

STS de 30 de gener de 2006, recurs 60/2004

*Excedència per a la cura de fills menors de 3 anys en famílies nombroses (accés al text de la sentència)*

L'Administració interposa davant el TS aquest recurs de cassació en interès de la Llei per tal que es fixi la següent doctrina legal: **que l'excedència per a tenir cura de fills menors de 3 anys regulada a l'art. 29.4 de la Ley 30/1984, de 2 de agosto, de medidas para la reforma de la función pública (LMRFP), sols neix quan s'exercita aquest dret, de manera que un cop esgotada la mateixa, bé per reincorporar-se el titular al seu lloc de treball abans del temps màxim que fixa la llei o bé per esgotar el termini màxim de tres anys, no pot tornar-se a exercitar, llevat que es produeixi un nou naixement d'altre fill. No pot fraccionar-se el període d'excedència per ser aquest únic. No es pot aplicar a les situacions d'excedències ja esgotades o finalitzades les posteriors modificacions legals, llevat que així ho estableixi la Llei.**

En el cas en qüestió, una funcionària havia gaudit de l'excedència per tenir cura de 2 fills menors de 3 anys durant 12 mesos (del mes de setembre de 2002 al mes de setembre de 2003) en virtut de l'art. 29.4 LMRFP abans de ser reformat per la Ley 40/2003, de 18 de noviembre de protección de las familias numerosas. La modificació va establir que la reserva del lloc de treball dels funcionaris que s'acolliren a aquesta excedència per tenir cura de fills **passava a ser de 12 mesos a 15 mesos, per als supòsits de famílies nombroses de categoria general i a 18 mesos en el supòsits de famílies nombroses de categoria especial.** La funcionària demana al mes de maig de 2004 poder gaudir de 3 mesos més d'excedència amb reserva de lloc de treball.

**El TSJ de València estima la pretensió de la funcionària sobre la base que quan la funcionària va demanar poder gaudir dels 3 mesos més d'excedència els seus fills encara no tenien l'edat de 3 anys de manera que encara es trobava dins del supòsit de l'art. 29.4 LMRFP i que, en cap cas, aquest precepte disposa que per al reconeixement d'aquest dret sigui obstacle haver gaudit ja d'un període d'excedència de 12 mesos, ni tampoc obliga a que el seu gaudiment sigui de forma continuada.**

**El TS no admet el recurs de cassació en interès de la Llei** per entendre que l'Administració que recorre no ha satisfet la càrrega que imposa l'art. 100.1 LJCA de justificar que aquesta doctrina sigui greument perjudicial per a l'interès públic: **les consideracions de la STSJ de València resolen el cas concret que se li ha sotmès i no es dirigeixen a fixar construccions abstractes. En aquest sentit, el que l'Administració tenia que haver justificat és que aquesta situació pot repetir-se, i que per això, l'aplicació del criteri del TSJ de València generaria un greu perjudici a l'interès públic que deuria evitar-se amb la fixació de la doctrina legal que proposava, però això no ho ha provat.**