

MODELO DE ESCRITO DE ALEGACIONES A ACTA DE LA INSPECCIÓN DE TRABAJO SOBRE INFRACCIONES Y LIQUIDACIONES RELACIONADAS CON "FALSOS AUTÓNOMOS"

D./D^a(nombre y apellidos)....., mayor de edad, con N.I.F. n° y domicilio a efectos de notificaciones en(calle, plaza, avenida, etc.)....., n°, piso y CP, de, actuando en calidad de ...(administrador, representante legal, etc.)..... de la compañía mercantil(nombre o razón social)....., comparece, y como mejor proceda, **EXPONE:**

Que en el Procedimiento (Sancionador/de Liquidación), con expediente, me ha sido notificada, con fecha....., el acta de inspección extendida con fecha..... y me ha sido conferido un plazo de 15 días para que alegue cuanto considere conveniente y presente los documentos, justificantes y pruebas que estime oportunos.

Que, evacuando el traslado conferido, y no estimando conforme a Derecho la propuesta de (Sanción/Liquidación) incluida en el acta de inspección que se me notifica, es por lo que, mediante el presente escrito vengo a formular las siguientes

ALEGACIONES

PRIMERA.- Niego los hechos que se me imputan, por no ser cierto que D./D^a..... sea realmente un trabajador por cuenta ajena, conocido como "**falso autónomo**", tal y como sostiene la ITSS en el acta de inspección.

La relación laboral por cuenta ajena viene recogida en el **artículo 1.1 del Estatuto de los Trabajadores**, que delimita cómo debe de ser una relación laboral por cuenta ajena, definiéndola como la prestación de servicios con carácter voluntario cuando concurren, además de dicha voluntariedad, tres notas que también han sido puestas reiteradamente de manifiesto por la jurisprudencia, cuales son, la ajenidad en los resultados, la dependencia en su realización y la retribución de los servicios.

La dependencia, entendida por nuestro Tribunal Supremo como situación del trabajador sujeto a la organización y gestión de la empresa, y la ajenidad, respecto al régimen de retribución, constituyen elementos esenciales que diferencian la relación de trabajo por cuenta ajena de otros tipos de contrato de carácter civil o mercantil, así como de otras prestaciones tales como los trabajos realizados a título de amistad, benevolencia o buena vecindad, o los trabajos familiares.

En este caso **NO** concurre, ni se ha acreditado por la ITSS, el requisito de dependencia exigido por la jurisprudencia del Tribunal Supremo.

En la **Sentencia 44/2018, N° Recurso 3394/2015**, de fecha del 24 de enero de 2018, se recogió el criterio que el Tribunal Supremo para determinar que un autónomo es en realidad un "*falso autónomo*". Esta postura se ha completado con los autos con n° de recurso 837/2018 y 1231/2018 y con fecha de 22 de octubre de 2019 y 22 de noviembre de 2018, respectivamente y, especialmente, por la **STS 2924/2020** (Sentencia "*Glovo*") en la que se insiste en la falta de autonomía y en la prestación de servicio insertado en la organización de trabajo del empleador.

Sin embargo, el trabajador autónomo con el que la empresa mantiene un contrato mercantil asiste al centro de trabajo de la empresa previo acuerdo entre ambos, por obvias razones de coordinación, pero ni de forma preestablecida, ni durante un tiempo concreto ni, por supuesto, sometido a ningún horario.

Asimismo, tampoco se encuentra D./D^a..... insertado en la organización de trabajo del empleador o empresario; la empresa le encomienda los trabajos objeto del contrato mercantil que nos une, pero **NO** programa su actividad; siendo en todo momento D./D^a..... el que se organiza respecto a cómo llevar a cabo su actividad.

Finalmente, D./D^a..... no solo presta servicios en exclusiva para la empresa, sino que, como profesional que es, mantiene contratos y presta sus servicios para otros clientes.

En consecuencia, los hechos que, según la ITSS, motivan la sanción a imponer, y la liquidación que se deriva, no han resultado suficientemente acreditados por la Administración, al no haberse aportado por la Administración los medios probatorios que determinen la imputación de los citados hechos al presunto sujeto infractor, falta una actividad probatoria por parte de la Administración, que tan sólo se basa en meras manifestaciones o conjeturas.

O dicho de otro modo, la ITSS no ha acreditado, en modo alguno, que realmente D./D^a..... sea un trabajador por cuenta ajena, ni tampoco que el contrato mercantil encubra a un supuesto "*falso autónomo*".

En el marco de un procedimiento sancionador, a quien corresponde la aportación de aquellas pruebas de cargo que enerven la presunción de inocencia y permitan sancionar es a la Administración; y el respeto a los derechos que consagra el Art. 24 de la CE exige la práctica de una prueba de cargo válida y suficiente para enervar la presunción de inocencia.

Las actas de inspección no son más que un medio probatorio admisible, aportado por la Administración; pero es perfectamente posible actuar contra ellas (SSTS de 29 de Junio y 27 de Abril de 1998) y articular prueba en contrario porque la presunción de certeza de las actas de inspección es una presunción "*iuris tantum*".

Sin embargo, en este caso la Administración ha convertido la presunción "*iuris tantum*" de las actas de inspección en una presunción "*iuris et de iure*"; al no llevar a cabo la aportación de aquellas pruebas de cargo que enerven la presunción de inocencia; y ello es manifiestamente contrario al Art. 24 de la CE.

En definitiva, y teniendo claro que, como señala **Sentencia del TSJ Andalucía (Granada), Sala de lo Social, Secc. 1^a, de 22-5-2014, n° 1062/2014**, rec. 692/2014 y de la que es ponente el Magistrado José María Capilla Ruiz-Coello, "*estamos ante un expediente sancionador en el cual se han de respetar las normas que en ésta materia derivan de la CE*"; hemos de recordar que en la imposición de sanciones administrativas por infracción de normas pertenecientes al orden social rige en su totalidad el derecho a la presunción de inocencia (art. 24.2 CE), derecho fundamental de aplicación plena en el Derecho sancionador administrativo y laboral (STC 31/1981, 28-7-1981).

Y respecto de la aplicación de este derecho en el ámbito sancionador administrativo, el Tribunal Constitucional se ha pronunciado en los siguientes términos:

"la presunción de inocencia... garantiza el derecho a no sufrir pena o sanción que no tenga fundamento en una previa actividad probatoria sobre la cual el órgano competente puede fundamentar un juicio razonable de culpabilidad" (STC 138/1990, 17-9-1990)".

Por todo ello, se solicita la anulación del procedimiento de inspección incoado y de la liquidación derivada del mismo, dado que se incurre en una causa de nulidad de pleno derecho del expediente, tal y como recoge el **artículo**

47.1.a) de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas.

En consecuencia, se interesa de proceda a dejar sin efecto el acta y se ordene el archivo del expediente, sin imponerme sanción alguna.

SEGUNDA.- Por lo que se refiere al aspecto formal del procedimiento, el **Artículo 23 de la Ley 23/2015** establece que las actas extendidas por la Inspección de Trabajo y Seguridad Social tienen naturaleza de documentos públicos y los hechos constatados por los funcionarios de la Inspección de Trabajo y Seguridad Social que se formalicen en las actas de infracción y de liquidación, observando los requisitos legales pertinentes, tendrán presunción de certeza.

Sin embargo, no debe olvidarse que no gozan de esta presunción de veracidad las declaraciones o manifestaciones que el empresario, los trabajadores o cualquiera otra persona presente en el acto de la inspección puedan realizar al Inspector. El Inspector las reflejará en el acta pero, al no tratarse de hechos constatados directamente por él, no pueden tenerse directamente por ciertos.

Señala el **Artículo 15 del Real Decreto 928/1998**, de 14 de mayo, por el que se aprueba el Reglamento general sobre procedimientos para la imposición de sanciones por infracciones de Orden social y para los expedientes liquidatorios de cuotas de la Seguridad Social que, en concordancia con el **Artículo 23 de la Ley 23/2015**, las actas formalizadas con arreglo a los requisitos que hemos descrito estarán dotadas de presunción de certeza de los hechos y circunstancias reflejados en la misma que hayan sido constatados por el funcionario actuante, salvo prueba en contrario.

En consecuencia, también hay que señalar que la presunción de certeza o veracidad solo alcanza a los hechos constatados directamente por el inspector; pero nunca a las consideraciones jurídicas o conclusiones que dicho funcionario pueda realizar.

Además, los hechos constatados deben ser descritos, relatados o incorporados en el acta de forma clara y amplia (pues su omisión no se subsana por el informe complementario posterior, que si bien completa el acta no goza de presunción de certeza), de forma que se permita al interesado conocerlos y, consecuentemente, disponer de la oportunidad de negarlos y de probarlos (**SSTS de lo Contencioso de 22 marzo 1990 y 18 enero 1991**), de manera que se evite la indefensión del interesado afectado.

La falta de constatación de los hechos constituye un defecto insubsanable que vicia el acta y la invalida, siendo reiterada la jurisprudencia en este sentido.

Finalmente, señalar que los Tribunales de Justicia han establecido que la falta de determinación de los medios de prueba de los que se extraen los hechos imputados, conlleva la anulación del acta al sustraerse éstos al juicio crítico de los Tribunales (SSTS de lo Contencioso 16 y 23 abril 1996), perdiendo el acta la presunción de certeza, sin que dichas omisiones puedan ser subsanadas en el informe posterior del Inspector actuante (STSJ Valencia, Sala de lo Contencioso, de 4 julio 1999).

Sentado lo anterior, resulta que el acta por la que se inicia el presente procedimiento no refleja hechos constatados directamente por el inspector, sino que(señalar qué es lo que refleja el acta: por ejemplo, declaraciones de trabajadores, valoraciones u opiniones del funcionario,...).....

En definitiva, cabe decir que el acta de infracción es elemento clave del procedimiento sancionador, en la medida que, además de iniciarlo, contiene los cargos de imputación y delimita el ámbito a que ha de constreñirse la

contradicción del procedimiento sancionador iniciado. Asimismo, el contenido concreto del acta condiciona y delimita el ejercicio del derecho a formular alegaciones y a utilizar los medios pertinentes de prueba de que pueda valerse el imputado.

Y siendo ello así, lo cierto es que los hechos que se imputan, en tanto que no han sido constados directamente por el inspector, no gozan de presunción de veracidad y no existe, por tanto, prueba de cargo suficiente para desvirtuar la presunción constitucional de inocencia que me ampara y que permita imponerme la sanción que se indica.

Es muy abundante la doctrina jurisprudencial al respecto, la cual establece que la presunción de certeza debe entenderse referida a los hechos comprobados con ocasión de la inspección y reflejados en el acta, bien porque por su realidad objetiva visible sean susceptibles de percepción directa por el Inspector en el momento de la visita, o porque hayan sido comprobados por la Autoridad, documentalmente o por testimonios entonces recogidos u otras pruebas realizadas, con reflejo de éstas o al menos alusión a ellas en el acta levantada (Sentencia de 24 de Junio 1991).

Esta presunción legal de certeza es, en cualquier caso, de carácter "*iuris tantum*", y pierde fuerza cuando los hechos afirmados en el acta por el Inspector, no son de apreciación directa y no se hace mención en el acta a la realización de otras comprobaciones, o recogida de testimonios o documentos, comprobación de libros, etc., que corroboren su existencia.

En la misma línea, y respecto de esa presunción de veracidad, la doctrina jurisprudencial, de las que, entre otras, son exponentes las sentencias del Tribunal Supremo de 18 de diciembre de 1995, 19 de enero de 1996, 27 de mayo y 22 de julio de 1997 y 4 de marzo de 1998, la basa en la imparcialidad y especialización que, en principio, debe reconocerse al funcionario público actuante; si bien queda limitada a solo los hechos que por su objetividad hubiera percibido directamente el inspector o controlador laboral, o a aquellos inmediatamente deducibles de los primeros o acreditados en virtud de medios de prueba referidos en la propia acta, sin que se reconozca la inicial infalibilidad o veracidad a las simples apreciaciones globales, juicios de valor o calificaciones jurídicas.

Por ello, se interesa de proceda a dejar sin efecto el acta y se ordene el archivo del expediente, sin imponerme sanción alguna.

TERCERA.- Que en justificación de lo anteriormente alegado se aportan los siguientes documentos y pruebas:

- 1.-
- 2.-

Por lo expuesto;

SOLICITA que se tenga por presentado este escrito, en tiempo y forma, con sus documentos y copias, lo admita y tenga por realizadas las anteriores alegaciones, a fin de ser tenidas en cuenta a la hora de emitir la resolución al procedimiento referenciado, acordándose, con cuanto más proceda en Derecho.

En(Población)....., a ... de de

Fdo.: D./D^a

A LA INSPECCIÓN PROVINCIAL DE TRABAJO Y SEGURIDAD SOCIAL DE
...../ A LA DE LA COMUNIDAD AUTÓNOMA DE