevol document pels ciutadans.

DÈCIM. Els anteriors serveis mínims s'estableixen en atenció a la incidència en la societat en general i tenint en compte així mateix que en la fixació dels serveis mínims s'ha de respectar el dret de vaga, sense impedir ni menyscar el seu exercici mitjançant mesures indirectes.

ONZÉ. En la present Resolució s'han complert totes les prescripcions legals de caràcter general, així com les específiques reguladores de la matèria concreta.

Per tot això, vistos els preceptes legals citats i altres de general i pertinent aplicació, s'eleva la següent

PROPOSTA DE RESOLUCIÓ

PRIMER. Als efectes previstos en article 10.2 del Reial decret llei 17/1977, de 4 de març, i disposicions concordants, es determinen les mesures necessàries per a assegurar els serveis essencials mínims que hauran de prestar-se pel personal afectat mentre dure la situació de vaga per als dies i hores convocades, en els termes que a continuació s'especifiquen:

Per a les "hores punta", de 12.00 a 16.00 i de 19.00 a 22.00 hores, en cadascun dels dies de vaga, un 60% de les circulacions ordinàries regulars representades gràficament dels trens i tramvies.

Per a les "hores punta", coincidents amb la resta de les franges horàries, un 50% de les circulacions ordinàries regulars representades gràficament dels trens i tramvies.

Per als Serveis de “Manteniment” “Instal·lacions Fixes” i “Tallers”, els serveis mínims aconseguiran un 30%, garantint-se en tot moment un mínim de dues persones en cadascuna de les Brigades d'Atenció Permanent.

Per als Serveis de “Atenció al Client”, “Centrals Telefòniques” i “Registre General” es garantirà la presència d'una persona en cadascun dels centres a fi de poder oferir informació als usuaris d'aquest mitjà de transport i la presentació de qualsevol document pels ciutadans.

Els trens i tramvies que es troben realitzant les seues circulacions en l'hora d'inici dels aturs hauran de continuar les mateixes fins a l'estació o terminal en el cas del tramvia (no baixador) més pròxima del recorregut que permeta el seu estacionament sense obstaculitzar la circulació, no computant-se en el percentatge de serveis mínims

No s'integren en el còmput dels percentatges, els denominats “trens i tramvies materials”, és a dir aquells que no transporten viatgers, i especialment els coneguts com a trens de “reposicionament”, la finalitat del qual és la de situar el material mòbil en els punts adequats per a la represa de la circulació a la finalització dels períodes de vaga, a fi d'evitar que els efectes de la mateixa es traslladen a horaris posteriors.

La participació del personal en la realització dels serveis mínims tindrà caràcter rotatori diari.

A l'empresa, sentit el comitè de vaga, correspondrà l'aplicació d'aquests serveis, així com els altres de caràcter essencial no previstos en aquest acte, que hauran de prestar-se amb els mitjans personals estrictament necessaris per a assegurar la seua prestació en condicions de màxima seguretat, tant per a la circulació de trens i tramvies com per a la deambulació i ús de les instal·lacions per part dels usuaris, responsabilitzant-se les parts del compliment d'aquests serveis essencials mínims.

SEGON. El que es disposa en els apartats anteriors d'aquesta Resolució, no suposarà cap limitació dels drets que la normativa reguladora de la vaga reconega al personal en aquesta situació no emprat en la cobertura dels serveis mínims establits, ni tampoc afectarà la tramitació o efectes de les peticions que motiven la vaga.

TERCER. Notifique's la Resolució als serveis competents de la Conselleria d'Habitatge, Obres Públiques i Vertebració del Territori, als sindicats convocants i a la Subdelegació del Govern a València.

QUART. La present Resolució tindrà efectes immediats des de la data de la seua notificació a les parts interessades.

El que es trasllada als oportuns efectes.

No obstant això per aqueixa Direcció General s'acordarà el pertinent en Dret.

LA CAP DEL SERVEI DE RELACIONS LABORALS I GESTIÓ DE PROGRAMES

Firmado por Soledad Sánchez-tarazaga
Marcelino el 17/01/2019 10:12:16

Soledad Sánchez-Tarazaga Marcelino”

Als antecedents de fet i fonaments de dret a dalt assenyalats, són aplicable els següents,

Fonaments de Dret

I. És competent per a establir les mesures necessàries per al funcionament del Servei públic, a què es refereix l'article 10 del Reial decret llei 17/1977, de 4 de març, el Consell de la Generalitat Valenciana i per delegació a la Conselleria d'Economia Sostenible, Sectors Productius, Comerç i Treball, d'acord amb el Decret 7/2015, de 29 de juny, del President de la Generalitat, pel qual es determinen les conselleries en què s'organitza l'Administració de la Generalitat; el Decret 103/2015, de 7 de juliol, del Consell, pel qual s'estableix l'estructura orgànica bàsica de la Presidència i de les Conselleries de la Generalitat i el Decret 104/2017, de 21 de juliol, pel qual s'aprova el Reglament Orgànic i Funcional de la Conselleria d'Economia Sostenible, Sectors Productius, Comerç i Treball; i per delegació de signatura la persona titular Direcció General de Treball i Benestar Laboral, d'acord amb la Resolució del Conseller d'Economia Sostenible, Sectors Productius, Comerç i Treball de 27 de juliol de 2015.

II. De tot l'actuat, obrant en aquest expedient, cal estimar en la seua integritat els antecedents de fet i els fonaments de dret recollits en la proposta de resolució a dalt transcrita literalment, per la qual cosa procedeix assumir en els seus propis termes la referida proposta de resolució.

Per tot això,

RESOLC

PRIMER. Als efectes previstos en article 10.2 del Reial decret llei 17/1977, de 4 de març, i disposicions concordants, es determinen les mesures necessàries per a assegurar els Serveis Essencials Mínims que hauran de prestar-se pel personal afectat mentre dure la situació de vaga per als dies i hores convoqueus, en els termes que a continuació s'especifiquen:

Per a les "hores punta", de 12.00 a 16.00 i de 19.00 a 22.00 hores en cadascun dels dies de vaga, un 60% de les circulacions ordinàries regulars representades gràficament dels trens i tramvies.

Per a les "hores punta", coincidents amb la resta de les franges horàries, un 50% de les circulacions ordinàries regulars representades gràficament dels trens i tramvies.

Per als Serveis de "Manteniment" "Instal·lacions Fixes" i "Tallers", els serveis mínims aconseguiran un 30%, garantint-se en tot moment un mínim de dues persones en cadascuna de les Brigades d'Atenció Permanent.

Per als Serveis de "Atenció al Client", "Centrals Telefòniques" i "Registre General" es garantirà la presència d'una persona en cadascun dels centres a fi de poder oferir informació als usuaris d'aquest mitjà de transport i la presentació de qualsevol document pels ciutadans.

Els trens i tramvies que es troben realitzant les seues circulacions en l'hora d'inici dels aturs hauran de continuar les mateixes fins a l'estació o terminal en el cas del tramvia (no baixador) més pròxima del recorregut que permeta el seu estacionament sense obstaculitzar la circulació, no computant-se en el percentatge de serveis mínims

No s'integren en el còmput dels percentatges els denominats "trens i tramvies materials", és a dir aquells que no transporten viatgers, i especialment els coneguts com a trens de "reposicionament", la finalitat del qual és la de situar el material mòbil en els punts

adequats per a la represa de la circulació a la finalització dels períodes de vaga, a fi d'evitar que els efectes de la mateixa es traslladen a horaris posteriors.

La participació del personal en la realització dels serveis mínims tindrà caràcter rotatori diari.

A l'empresa, sentit el comitè de vaga, correspondrà l'aplicació d'aquests serveis, així com els altres de caràcter essencial no previstos en aquest acte, que hauran de prestar-se amb els mitjans personals estrictament necessaris per a assegurar la seua prestació en condicions de màxima seguretat, tant per a la circulació de trens i tramvies com per a la deambulació i ús de les instal·lacions per part dels usuaris, responsabilitzant-se les parts del compliment d'aquests serveis essencials mínims.

SEGON. El que es disposa en els apartats anteriors d'aquesta Resolució, no suposarà cap limitació dels drets que la normativa reguladora de la vaga reconega al personal en aquesta situació no emprat en la cobertura dels serveis mínims establits, ni tampoc afectarà la tramitació o efectes de les peticions que motiven la vaga.

TERCER. Notifique's la Resolució als serveis competents de la Conselleria d'Habitatge, Obres Públiques i Vertebració del Territori, als sindicats convocants i a les *Subdelegacions del Govern.

QUART. La present Resolució tindrà efectes immediats des de la data de la seua notificació a les parts interessades.

Advertisca's amb la notificació a les parts el dret que els assisteix de recórrer la present Resolució davant la Sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, conforme al que es disposa en la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa, dins del termini dels deu dies hàbils següents a la seua notificació, en la forma prevista en els articles 115 i següents de l'esmentada Llei.

EL CONSELLER D'ECONOMIA SOSTENIBLE, SECTORS
PRODUCTIUS, COMERÇ I TREBALL

Per delegació de signatura LA DIRECTORA GENERAL DE TREBALL I BENESTAR
LABORAL

(Resolució del Conseller d'Economia Sostenible, Sectors Productius, Comerç i Treball
de 27 de juliol de 2015)

Cristina Moreno Fernández