

STSJ de Catalunya de 3 de juny de 2019, recurs 1180/2019

*Prestació per risc durant l'embaràs: càlcul de la base reguladora en el cas de reducció de jornada per cura de fill (accés al text de la sentència)*

Una treballadora que es trobava en situació de **reducció de la jornada per cura de fill va passar a la situació de risc durant l'embaràs, i es debat la forma de càlcul de la corresponent base reguladora**. És a dir, si ha de tenir-se en compte la jornada reduïda o, per contra, la jornada completa. La treballadora considera vulnerats els arts. 14 i 39 de la *Constitución*, la *Directiva 92/85/CEE del Consell, de 19 d'octubre de 1992, relativa a l'aplicació de mesures per promoure la millora de la seguretat i de la salut en el treball de la treballadora embarassada, que hagi donat a llum o en període de lactància* i la *Directiva 76/207/CEE del Consell, de 9 de febrer de 1976, relativa a l'aplicació del principi d'igualtat de tracte entre homes i dones en allò que es refereix a l'accés a l'ocupació, a la formació i a la promoció professionals, i a les condicions de treball*.

El TSJ conclou que la base reguladora **ha de calcular-se conforme a la jornada reduïda**, pels motius següents:

- El vigent art. 237.2 LGSS estableix que les cotitzacions efectuades durant els 2 primers anys del període de reducció de la jornada per cura de menor es computaran incrementades fins al 100 % de la quantia que hagués correspost si s'hagués mantingut sense aquesta reducció la jornada de treball, únicament a l'efecte de "les prestacions assenyalades a l'apartat 1". I **entre aquestes** (una llista tancada) **no s'inclou la prestació per risc durant l'embaràs**.
- **Que aquesta situació pugui ser un desafortunat oblit del legislador pot conduir a considerar que seria convenient i necessària la inclusió entre les prestacions que gaudeixen del benefici del còmput del 100 % de la jornada de la prestació per risc durant l'embaràs**, perquè no és possible esbrinar la causa del tractament no homogeni respecte d'altres situacions establertes amb igual teleologia, com la reducció per lactància o hospitalització. **Però dissortadament no habilita per dur a terme una interpretació integradora o creadora, contravenint la tossadesa de la literalitat del precepte** volgut pel legislador, substituint-lo.
- I menys encara, quan el legislador va donar una nova regulació a aquesta matèria en el *Real Decreto-ley 6/2019, de 1 de marzo, de medidas urgentes para garantía de la igualdad de trato y de oportunidades entre mujeres y hombres en el empleo y la ocupación*, en vigor des del 8 de març de 2019, que només estén el benefici del 100 %, després d'una nova redacció de l'art. 237 LGSS, als supòsits recollits a l'últim paràgraf de l'apartat 4 d'aquest precepte, que es refereix als casos de reducció per lactància d'un fill menor de 9 mesos i que no inclou a uns altres com el risc durant l'embaràs.