

PARECER N.º 78/CITE/2020

Assunto: Parecer prévio à recusa de pedido de autorização de trabalho em regime de horário flexível de trabalhadora com responsabilidades familiares, nos termos do n.º 5 do artigo 57.º do Código do Trabalho, aprovado pela Lei n.º 7/2009, de 12 de fevereiro.
Processo n.º 270-FH/2020

I – OBJETO

1.1. A CITE recebeu por correio registado em 16.01.2020 da entidade empregadora ..., pedido de emissão de parecer prévio à recusa de prestação de trabalho em regime de horário flexível solicitado pela trabalhadora ... a exercer funções de assistente administrativa de 1.ª naquela empresa.

1.2. Por ofício datado de 30.12.2019 a trabalhadora apresentou o seu pedido de prestação de trabalho em regime de horário flexível, conforme a seguir se transcreve:

*“(...) **Assunto:** Requerimento atribuição de regime de horário de trabalho flexível*

AF., assistente administrativa de 1.ª, a exercer funções na s/ empresa vem, nos termos e para os efeitos do disposto nos artigos 56.º e 57.º do Código do Trabalho, expor e requerer o seguinte:

A requerente tem um filho, menor de doze anos, com quem vive em comunhão de mesa e habitação, nos termos da alínea b) do n.º 1 do artigo 57.º do Código do Trabalho, e a quem necessita de prestar assistência inadiável e imprescindível.

A referida necessidade justifica-se pelo facto de não ter mais ninguém disponível para cuidar do menor após o horário de encerramento da creche, que está situada fora do concelho de Lisboa, onde trabalha.

Sucede que, atendendo à distância entre o seu local de trabalho e a creche, a requerente necessita de sair do trabalho a uma hora que lhe permita chegar à creche antes do seu encerramento, que ocorre às 19:00.

Com efeito, e considerando que a requerente se desloca de transportes públicos, entre o Barreiro e Lisboa levando, pelo menos, 50 minutos nesse trajecto, tal só será possível se concluir o seu trabalho às 16:00.

Pelo exposto, requer a V. Exa., a atribuição do regime de horário de trabalho flexível, pelo período de 3 (três) anos, com o seguinte horário de trabalho: das 8:00 às 12:00 (manhã) e das 13:00 às 16:00 (tarde), tendo um período de intervalo para descanso diário entre as 12:00 e as 13:00. (...)"

1.3. Por ofício datado de 09.01.2020, a entidade empregadora notificou a trabalhadora da intenção de recusa, nos seguintes termos:

Assunto: Pedido de prestação de trabalho em regime de horário flexível (art.º 56 do Código do Trabalho)

Exma. Senhora,

Acusamos a receção, no passado dia 02 de janeiro de 2020, do seu pedido de prestação de trabalho em regime de horário flexível, nos termos previstos no art.º 56 do Código do Trabalho (adiante CT), ao qual passamos a responder, comunicando por este meio a V. Exa., nos termos e para os efeitos do disposto no nº 3 do art.º 57.º do CT, a nossa decisão.

Assim:

1. Como é do conhecimento de V. Exa, a nossa empresa dedica-se ao atendimento e aconselhamento financeiro de pessoas que se encontram em situação financeira difícil, nomeadamente de sobre endividamento, promovendo soluções de gestão e reestruturação de dívidas.
2. A totalidade dos Clientes da empresa são residentes no Reino Unido e os contactos com os mesmos são feitos quase exclusivamente por via telefónica e por correio eletrónico.
3. Por esse motivo, a empresa dispõe de um horário mais abrangente de atendimento dos seus Clientes, horário esse que é de segunda a sexta-feira das 8h00 às 18h00.
4. Tendo em conta a abrangência do horário diário de funcionamento da empresa, foram, como sabe, criados três tipos de horários de trabalho, sendo um das 8h00 às 16h00, outro das 9h00 às 17h00 e um terceiro das 10h00 às 18h00.
5. Estes horários foram postos à escolha dos trabalhadores, sendo certo que a maioria escolheu o horário das 8h00 às 16h00 e o das 9h00 às 17h00.
6. Tendo em conta que só três trabalhadores escolheram o horário das 10h00 às 18h00 e que esse horário é tão ou mais importante para a empresa, quanto os demais, por abranger horas mais tardias em que os Clientes estão, por regra, mais disponíveis para contactar a empresa e tratar dos seus próprios assuntos, foi decidido pela empresa no passado dia 18 de dezembro de 2019 iniciar uma distribuição rotativa deste horário por todos os trabalhadores.
7. Esta distribuição equitativa e rotativa conduziu a que cada trabalhador tivesse (e tenha) que fazer este horário (das 10h00 às 18h00) apenas 3 vezes em média, por mês, facto que consideramos ser muito pouco ou nada penalizador para cada trabalhador, mas que é de enorme relevância para a empresa.
8. Logo após termos comunicado esta nossa decisão aos trabalhadores, recebemos quatro pedidos de prestação de trabalho em horário flexível, com

fundamento no facto de os trabalhadores em causa terem filhos com idade inferior a 12 anos. Entre esses pedidos estava o de V. Exa.

9. Como referimos supra, o horário das 10h00 às 18h00 é um horário vital na empresa e a mesma não poderá deixar de dar resposta aos contactos de Clientes por não ter trabalhadores em número suficiente, neste mesmo horário.

10. Uma vez que o pedido de horário flexível formulado por V. Exa. não contempla qualquer trabalho até às 18h00, o mesmo é, atentos os fundamentos supra expostos, causador de prejuízo sério à empresa, por causa das já referidas necessidades imperiosas de funcionamento até às 18h00.

11. Acresce que logo após o pedido formulado por V. Exa., já foram apresentados mais três pedidos idênticos, prevendo-se a possibilidade de mais pedidos no mesmo sentido virem a ser apresentados, inviabilizando a laboração da empresa no referido horário que termina às 18h00.

12. Com efeito, se aceitarmos um pedido teremos que aceitar todos, o que nos conduzirá à referida inviabilização de laboração até às 18h00.

*13. Relembramos ainda V. Exa. que a rotação efetuada pressupunha que V. Exa. prestasse trabalho das 10h00 às 18h00, em média, apenas **3 vezes por mês**, facto que não pode razoavelmente ser causador de prejuízo sério à vida pessoal de V. Exa., mas que causará prejuízo considerável à empresa.*

14. Lembramos ainda V. Exa. que, não obstante o seu contrato de trabalho (como aliás o de todos os outros trabalhadores) pressupor a prestação de 8 horas trabalho diárias e 40 horas semanais, o horário que esta empresa institucionalizou, e que é efetivamente praticado, é de apenas 7 horas diárias e 35 horas semanais, sem perda de quaisquer direitos ou regalias.

Em face do que antecede, informamos V. Exa. que, pelos fundamentos acima referidos é nossa intenção recusar o pedido de horário flexível apresentado por V. Exa.

Assim, cumprido que seja o disposto no n.º 4 do art.º 57 do CT, daremos conhecimento deste seu pedido à CITE para que se pronuncie no prazo legal.

Em função do que for a decisão da CITE, proferiremos a nossa decisão final.

Com os melhores cumprimentos, (...)".

1.4. Por ofício datado de 14/01/2020, a trabalhadora apresentou apreciação da trabalhadora à intenção de recusa, conforme se transcreve:

Assunto: *Requerimento atribuição de regime de horário de trabalho flexível*

AF., assistente administrativa de 1., a exercer funções na s/ empresa vem, nos termos e para os efeitos do disposto no n.º 4 do artigo 57.º do Código do Trabalho, apresentar a sua apreciação relativamente à intenção de recusa, por parte da entidade empregadora, do seu pedido de autorização de trabalho em regime de horário flexível.

A trabalhadora está ciente da actividade desempenhada pela v/ Empresa, bem como da situação financeira difícil das pessoas que recorrem aos seus serviços.

E é, precisamente, com essa consciência que a trabalhadora desempenha as suas funções com o máximo de zelo, de modo a prestar um serviço de qualidade, apto a resolver ou, no mínimo, amenizar as dificuldades financeiras das pessoas que recorrem aos seus serviços.

Com efeito, e considerando que o atendimento é prestado por telefone e por correio electrónico, compreende-se a necessidade de prestar o referido atendimento num horário das 8:00 às 18:00.

Sucede que, não pode aceitar nem compreender os v/ restantes fundamentos pelas razões que expõe adiante.

V. Ex.ªs referem que após ter sido dada a oportunidade de escolha dos horários de trabalho, só três trabalhadores escolheram o horário das 10:00 às 18:00, que constitui um horário com grande importância para a v/ Empresa.

Que, após a decisão de proceder a uma distribuição “equitativa e rotativa”, receberam quatro pedidos de prestação de trabalho em regime de horário de trabalho flexível, com fundamento no facto de os trabalhadores em causa terem filhos com idade inferior a 12 anos, onde se inclui o pedido da ora trabalhadora.

Existindo a possibilidade de serem apresentados mais pedidos com o mesmo fundamento.

Para além disso, indicam que a realização do horário das 10:00 às 18:00 será ocorrerá, em média, três vezes por mês, o que constitui um “facto que não pode razoavelmente ser causador de prejuízo sério à vida pessoal de V Ex.ª, mas que causará prejuízo considerável à empresa”.

O requerimento apresentado pela trabalhadora tem como fundamento, o facto de ter um filho menor de doze anos de idade com quem vive em comunhão de mesa e habitação, facto que está previsto na lei.

Contudo, para além da idade do menor, está em causa o seu acompanhamento após o horário de encerramento da creche, visto que a trabalhadora reside num concelho diferente do concelho onde presta funções.

Com efeito, tem que se deslocar de transportes públicos e não consegue chegar a tempo para recolher o seu filho menor e o acompanhar quando tiver que realizar o referido horário.

Facto que, apesar da opinião manifestada por V. Ex.ªs, causa bastante transtorno à trabalhadora que, enquanto mãe de uma criança, não tem quem a recolha na creche após o seu encerramento e lhe dê a assistência necessária.

Para além dessas circunstâncias, a realização do referido horário de trabalho implica o regresso a casa a uma hora em que terá que encontrar quem recolha o filho, o trate e deite, sendo certo que já nem terá a oportunidade de o encontrar acordado.

Situação que também causa sérios prejuízos à trabalhadora, mesmo que ocorra, em média, três vezes por mês.

E tem relevância que não pode ser, simplesmente, ignorada para efeitos de apreciação do requerimento apresentado.

O facto de existirem mais pedidos de outros trabalhadores não é, em si, suficiente, para fundamentar, sem mais o pedido de um trabalhador.

Já que, apesar de terem todos como fundamento o facto de terem filhos menores de doze anos, que vivam em comunhão de mesa e habitação, nem todos residem na mesma área, nem têm as mesmas condições e/ou problemas pessoais.

E são, precisamente, as condições particulares e características de cada trabalhador que devem ser analisadas e ponderadas, tendo em conta as condições e necessidades da empresa. Servindo como medida apta a determinar quais os pedidos que podem ou não ser deferidos.

Por essa razão, não pode aceitar que uma Empresa que tem cerca de 50 trabalhadores com a mesma categoria profissional; recuse o pedido de uma trabalhadora com fundamento na recepção de mais pedidos, sem que pelo menos seja comprovada que todos os pedidos têm exactamente o mesmo fundamento, condições e necessidades.

O que não acontece na comunicação enviada por V. Ex.as.

Com todo o devido respeito, a trabalhadora desconhece quais os restantes fundamentos do pedido de cada trabalhador.

Sendo que cada pedido terá a sua fundamentação específica, existindo, garantidamente, condições que requerem maior atenção e cuidado, e, como tal, devem ser analisados individualmente.

Por essa razão, a trabalhadora não se conforma com os fundamentos ora alegados, que entende não serem suficientes para motivar a recusa ao seu pedido.

Pelo exposto, requer a V. Ex.^a a atribuição do regime de horário de trabalho flexível, pelo período de 3 (três) anos, com o seguinte horário de trabalho: das 8:00 às 12:00 (manhã) e das 13:00 às 16:00 (tarde), tendo um período de intervalo para descanso diário entre as 12:00 e 13:00, com base nos fundamentos supra referidos (...).

II – ENQUADRAMENTO JURÍDICO

2.1. Cabe à CITE, nos termos do Decreto-Lei n.º 76/2012 de 26 de março, artigo 3.º:

“(…) d) Emitir parecer prévio no caso de intenção de recusa, pela entidade empregadora, de autorização para trabalho a tempo parcial ou com flexibilidade de horário a trabalhadores com filhos menores de 12 anos (...).”

2.2. A Diretiva 2006/54/CE do Parlamento Europeu e do Conselho de 5 de julho de 2006, relativa à aplicação do princípio da igualdade de oportunidades e igualdade de tratamento entre homens e mulheres em domínios ligados ao emprego e à atividade profissional determina que devem os Estados-Membros criar medidas “(...) que permitam, tanto aos homens como às mulheres, conciliar mais facilmente a vida familiar e a vida profissional”.

2.3. A igualdade entre homens e mulheres é um princípio fundamental da União Europeia. Em conformidade com o parágrafo segundo do n.º 3 do artigo 3.º do Tratado da União Europeia (TUE), a promoção da igualdade entre os homens e as mulheres é um dos objetivos da União Europeia.

2.4. O Tratado sobre o Funcionamento da União Europeia (TFUE) dispõe no seu artigo 8.º que a União, na realização de todas as suas ações, tem por objetivo eliminar as desigualdades e promover a igualdade entre homens e mulheres, mais dispondo alínea i) do n.º 1 do artigo 153.º que “A fim de realizar os objetivos enunciados no artigo 151.º, a União apoiará e completará a ação dos Estados-Membros nos seguintes domínios: (...) (i) Igualdade entre homens e mulheres quanto às oportunidades no mercado de trabalho e ao tratamento no trabalho”.

2.5. A Carta Social Europeia Revista, ratificada por Portugal em 21 de setembro de 2001, reconhece como objetivo de política a prosseguir por todos os meios úteis, nos planos nacional e internacional, a realização de condições próprias a assegurar o exercício efetivo de direitos e princípios como o que estabelece que todas as pessoas com responsabilidades familiares que ocupem ou desejem ocupar um emprego têm direito de o fazer sem ser submetidas a discriminações e, tanto quanto possível, sem que haja conflito entre o seu emprego e as suas responsabilidades familiares.

2.6. A Diretiva 2019/1158/EU do Conselho, de 20 de junho, que revogou a Diretiva 2010/18/EU do Conselho, de 8 de março de 2010, com efeitos a partir de 11 de julho de 2019, aplica o Acordo-Quadro revisto sobre licença parental, reforçando que as “políticas de conciliação entre a vida profissional e a vida familiar deverão contribuir para a concretização da igualdade entre homens e mulheres, promover a participação das mulheres no mercado de trabalho, a partilha equitativa das responsabilidades de prestação de cuidados entre homens e mulheres e reduzir as disparidades de rendimentos e de remunerações entre homens e mulheres” (Considerando 6), que “a conciliação entre a vida profissional e a vida familiar permanece um desafio considerável para muitos progenitores e trabalhadores que têm responsabilidades de prestação de cuidados, em especial devido ao aumento da prevalência de horários de trabalho alargados e à alteração dos horários de trabalho, o que tem um impacto negativo no emprego das mulheres” (Considerando 10).

2.7. A Recomendação (UE) 2017/761 da Comissão, de 26 de abril de 2017 sobre o Pilar Europeu dos Direitos Sociais adotou, no seu ponto 9 (capítulo II), sob a epígrafe “Equilíbrio entre a vida profissional e a vida privada” recomendar que “Os trabalhadores com filhos e familiares dependentes têm o direito de beneficiar de licenças adequadas, de regimes de trabalho flexíveis e de aceder a serviços de acolhimento. As mulheres e os homens têm igualdade de acesso a licenças especiais para cumprirem as suas responsabilidades familiares e devem ser incentivados a utilizá-las de forma equilibrada”.

2.8. O Pilar Europeu dos Direitos Sociais, proclamado pelos líderes da União Europeia no dia 17 de novembro de 2017, em Gotemburgo, é constituído por três capítulos: I – Igualdade de oportunidades e de acesso ao mercado de trabalho; II – Condições justas no mercado de trabalho e III – Proteção social e inclusão, e integra 20 princípios fundamentais a prosseguir pela Europa, nomeadamente o da conciliação da atividade profissional com a vida familiar e privada.

2.9. Na esfera do Direito Nacional, no artigo 13.º, da Constituição da República Portuguesa (CRP), vem consagrado o princípio fundamental da igualdade, princípio estruturante do Estado de Direito democrático, impetrando o tratamento igual do que é igual e o tratamento diferenciado do que é diferente, concretizando-se em dois vetores, designadamente, a proibição do arbítrio legislativo e a proibição da discriminação.

2.10. O n.º 1 do artigo 68.º, da Constituição da República Portuguesa (CRP), estabelece que *“Os pais e as mães têm direito à proteção da sociedade e do Estado na realização da sua insubstituível ação em relação aos filhos, nomeadamente quanto à sua educação, com garantia de realização profissional e de participação na vida cívica do país.”*, e o n.º 2, do mesmo dispositivo legal, dispõe que *“A maternidade e a paternidade constituem valores sociais eminentes.”*.

2.11. No âmbito da atividade laboral, o artigo 59.º da CRP estabelece:

“(…) 1. Todos os trabalhadores, sem distinção de idade, sexo, raça, cidadania, território de origem, religião, convicções políticas ou ideológicas, têm direito:

b) A organização do trabalho em condições socialmente dignificantes, de forma a facultar a realização pessoal e a permitir a conciliação da atividade profissional com a vida familiar; (...). ”.

2.12. Na subsecção IV, do capítulo I, do título II, do Código do Trabalho, aprovado pela Lei n.º 7/2009, de 12 de fevereiro, é tratada a matéria dedicada à parentalidade, e sob a epígrafe “horário flexível de trabalhador com responsabilidades familiares”, prevê o artigo 56.º daquele diploma legal, que o trabalhador, com filho menor de 12 (doze) anos ou, independentemente da idade, com deficiência ou doença crónica, que com ele viva em comunhão de mesa e habitação, tem direito a trabalhar em regime de horário flexível, entendendo-se que este horário é aquele em que o trabalhador pode escolher, dentro de certos limites, as horas de início e termo do período normal de trabalho diário.

2.13. O trabalhador/a que pretenda exercer o direito estabelecido no citado artigo 56.º, designadamente trabalhar em regime de horário flexível, deverá solicitá-lo ao empregador, por escrito, com a antecedência de 30 dias, indicando qual o horário pretendido, bem como indicar o prazo previsto, dentro do limite aplicável, e declarar que o menor vive com ele/a em comunhão de mesa e habitação – cfr. artigo 57.º, do Código do Trabalho (CT).

2.14. Uma vez solicitada autorização de trabalho em regime de horário flexível, a entidade empregadora apenas poderá recusar o pedido com fundamento em uma de duas situações, quando alegue e demonstre, de forma objetiva e concreta, a existência de exigências imperiosas do funcionamento da empresa que obstem à recusa, ou a impossibilidade de substituir o/a trabalhador/a se este/a for indispensável, nos termos do disposto no n.º 2, do mencionado artigo 57.º.

2.15. Dispõe o n.º 3 daquele preceito legal, que o empregador tem de comunicar a sua decisão, por escrito, ao/à trabalhador/a, no prazo de 20 (vinte) dias, contados a partir da receção do pedido. No caso de não observância pelo empregador do prazo

indicado, considera-se aceite o pedido do/a trabalhador/a, nos termos da alínea a) do n.º 8 do artigo 57.º do Código do Trabalho.

2.16. Quando o empregador pretenda recusar o pedido, é obrigatório o envio do processo à CITE, para emissão de parecer prévio, nos 5 (cinco) dias subsequentes ao fim do prazo estabelecido para apreciação pelo/a trabalhador/a da intenção de recusa, implicando a sua falta a aceitação do pedido, nos termos da alínea c) do n.º 8 do artigo 57.º, do Código do Trabalho.

2.17. Nos termos do n.º 3 do mesmo artigo, caso o parecer desta Comissão seja desfavorável, a entidade empregadora só poderá recusar o pedido do trabalhador/a após decisão judicial que reconheça a existência de motivo justificativo.

2.18. Regressando ao conceito de horário flexível, previsto no artigo 56.º, n.º 2 do Código do Trabalho, já citado, note-se que o n.º 3 do mesmo artigo esclarece que “O horário flexível, a elaborar pelo empregador, deve:

- a) Conter um ou dois períodos de presença obrigatória, com duração igual a metade do período normal de trabalho diário;
- b) Indicar os períodos para início e termo do trabalho normal diário, cada um com duração não inferior a um terço do período normal de trabalho diário, podendo esta duração ser reduzida na medida do necessário para que o horário se contenha dentro do período de funcionamento do estabelecimento;
- c) Estabelecer um período para intervalo de descanso não superior a duas horas”.

2.19. Neste regime de trabalho, o/a trabalhador/a poderá efetuar até 6 (seis) horas consecutivas de trabalho e até 10 (dez) horas de trabalho em cada dia, e deve cumprir o correspondente período normal de trabalho semanal, em média de cada período de quatro semanas.

2.20. A intenção do legislador que subjaz à elaboração da norma, prende-se com a necessidade de harmonizar o direito do trabalhador/a à conciliação da atividade

profissional com a vida familiar, conferindo-lhe a possibilidade de solicitar ao seu empregador a prestação de trabalho em regime de horário flexível, sempre que tenha filhos/as menores de 12 (doze) anos ou, independentemente da idade, com deficiência ou doença crónica. Tal direito é materializável mediante a escolha, pelo/a trabalhador/a, e dentro de certos limites, das horas para início e termo do período normal de trabalho diário, cabendo ao empregador elaborar esse horário flexível, observando, para tal, as regras enunciadas no n.º 3 daquele artigo 56.º. Assim, incumbe ao empregador estipular, dentro da amplitude de horário escolhida pelo/a trabalhador/a requerente, períodos para início e termo do trabalho diário, cada um com duração não inferior a um terço do período normal de trabalho diário, podendo esta duração ser reduzida na medida do necessário para que o horário se contenha dentro do período de funcionamento do estabelecimento/serviço.

2.21. Tem sido entendimento maioritário desta Comissão considerar enquadrável no artigo 56.º do Código do Trabalho, a indicação, pelo/a requerente, de um horário flexível a ser fixado dentro de uma amplitude temporal diária e semanal indicada como a mais favorável à conciliação da atividade profissional com a vida familiar, por tal circunstância não desvirtuar a natureza do horário flexível se essa indicação respeitar o seu período normal de trabalho diário¹. Importa, ainda, que a amplitude indicada pela trabalhadora seja enquadrável na amplitude dos turnos que lhe podem ser atribuídos.²

2.22. A orientação que tem vindo a ser seguida por esta Comissão, é no sentido de a indicação pelos/as trabalhadores/as da amplitude horária diária em que pretendem exercer a sua atividade profissional, por forma a compatibilizá-la com a gestão das suas responsabilidades familiares, não consubstanciar um pedido de horário rígido ou uma limitação ao poder de direção do empregador, a quem compete determinar o horário, nos termos previstos no artigo 212.º do Código do Trabalho, observado o dever de facilitar a conciliação da atividade profissional com a vida familiar, tal como

¹ Decorre do artigo 198.º do Código do Trabalho que **período normal de trabalho** significa o tempo de trabalho que o/a trabalhador/a se obriga a prestar, medido em número de horas por dia e por semana.

² Ver a este respeito o Parecer n.º 128/CITE/2010, disponível em www.cite.gov.pt

expressamente referido na alínea b) do n.º 2, do referido preceito legal.

2.23. O horário flexível surge como resposta à necessidade de pais trabalhadores e mães trabalhadoras prestarem apoio às suas crianças, acudindo às necessidades destas enquanto suas dependentes e, simultaneamente, continuarem a cumprir com as suas obrigações laborais, pelo que o direito plasmado no artigo 56.º do CT é resultado do reconhecimento pela lei laboral de valores humanos básicos relacionados com a parentalidade e que aqui encontram tutela especial.

2.24. Refira-se, ainda a propósito desta matéria, que é dever da entidade empregadora proporcionar a trabalhadores e trabalhadoras as condições de trabalho que favoreçam a conciliação da atividade profissional com a vida familiar e pessoal [a este propósito *vide* o n.º 3 do artigo 127.º, do Código do Trabalho (CT)], bem como é dever facilitar ao/a trabalhador/a a conciliação da atividade profissional com a vida familiar [alínea b) do n.º 2, do artigo 212.º do Código do Trabalho (CT)].

2.25. Concedido o horário flexível, poderá o/a trabalhador/a solicitar um enquadramento legal de horários especiais, designadamente através da possibilidade de solicitar horários que lhe permitam atender às suas responsabilidades familiares ou, então, exercer o seu direito a beneficiar de um horário de trabalho que lhe possibilite conciliar a sua atividade profissional com a vida familiar, e que corresponde a um dever do empregador concretizável através do desenvolvimento de métodos de organização dos tempos de trabalho que respeitem tais desígnios e que garantam o princípio da igualdade de trabalhadores/as, tratando situações iguais de forma igual e situações diferentes de forma diferenciada.

2.26. Da aplicação das normas legais citadas, resulta a obrigação de a entidade empregadora elaborar horários de trabalho destinados a facilitar a conciliação dos/as trabalhadores/as com responsabilidades familiares, de acordo com o disposto nos artigos 56.º e 57.º, do Código do Trabalho (CT), sendo legítimo ao empregador recusar o pedido com fundamento em exigências imperiosas do funcionamento da empresa ou serviço,

ou na impossibilidade de substituir o trabalhador se este for indispensável, o que equivale a afirmar que impende sobre a entidade empregadora um dever acrescido de demonstrar nestes casos, concretizando objetiva e coerentemente, na prática, em que se traduzem tais exigências imperiosas.

2.27. No pedido efetuado pelo trabalhador, vem este solicitar à sua entidade empregadora a prestação de trabalho em regime de horário flexível, indicando que lhe seja elaborado um horário de trabalho entre as 08h00 e as 16h00, com um intervalo de descanso entre as 12h e as 13h.

Refere para o efeito, a necessidade de prestar assistência ao seu filho menor de 12 anos, mais indicando que o horário deve perdurar pelo período de 3 anos.

2.28. No que concerne à intenção de recusa, é pois de considerar que o fundamento em exigências imperiosas do funcionamento da empresa ou a impossibilidade de substituição da trabalhadora, se esta for indispensável, deve ser interpretado no sentido de exigir ao empregador a clarificação e demonstração inequívocas de que a organização dos tempos de trabalho não permite a concessão do horário que facilite a conciliação da atividade profissional com a vida familiar do/a trabalhador/a com responsabilidades familiares, tal como requerido; como tal organização dos tempos de trabalho não é passível de ser alterada por razões incontestáveis ligadas ao funcionamento do serviço ou como existe impossibilidade de substituir a trabalhadora se esta for indispensável.

2.29. Ainda sobre o conceito de exigências imperiosas do funcionamento da empresa, veja-se o Acórdão do Tribunal da Relação de Évora, proferido no Processo n.º 3824/18.9T8STB.E1, consultável em www.dgsi.pt, segundo o qual “só podem ser consideradas imperiosas as exigências extraordinárias, excecionais que não se confundem com maior ou menor dificuldade de organização da atividade da empresa, ou sequer com a maior ou menor onerosidade para o empregador em função da gestão do seu quadro de pessoal. A expressão utilizada pelo legislador «exigências imperiosas de funcionamento da empresa» é uma expressão deliberadamente apertada e rigorosa. O

que se compreende, considerando que uma das obrigações que recai sobre o empregador é a proporcionar ao trabalhador condições de trabalho que favoreçam a conciliação da atividade profissional com a vida familiar e pessoal – artigo 127.º, n.º 3 do CT. Assim, a recusa da fixação de um horário de trabalho adequado á conciliação entre a vida profissional e a vida familiar do trabalhador, apenas se justifica numa situação excessiva, extraordinária ou inexigível para o empregador, com vista à manutenção do regular funcionamento da empresa ou estabelecimento”.

2.30. No caso em apreço, a entidade empregadora alega que, face a necessidades do serviço, necessita de garantir um horário de atendimento aos seus clientes das 08h às 18h. Para o efeito, criou três horários, a saber: das 08h às 16h, das 09h às 17h e das 10h às 18h.

2.31. Advoga a entidade empregadora que, deu a escolher aos/às trabalhadores/as os referidos horários, sendo certo que apenas 3 escolheram o horário das 10h às 18h, pelo que, viu-se obrigada, em dezembro de 2019 a criar uma distribuição equitativa e rotativa dos/as trabalhadores/as pelos três turnos, cabendo a cada trabalhador/a, a prestação de trabalho nesse turno (10h-18h), 3 vezes, em média por mês.

2.32. Acrescenta o empregador que considerando que a trabalhadora no seu pedido não contempla a prestação de trabalho até às 18h, a aceitação de tal pedido, será causador de prejuízos sérios para a empresa.

2.33. Mais vai referindo que, a par da trabalhadora, já foram apresentados mais 3 pedidos idênticos, prevendo-se a possibilidade de serem apresentados mais pedidos no mesmo sentido e que, ao aceitar um, terá então, que aceitar todos.

2.34. Quanto à argumentação aduzida pela empregadora, relativamente à necessidade de garantir o horário de atendimento aos clientes até às 18h, é de referir que no âmbito do seu poder de direção e com respeito pelos direitos dos trabalhadores e das trabalhadoras, mormente o direito à conciliação da vida profissional com a vida familiar,

pode o empregador regular os horários de trabalho das suas equipas, de modo a atingir a confluência de interesses entre as necessidades de funcionamento do serviço e o equilíbrio entre a vida profissional e a vida familiar dos recursos humanos.

2.35. No que concerne ao facto de terem sido solicitados mais três pedidos de horário flexível, assim como, a possibilidade de outros/as trabalhadores/a virem a solicitar prestação de trabalho em regime de horário flexível, informa-se que tem sido sobejamente defendido pela CITE³, não ser possível considerar a existência de um “*numerus clausus*”, no que ao gozo de direitos relacionados com a parentalidade diz respeito, uma vez que tal implicaria aceitar que estes direitos dependessem de uma ordem temporal.

2.36. É, neste sentido, que a CITE tem entendido que o facto de existirem determinados horários específicos já autorizados, não significa que outros requeridos mais tarde, por razões semelhantes, tenham que ser indeferidos, uma vez que não podendo todos os horários de trabalho concentrar-se em determinado ou determinados períodos do dia, terão, então, que ser rotativos para que todos/as os/as trabalhadores/as possam usufruir, o mais tempo possível desses horários.

2.37. Ora, aquilo que se tem defendido é que, perante uma eventual colisão de direitos e concretamente, do direito da Requerente com os direitos de outros/as trabalhadores/as, resultantes do exercício da atividade profissional em regime de horário flexível ou decorrentes do gozo de outros direitos iguais ou da mesma espécie, máxime relacionados com a parentalidade, deve atender-se ao disposto no artigo 335.º do Código Civil, de forma a que todos os direitos produzam igualmente efeitos, sem maior detrimento para qualquer das partes, impondo-se assim, uma distribuição equitativa do dever de assegurar o funcionamento do serviço para todos/as aqueles/as trabalhadores/as em situação idêntica.⁴

³A título de exemplo, veja-se o Parecer n.º 230/CITE/2014, disponível em www.cite.gov.pt

⁴ Neste sentido veja-se o Acórdão do Tribunal da Relação do Porto, de 26.04.2010, proferido no âmbito do Processo n.º 123/09.0TTVNG.P2, disponível em www.dgsi.pt

2.38. Com efeito, se não for possível que todos os/as trabalhadores/as, que solicitaram e/ou venham a solicitar a prestação de trabalho em determinados períodos do dia, terão, então, que ser rotativos para que todos/as os/as trabalhadores/as possam usufruir, o mais tempo possível desses horários.

2.39. Salienta-se que sem prejuízo do cumprimento das normas legais aplicáveis à elaboração dos horários de trabalho, a consagração constitucional e legal do direito à conciliação da atividade profissional com a vida familiar e pessoal e o correspondente dever de a entidade empregadora a promover, impõe que na elaboração dos horários de trabalho seja garantida, na medida do que for possível e sem afetar o regular funcionamento da organização, uma discriminação positiva dos/as trabalhadores/as que o requeiram, em detrimento de um tratamento igualitário de todos/as os/as elementos da equipa de profissionais do serviço e da consideração de certas características de outros/as trabalhadores/as.

2.40. Acresce mencionar que o reconhecimento dos direitos dos trabalhadores e das trabalhadoras com responsabilidades familiares não implica a desvalorização da atividade profissional que prestam nem a depreciação dos interesses dos empregadores. Pelo contrário, o direito à conciliação da atividade profissional com a vida familiar, consignado na alínea b) do n.º 1 do artigo 59.º da Constituição da República Portuguesa, é um direito especial que visa harmonizar ambas as conveniências, competindo à entidade empregadora organizar o tempo de trabalho de modo a dar cumprimento ao previsto na lei sobre a proteção ao exercício da parentalidade.

III – CONCLUSÃO

Face ao exposto:

3.1. A CITE emite parecer desfavorável à intenção de recusa da entidade empregadora ..., relativamente ao pedido de trabalho em regime de horário flexível, apresentado pela trabalhadora com responsabilidades familiares ...

3.2. O empregador deve proporcionar à trabalhadora condições de trabalho que favoreçam a conciliação da atividade profissional com a vida familiar e pessoal, e, na elaboração dos horários de trabalho, deve facilitar à trabalhadora essa mesma conciliação, nos termos, respetivamente, do n.º 3 do artigo 127.º, da alínea b) do n.º 2 do artigo 212.º e n.º 2 do artigo 221.º todos do Código do Trabalho, aplicáveis, também, aos/às trabalhadores/as em funções públicas, por força do artigo 4.º da Lei Geral do Trabalho em Funções Públicas, aprovada pela Lei n.º 35/2014, de 20 de Junho, e, em conformidade, com o correspondente princípio, consagrado na alínea b) do n.º 1 do artigo 59.º da Constituição da República Portuguesa.

APROVADO POR MAIORIA DOS MEMBROS PRESENTES NA REUNIÃO DA CITE DE 05 DE FEVEREIRO DE 2020, COM OS VOTOS CONTRA DOS REPRESENTANTES DA CCP - CONFEDERAÇÃO DO COMÉRCIO E SERVIÇOS DE PORTUGAL, CIP - CONFEDERAÇÃO EMPRESARIAL DE PORTUGAL E CTP - CONFEDERAÇÃO DO TURISMO DE PORTUGAL, CONFORME CONSTA DA RESPECTIVA ATA NA QUAL SE VERIFICA A EXISTÊNCIA DE QUORUM CONFORME LISTA DE PRESENÇAS ANEXA À MESMA ATA.