



L'ACOMIADAMENT D'UNA TREBALLADORA EMBARASSADA ÉS NUL, ENCARA QUE L'EMPRESA DESCONEGUI L'ESTAT DE GESTACIÓ DE LA MATEIXA

A aquesta conclusió va arribar el Tribunal Constitucional en la seva Sentència 92/2008, de 21 de juliol.



Fins llavors, la jurisprudència de l'Alt Tribunal anava en la línia de considerar que el coneixement per part de l'empresa de l'estat d'embaràs de la treballadora constituïa un requisit necessari per a fonamentar l'existència d'un presumible tracte discriminatori en relació amb l'acomiadament, és a dir, per poder apreciar un panorama indiciari de lesió d'un dret fonamental. La raó d'aquesta posició recau en donar una protecció a la dona treballadora que veu limitats els seus drets o legítimes expectatives.

A més, s'afegien altres elements que possessin indiciàriament en connexió el factor protegit, l'embaràs, amb el resultat de perjudici que concretaria la discriminació, l'extinció de la relació laboral.

En el cas que es va analitzar, aquest requisit, fins aleshores necessari, no hi era.

El canvi es produeix amb l'al·legació de què, a banda d'haver-se vulnerat l'article 14 de la Constitució Espanyola, s'ha vulnerat també l'article 24.1, de la tutela judicial efectiva "*al no haver aplicat la norma que estableix que l'acomiadament d'una treballadora embarassada serà nul, exigint l'acreditació del coneixement per l'empresari de la situació d'embaràs, exigint que no figura al precepte legal, el qual, per tant, hauria estat aplicat de manera arbitrària pels òrgans judicials. Es planteja, en definitiva, una possible vulneració del dret a la tutela judicial efectiva de la treballadora per la interpretació efectuada pels òrgans judicials de l'article 55.5 de l'Estatut dels Treballadors*".

I efectivament, el Tribunal Constitucional dona empara a la treballadora tenint en compte alhora la Directiva Comunitària 92/85, la qual té per objecte l'establiment de les disposicions mínimes per a protegir la seguretat i salut de les treballadores embarassades.

Recuperem aquesta notícia en virtut de què recentment el Tribunal Suprem ha desestimat un recurs de cassació per a la unificació de doctrina amb el qual retira el seu criteri respecte de la nul·litat de l'acomiadament d'una

treballadora embarassada i declara que tot acomiadament d'una embarassada és nul, tant si l'empresa coneix o no l'estat de gestació. Per tant, el Tribunal Suprem assumeix la doctrina establerta pel Tribunal Constitucional, tot i que, compta amb el Vot Particular del Magistrat Antonio Martín Valverde.

**ORDRE TRE/87/2009, DE 27 DE FEBRER, PER LA QUAL S'APROVA
L'APLICACIÓ *CONCILIACIONS PER A L'AUTOMATITZACIÓ DE LA
TRAMITACIÓ DELS EXPEDIENTS DE CONCILIACIÓ
ADMINISTRATIVA PRÈVIA A LA VIA JUDICIAL LABORAL***

El passat dia 12 de març de 2009 va publicar-se al Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya una Ordre del Departament de Treball mitjançant la qual s'aprova l'aplicació *Conciliacions per a l'automatització de la tramitació dels expedients de conciliació administrativa prèvia a la via judicial laboral*.

Aquesta Ordre respon a un conjunt de previsions normatives que tot seguit citem de forma breu i resumida:

- a) Llei de Procediment Laboral: estableix com a requisit obligatori a la via judicial, l'intent de conciliació davant del servei administratiu corresponent.
- b) Llei del Règim Jurídic de les Administracions Públiques i del Procediment Administratiu Comú: preveu impuls de les aplicacions tècniques i mitjans electrònics, informàtics i telemàtics per part de l'Administració en el desenvolupament de les seves competències.
- c) Llei d'accés electrònic dels ciutadans als serveis públics: es reconeix el dret de la ciutadania a relacionar-se amb l'Administració Pública via mitjans electrònics.
- d) Decret 324/2001, de 4 de desembre: preveu les condicions mínimes necessàries dels procediments telemàtics de l'Administració.

El que preveu aquesta Ordre és una relació de tràmits relatius al procés de conciliació administrativa prèvia a la via judicial laboral els quals es podran realitzar telemàticament mitjançant l'aplicació informàtica Conciliacions.

Per poder accedir a aquest servei, s'aproven alhora els formularis de sol·licitud.

És important manifestar que l'ús de la tramitació telemàtica té caràcter voluntari, no implicant cap tracte discriminatori en el procediment. Ara bé, hi ha dos supòsits on l'única forma d'iniciació de la tramitació serà la via telemàtica:

- a) Conciliació en expedients individuals d'acomiadament amb acord de les parts.

- Les parts hauran d'estar disposades a celebrar l'acte amb AVINENÇA a partir de les 24 hores següents a la presentació de la sol·licitud. Del contrari, o per incompareixença d'alguna de les parts, es donarà dia i hora.

b) Procediment de sol·licitud de compareixença col·lectiva per atorgar representació.

La identificació de les persones interessades es farà amb certificat reconegut de signatura electrònica de la persona física o jurídica, el qual emet una entitat certificadora reconeguda per l'Agència Catalana de Certificació (classificació de nivell 3 o superior). Alhora també serà possible la persona física o jurídica que actuï en representació d'una altra.

Aspectes tècnics:

1.- Les sol·licituds aniran adreçades a l'òrgan competent del Departament de Treball mitjançant l'aplicació a tals efectes a la web **www.gencat.cat/treball**

2.- En tota sol·licitud s'haurà d'utilitzar el **formulari preestablert**.

3.- El registre de les sol·licituds les farà el Registre Corporatiu de la Generalitat de Catalunya via el servei **s@rcat**.

4.- Les presentacions es podran fer els **365 dies de l'any, les 24 hores del dia**, tenint en compte que a efectes del còmput de terminis si es rep sol·licitud en un dia inhàbil es tindrà per presentada el proper dia hàbil.

5.- Tot seguit, Conciliacions indicarà el **número de registre** d'entrada del document, número assignat a l'expedient, **dia, hora i sala** en què tindrà lloc l'acte de conciliació. Així, es tindrà la part per citada.

6.- Es podrà **consultar l'estat, dades bàsiques i documents** dels expedients presentats si són les persones que han presentat la papereta i s'acrediti interès legítim.

Nota informativa: l'objectiu d'aquest butlletí és simplement informar d'aquelles novetats que creiem d'interès. En cap cas pretén ser una via d'assessorament legal. Si necessiteu qualsevol dubte i/o aclariment, o ampliació sobre el contingut d'aquest butlletí no dubteu en posar-vos en contacte amb els professionals del despatx.