

STS de 13 de gener de 2020, recurs 138/2018

Substitució de treballadora en vaga per un treballador de superior nivell professional (accés al text de la sentència)

El TS comença recordant que, per tal que es **pugui considerar vulnerat el dret de vaga**, d'acord amb la jurisprudència recollida en la seva sentència de 2 de febrer de 2017, **cal que la substitució dels vaguistes es dugui a terme sense cap causa que ho habiliti** i acudint a un treballador contractat *ex novo* o assignat de forma irregular a la tasca dels vaguistes.

En el cas analitzat **l'empresa va substituir la treballadora que exercia el dret de vaga** -redactora de la televisió pública gallega-, **pel seu superior**. Així, el programa que presentava aquesta empleada, que no va ser inclòs entre els serveis mínims, va ser presentat per l'editor, que ja havia exercit aquestes funcions cobrint permisos, vacances, baixes mèdiques o altres situacions similars. **El TSJ de Galícia va considerar que aquests fets havien de ser qualificats com a esquirolatge intern** i, conseqüentment, va apreciar infracció per vulneració del dret de vaga de la redactora.

El TS confirma la sentència del TSJ perquè considera que recórrer a la substitució interna de treballadors vaguistes provoca que es buidi el dret de vaga, ja que aquesta manera de fer constitueix un exercici abusiu de l'*ius variandi* empresarial, dret que, amb els límits legalment previstos, correspon a l'empresari en altres situacions. Per això, **ni l'empresari pot imposar als treballadors no vaguistes la realització de les tasques que corresponen als que van secundar la convocatòria, ni els treballadors que lliurement van decidir no secundar-la poden substituir la feina dels seus companys**.