

¿ ES UNA ACTIVIDAD LABORAL?

Elías González-Posada Martínez.
Catedrático de Derecho del Trabajo.

La existencia de distintos Acuerdos de Asociación entre la U.E. y algunos Estados europeos no comunitarios, así como la creciente corriente de opinión en algunos países miembros sobre el reconocimiento de la naturaleza jurídico laboral de la prostitución, merecen recordar una reciente sentencia comunitaria.

El Tribunal de Justicia Comunitario resolvió en una decisión prejudicial, la interpretación de los Acuerdos europeos por los que se crearon sendas asociaciones entre las Comunidades Europeas y sus Estados miembros, por una parte, y las Repúblicas Polaca y Checa, por otra.

Las Sras. Jany, Szepietowska, Padevetova, Zacalova, Hrubcinova y Überlackeroва establecieron su residencia en los Países Bajos, conforme a la Ley de extranjería, trabajando todas ellas en Amsterdam como «prostitutas de escaparate». Las seis presentaron al Jefe de Policía de Amsterdam solicitudes de permiso de residencia para trabajar como prostitutas por cuenta propia, alegando «razones imperiosas de carácter humanitario», siendo desestimadas en el orden administrativo por el Secretario de Estado. A continuación, las demandantes en un procedimiento principal presentaron una serie de reclamaciones contra dichas decisiones, que fueron igualmente desestimadas por infundadas, debido a que la prostitución se juzgaba una actividad prohibida o, al menos, no se trataba de una forma de trabajo socialmente aceptada, no pudiendo considerarse tal trabajo ni como regular ni como profesión liberal.

Contra la decisión administrativa se instó un recurso ante el órgano jurisdiccional nacional, y éste planteó sendas cuestiones prejudiciales ante el Tribunal de Justicia Comunitario, entre ellas las siguientes:

¿Pueden los nacionales polacos y checos invocar directamente los Acuerdos, e iniciar y proseguir actividades económicas por cuenta propia y a establecer y gestionar empresas, con independencia de la política seguida sobre este extremo por el Estado miembro de que se trata?

¿Permite el Acuerdo con Polonia y la República Checa que la prostitución no se incluya entre las actividades económicas por cuenta propia, porque la prostitución no está comprendida en la definición que figura en los artículos correspondientes de los acuerdos con Polonia y con la República Checa, por razones de moralidad, ya que la prostitución está prohibida en la mayoría de los países asociados, y entraña problemas difíciles de controlar en relación con la libertad de acción y la independencia de las prostitutas?

El Tribunal de Justicia Comunitario entendió que según jurisprudencia reiterada, una prestación de trabajo asalariado o una prestación de servicios retribuidos deben considerarse como actividad económica en el sentido del artículo 2 del Tratado y que la prostitución constituye una prestación de servicios remunerada que está comprendida en el concepto de actividad económica. La actividad de prostitución ejercida de manera independiente puede considerarse un servicio prestado a cambio de remuneración y, por

consiguiente, está incluida en ambos conceptos. La resolución judicial indicó igualmente que en la mayoría de los Estados miembros la prostitución no está prohibida en cuanto tal, y las prohibiciones se refieren más bien a determinados fenómenos que la rodean, como la captación de clientes, el tráfico de mujeres, la prostitución de menores, el proxenetismo y la estancia clandestina de trabajadores.

Con relación a la inmoralidad de la actividad de prostitución, evocada por el órgano jurisdiccional remitente, el Tribunal Comunitario consideró que como se ha declarado en otra jurisprudencia, no le corresponde a él sustituir por la suya la apreciación de los legisladores de los Estados miembros en los que una actividad supuestamente inmoral se practica legalmente

En consecuencia según el Tribunal de Justicia, para que una autoridad nacional pueda establecer una excepción de orden público es necesario que exista una amenaza real y suficientemente grave que afecte a un interés fundamental de la sociedad, más aún cuando los comportamientos del Estado miembro los acepta respecto de sus propios nacionales, razón por la cual no pueden considerarse una verdadera amenaza para el orden público en el contexto de los Acuerdos de asociación Comunidades/Polonia y Comunidades/República Checa. Así pues, la posibilidad de aplicar la excepción de orden público prevista en dichos Acuerdos, está supeditada, por lo que respecta a los nacionales polacos y checos que deseen ejercer una actividad de prostitución en el territorio del Estado miembro de acogida, a la condición de que dicho Estado haya adoptado medidas efectivas para controlar y reprimir igualmente las actividades de este tipo ejercidas por sus propios nacionales.