

TITULARIDAD DEL DERECHO DE LIBERTAD SINDICAL

1. SUJETOS TITULARES: TRABAJADORES ASALARIADOS, FUNCIONARIOS Y SINDICATOS

► Aparentemente, el art. 28.1 CE opta por un ámbito subjetivo general del derecho (*Todos tienen derecho a sindicarse libremente*).

► Pero una interpretación sistemática obliga a acudir también al art. 7 CE, lo que explica que el art. 1.1 LOLS se refiera sólo a ***todos los trabajadores***.

► La consecuencia inmediata es la **exclusión de los empresarios** del ámbito subjetivo de la libertad sindical, aunque la incorrecta redacción de la Disposición Derogatoria de la LOLS pudiera hacer pensar lo contrario.

► Por otro lado, debe tenerse en cuenta que ***los sindicatos***, como consecuencia del derecho de fundación (art. 28.1 CE), son también titulares del derecho (art. 2.2 LOLS).

La noción de TRABAJADOR que emplea la LOLS es de **carácter material** (art. 1.2), incluyendo también a funcionarios y personal estatutario, personas que se hallan vinculadas a su empleador por una relación administrativa o estatutaria, y no laboral en sentido técnico jurídico.

Esta amplitud, sin embargo, debe ser matizada, para lo cual **hay que distinguir entre dos grandes categorías** de sujetos:

A) Trabajadores asalariados en sentido estricto (sujetos a un contrato de trabajo)

B) Funcionarios públicos y personal estatutario (sujetos a una relación administrativa o estatutaria con la Administración)

A) TRABAJADORES ASALARIADOS

► Engloba a todos los sujetos de una relación laboral (art. 1.1 ET), con independencia del carácter del empresario (particular o Administración Pública).

► Es preciso, no obstante, señalar la existencia, por un lado, de ciertas *restricciones* que afectan a determinados trabajadores y, por otro, de algunas *asimilaciones* que amplían el ámbito subjetivo inicial a otros sujetos que, en principio, no son estrictamente trabajadores.

a) *Restricciones* → se refieren, fundamentalmente, al personal civil no funcionario dependiente de establecimientos militares (Disposición Adicional Tercera LOLS), pues se prohíbe la actividad sindical en los centros de trabajo.

Respecto de los ciudadanos extranjeros en situación irregular (arts. 3 y 11.1 LO 4/2000, de 2 de enero), la STC 236/2007 ha declarado la inconstitucionalidad del último precepto citado en lo referente al derecho a sindicarse libremente, por lo que ya no es posible hablar aquí de restricción.

b) Asimilaciones (art. 3.1 LOLS) → trabajadores autónomos no empleadores, trabajadores en paro y pensionistas de incapacidad y jubilación



► tienen derecho a afiliarse a organizaciones ya constituidas pero no a fundar sindicatos para la defensa de sus intereses específicos.

B) FUNCIONARIOS PÚBLICOS

► También aquí debe matizarse la amplitud del art. 1.2 LOLS, entre otros motivos por la heterogeneidad de cuerpos funcionariales y por la propia naturaleza del empleador.

► Pueden distinguirse, así, **cuatro supuestos** a partir del texto constitucional



- a) Funcionarios, en general → arts. 28.1 y 103.3 CE
- b) Miembros de las Fuerzas Armadas e Institutos Armados militares → art. 28.1 CE
- c) Funcionarios de Policía → art. 28.1 CE
- d) Jueces, Magistrados y Fiscales → art. 127.1 CE

a) Funcionarios, en general → el carácter expansivo del art. 1.2 LOLS tiene que corregirse parcialmente, a la vista de las peculiaridades en materia de negociación y órganos de representación (Ley 7/2007, de 12 de abril: Estatuto Básico del Empleado Público).

b) Fuerzas Armadas e Institutos Armados de carácter militar → la LOLS opta por la solución más radical de las posibles dentro del art. 28.1 CE, que es la exclusión (art. 1.3). Por lo tanto, los miembros de las FAS y de la Guardia Civil que se hallen en activo carecen del derecho de libertad sindical.

Pueden, en cambio, constituir asociaciones con fines sociales, culturales o económicos, distintos de la actividad sindical. Igualmente, cuentan con los *Consejos Asesores de Personal*, como órganos de representación de intereses profesionales (Ley 17/1999 y Ley 42/1999; LO 11/2007, de 22 de octubre).

c) Funcionarios de Cuerpos y Fuerzas de Seguridad sin carácter militar → la LOLS se remite a su normativa específica *dado el carácter armado y la organización jerarquizada de estos Institutos* (art. 1.5). Dicha normativa viene dada por la LO de Fuerzas y Cuerpos de Seguridad [LO 2/1986, de 13 de marzo (LOFCS)] y la legislación autonómica, que obliga a distinguir entre tres supuestos:

■ **Cuerpo Nacional de Policía:** el art. 18 LOFCS establece ciertas restricciones, pues los sindicatos que puedan constituirse al efecto habrán de ser de ámbito nacional y de ellos sólo podrán formar parte miembros del Cuerpo.

■ **Policías Autonómicas:** derecho de sindicación pleno, como otros funcionarios, a tenor de las Leyes autonómicas 4/1992 (Ertzaintza → arts. 98 a 104) y 26/2002

(Mossos d'Esquadra). Supletoriamente, se aplica la Ley 7/2007, 12 de abril (EBEP).

▣ **Policías Locales:** de nuevo, derecho de sindicación pleno, al igual que otros funcionarios, por aplicación de la normativa autonómica y local. Como en el caso anterior, la Ley 7/2007, de 12 de abril, tiene carácter supletorio.

► Sin embargo, el art. 6.8 LOFCS contiene una prohibición aplicable a los distintos cuerpos de policía, al proscribir el derecho de huelga y cualquier otra medida de conflicto.

d) Jueces, Magistrados y Fiscales en activo → el art. 1.4 LOLS recoge la prohibición constitucional (art. 127.1 CE) que impide a estos funcionarios sindicarse pero no, en cambio, constituir y formar parte de asociaciones profesionales. Así se prevé en los arts. 401 LOPJ y 54 y 59 del Estatuto Orgánico del Ministerio Fiscal. Al resto de funcionarios al servicio de la Administración de Justicia no les afecta esta prohibición.

2. EL CASO DE LOS TRABAJADORES AUTÓNOMOS*

Líneas atrás se han apuntado cuáles son las previsiones contenidas en el art. 3.1 LOLS para los autónomos no empleadores.

Pues bien, la entrada en vigor de la Ley del Estatuto del Trabajo Autónomo (Ley 20/2007) no ha alterado dicho planteamiento. Lo que su Título III (arts. 19 y ss.) ha hecho al regular los **derechos colectivos** de los trabajadores autónomos ha sido sistematizar las diferentes posibilidades existentes para las distintas situaciones y casos de autónomos que dicha norma contempla.

De este modo, sintetizando mucho las opciones, cabe hablar de una **triple posibilidad** en relación con el derecho de sindicación, según la realidad con que nos encontremos: asociacionismo profesional, sindicación y asociacionismo empresarial.

* Para profundizar sobre este tema, puede consultarse el texto elaborado por el prof. Baz Rodríguez, titulado “Los derechos colectivos de los trabajadores autónomos”, que se aporta también en la plataforma *Studium* y que se encuentra incluido en el libro colectivo *Lecciones sobre trabajo autónomo y economía social*, editado por Tirant lo Blanch en 2009.