

ACTUALITAT JURISPRUDENCIAL.

Augmenten les exigències en l'acomiadament.

Una recent sentència del Tribunal Suprem (Sala Social), "complica" els tràmits que ha de dur a terme l'empresa per a reduir els salaris de tramitació en els supòsits on l'acomiadament sigui improcedent.



Aquesta sentència unifica la doctrina al respecte i estableix el criteri de què l'empresa tan sols podrà ometre el pagament dels salaris de tramitació si comunica al treballador, dins del termini de les 48 hores posteriors a l'efectivitat de l'acomiadament, que s'accepta la improcedència del mateix i que, a més, té consignada la indemnització al jutjat.

D'aquesta manera l'empresa s'estalvia en la majoria dels casos haver de retribuir fins a quantitats que superen els tres mesos de salari, amb independència de què posteriorment pugui repetir contra l'Estat tot el que excedeixi de 60 dies.

El que vol aconseguir-se amb aquesta sentència és que la rigurositat de l'empresa augmenti ja que des de la passada sentència de 30 de maig de 2006, on el Tribunal Suprem tenia ocasió de pronunciar-se sobre el tema, tant els terminis com en les formes la doctrina era més tendent a afavorir l'empresari.

La responsabilitat de l'INSS.

El passat 15 de novembre de 2009, el Tribunal Suprem, Sala Quarta, es pronunciava respecte de què en els casos d'incapacitat temporal derivats de malaltia comuna i protegida per la Mútua Patronal d'Accidents, l'Institut Nacional de la Seguretat Social no serà responsable en cas de què l'empresa es declari insolvent. Tant sols podrà declarar-se a l'INSS com a responsable subsidiari si fos la Mútua la que es declarés insolvent.

Bàsicament, l'argument que dóna el Tribunal per a sostenir aquesta postura no és un altre que la naturalesa jurídica de l'INSS i de la Mútua, en tant que aquesta té caràcter d'entitat col·laboradora de la gestió de la Seguretat Social i es troba sota les facultats de direcció i tutela del Ministeri de Treball i Seguretat Social. En aquests casos doncs, el subjecte beneficiari de la

incapacitat temporal veu el seu dret cobert i com a contraprestació la Mútua percep la fracció de quota corresponent.

Acomiadament d'una dona embarassada durant el període de prova.



Ha estat el Tribunal Superior de Justícia de Galícia el que s'ha pronunciat aquest cop respecte de l'acomiadament d'una dona embarassada durant el període de prova. El resultat final és que aquesta mesura empresarial es declara vàlida ja que l'empresa coneixia des del primer moment en què va decidir contractar a aquesta treballadora el seu estat de gestació i, per aquest motiu, l'acomiadament no és nul.

En la seva fonamentació jurídica no deixa de fer constant referència a la doctrina establerta tant pel Tribunal Suprem com pel Tribunal Constitucional respecte de què l'acomiadament d'una dona embarassada és nul encara que l'empresari desconegés l'estat de gestació de la treballadora, amb la finalitat de donar major protecció a aquest col·lectiu. No obstant, continua dient que en el supòsit concret que l'ocupa, no està davant de pròpiament un acomiadament si no d'una decisió empresarial que està emparada en el lliure desistiment de qualsevol treballador durant el termini establert com a període de prova.

El passat dia 26 d'octubre de 2009, l'Audiència Nacional va dictar sentència respecte del pagament de complements variables. El que ve a dir és que una empresa, sota l'empara de què està patint pèrdues econòmiques, no pot modificar els criteris que donen dret a cobrar un variable una vegada fixats els criteris per poder aconseguir-los ja que es tracta d'una condició més beneficiosa. El procediment correcte en cas de voler modificar els paràmetres per a poder tenir dret a cobrar aquest variable serà, en qualsevol cas, que l'empresa iniciï el procediment establert a l'article 41 de l'Estatut dels Treballadors, en qual preveu de forma expressa qualsevol modificació relativa al sistema de remuneració.

ACTUALITAT JURÍDICA.

20è Aniversari de la Carta de Drets Socials Fonamentals dels Treballadors.

Recentment ha tingut lloc una conferència respecte l'impacte dels drets socials fonamentals a Europa en motiu del 20è aniversari de la Carta dels Drets Socials Fonamentals. En el context actual és quan més es demostra la

importància de què existeixi un marc de drets com els referenciats, els quals són inalienables i per això, el Comitè Econòmic Europeu i Notre Europe han decidit conjuntament obrir un nou debat respecte de les dimensions d'aquesta matèria a nivell europeu. La Carta va ser aprovada el dia 9 de desembre de 1989, establint les bases per al primer programa d'acció social europeu, actualment integrada en el Tractat de Lisboa, dins la Carta de Drets Fonamentals de la Unió Europea.

Del permís de paternitat.



En passades ocasions ja hem tingut l'oportunitat de parlar del permís de paternitat i les modificacions que aquest ha sofert. Respecte aquest, val a dir que els ministres de treball dels 27 Estats membres de la Unió Europea van acordar a principis de desembre reforçar els requisits mínims del permís amb l'objectiu d'una millor conciliació de la vida familiar i laboral. Serà mitjançant una nova Directiva que es donarà efectes jurídics a un acord assolit recentment entre sindicats i empresaris a nivell europeu.

Els drets de la dona.

Ha tingut lloc el 30è Aniversari de la Convenció de Nacions Unides sobre els Drets de la dona, subratllant la rellevància dels Drets Humans tendents a suprimir qualsevol tipus de discriminació per raó de sexe. En motiu d'aquesta data s'obre de nou una reflexió sobre la situació mundial dels drets de la dona al marge del progrés en les polítiques tendents a fomentar la igualtat entre ambdós sexes, ja que les discriminacions d'aquest tipus estan encara força presents en qualsevol societat que s'analitzi.

ACTUALITAT NORMATIVA.

Llei de Prevenció i Control Ambiental.

Al DOGC de l'11 de desembre de 2009 s'ha publicat la **Llei 20/2009, de 4 de desembre, de prevenció i control ambiental de les activitats**, que té per objecte adequar els règims d'intervenció ambiental a la nova regulació comunitària i estatal en la matèria.

Així doncs, es deroga la Llei 3/1998, de la intervenció integral de l'Administració ambiental (coneguda com a LIIAA), si bé la nova regulació manté el sistema d'intervenció administrativa consistent en què les diferents autoritats competents (autonòmiques, consells comarcals o municipis) s'han d'assegurar, abans de concedir una autorització i una llicència ambientals, que s'han fixat les mesures adequades de prevenció i reducció de la

contaminació en el medi, incloses l'atmosfera, l'aigua i el sòl, en funció de la incidència de l'activitat sobre el medi ambient.

El sistema d'intervenció administrativa previst a la Llei s'aplica a les activitats de titularitat pública i privada emplaçades a Catalunya, relacionades en els seus annexos.

La Llei entrarà en vigor l'11 d'agost de 2010.

Nova Llei d'Estrangeria.

El passat dia 12 de desembre de 2009, va publicar-se al Butlletí Oficial de l'Estat, la Llei Orgànica 2/2009, d'11 de desembre, de reforma de la Llei Orgànica 4/2000, d'11 de gener, sobre drets i llibertats dels estrangers a Espanya i la seva integració social.

Els **motius** que feien necessària aquesta reforma normativa els podem resumir bàsicament en tres blocs:

- a) Introduir la jurisprudència del Tribunal Constitucional.
- b) Introduir les noves directives europees.
- c) Adaptar la Llei a la realitat social.

Per tant, el que es persegueix és assolir un seguit d'**objectius** com ara:

- a) Establir un marc jurídic on es garanteixin els drets fonamentals.
- b) Equilibrar la capacitat d'acollida en el mercat de treball.
- c) Augmentar la lluita front els estrangers irregulars.
- d) Reforçar la integració.
- e) Adaptar la normativa a les competències assolides per les Comunitats Autònomes.
- f) Reforçar el diàleg.

Així doncs, les principals **novetats** que es recullen en la Llei Orgànica són:

- 1.- Augment considerable de les sancions per infraccions en matèria d'estrangeria (pas de 6.000 euros als 10.000, per exemple).
- 2.- Reconeix el dret de sufragi en eleccions municipals, el dret de reunió i el d'associació.
- 3.- Reconeix el dret a l'educació en termes més amplis.
- 4.- Reconeix el dret a la sindicació, afiliació, vaga (article 11).
- 5.- Reconeix dret d'ajuts a l'habitatge de residents de llarga durada (abans, residència permanent).
- 6.- S'abandona el concepte de 'ciudadà estranger' i es parla només d'estrangers.
- 7.- Dret a la Seguretat Social però no es resol el tema de prestacions (article 14).
- 8.- En el Capítol II, pel què fa al concepte de Reagrupació familiar, la dels ascendents es fa més restrictiva i el procediment ha variat. Alhora, els

efectes han sofert modificacions en relació a víctimes de violència de gènere i s'ha equiparat cònjuge a parella afectiva (no parla de parella de fet).

9.- En quant al Capítol III.- Garanties jurídiques, s'han ampliat.

10.- S'estableix un sistema de registre d'entrada/sortida dels estrangers al territori espanyol.

11.- Modificació de visats: ara mateix, hi haurà visat de:

- Trànsit.
- Estada (igual que turista, màxim 3 mesos).
- Residència.
- Residència i treball (3 mesos i alta a la Seguretat Social).
- Temporada (compte aliena de màxim 9 mesos en 1 any).
- Estudis (s'amplia el concepte).
- Investigació.

Finalment, recordem que les situacions possibles dels estrangers a Espanya podrà ser de:

- Estada (permanència menys de 90 dies).
- Residència temporal (entre 90 dies i 5 anys).
- Residència temporal i treball i víctimes de violència de gènere.
- Residència de llarga durada (indefinit).
- Estudis (intercanvis, pràctiques, voluntariat).
- Menors no acompanyats.

Llei de Pressupostos Generals de l'Estat per a l'any 2010.

Per la seva rellevància, la setmana vinent publicarem una nota informativa exclusivament pel què fa a la nova Llei de Pressupostos Generals de l'Estat per a l'any 2010, publicada en data 24 de desembre de 2009.

Recordem que ahir dia 23 de desembre vàrem publicar una nota informant de la nova Llei Òmnibus. No obstant, més endavant continuarem analitzant els diversos aspectes d'aquesta llei, aprofundint en els canvis que introdueix.

ÚLTIMA HORA.

El passat dia 9 de desembre de 2009 va publicar-se el **calendari de dies inhàbils** en l'àmbit de l'Administració General de l'Estat per a l'any 2010. Ens volem referir a la mateixa de forma simbòlica però no per això menys important com sigui que volem remarcar la importància dels terminis en la nostra professió i la diligència amb la qual s'ha d'informar degudament als professionals per evitar perdre cap dret a poder interposar qualsevol tipus de recurs, al·legacions, demanda, etc.

A la província de Barcelona, **s'han superat els 3.000 Expedients de Regulació d'Ocupació.**

Nota d'agraïment:

Amb aquest últim Infov@llbé no volem deixar escapar l'ocasió d'agrair a tots els que mes a mes seguïu la nostra publicació i recolzeu aquesta iniciativa que ja fa un any que funciona. Des d'aquí, tots els que participem en aquest nou projecte volem dir que sense la vostra col·laboració i suport no seria possible. Aprofitem per desitjar-vos unes Bones Festes.

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 sobre el contingut d'aquest butlletí no dubteu en posar-vos en contacte amb els professionals del despatx.