

STS de 26 d'abril de 2023, recurs 292/2020

Reincorporació a l'empresa després del primer any d'excedència per cura de filla o fill (accés al text de la sentència)

Es **resol si el dret al reingrés a l'empresa del treballador en excedència per cura de fill, un cop transcorregut el primer any, resta condicionat a l'existència d'una vacant del mateix grup professional o categoria equivalent**. Les conseqüències que es desprenen de la jurisprudència continguda en sentències del mateix TS de 21/02/2013 i 23/9/2013 són les següents:

- La primera, que el treballador excedent per cura de fills té dret a la reserva del seu lloc de treball durant el primer any de l'excedència, i al reingrés incondicionat a un lloc del mateix grup professional o categoria equivalent en els dos anys següents, amb independència que hi hagi vacant o no a l'empresa.
- La segona, que l'eventual negativa de l'empresa al reingrés **només es pot qualificar com a acomiadament quan efectivament suposi una manifestació de voluntat de donar per extingida definitivament la relació laboral, però no en els casos en què la resposta sigui únicament la de negar el dret al reingrés** sense qüestionar la vigència i el manteniment de la relació laboral. Del que deriva que el procediment judicial oportú s'ha d'ajustar a la naturalesa jurídica d'aquesta actuació empresarial, mitjançant l'exercici de l'acció d'acomiadament en el primer cas, i a través de l'acció declarativa del dret al reingrés al segon.

Així doncs, en el cas analitzat, en què **l'empresa es limita a denegar el reingrés** del treballador sol·licitant per haver transcorregut més d'un any d'excedència per absència de vacant de la seva categoria o grup professional, **no es pot apreciar una voluntat extintiva** a la resposta empresarial a la sol·licitud de reincorporació del treballador. Ans al contrari, ja que del text de la negativa empresarial **és deduïble que no es nega la reincorporació en si mateixa**, sinó la possibilitat actual; cosa que no és extingir el contracte de treball. **La reclamació, per tant, no ha de ser per acomiadament sinó per manca de readmissió.**