

PARECER N.º 597/CITE/2021

Assunto: Parecer prévio à intenção de recusa de autorização de trabalho a tempo parcial a 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 12.02.
Processo n.º 2809 - TP/2021

I – OBJETO

- 1.1. Em 26.10.2021, a CITE recebeu do ..., cópia de um pedido de autorização de trabalho a tempo parcial em regime de horário flexível apresentado pela trabalhadora ..., para efeitos da emissão de parecer, nos termos dos n.ºs 5 e 6 do artigo 57.º do Código do Trabalho, aprovado pela Lei n.º 7/2009, de 12.02.
- 1.2. No seu pedido de trabalho a tempo parcial em regime de horário flexível de 09.09.2021, a trabalhadora refere, nomeadamente, o seguinte:
 - 1.2.1. Que é " *enfermeira ..., admitida por Contrato Individual de Trabalho Sem Termo (35 horas/semana) a 4 de junho de 2007, vem, nos termos dos artigos 55.º e 56.º do Código do Trabalho, solicitar o usufruto da prestação de trabalho a tempo parcial, com a duração de 20 horas semanais, a iniciar a 9 de outubro de 2021 e fim a 9 de outubro de 2023,*

para prestar assistência imprescindível aos meus dois filhos menores de 12 anos.

1.2.2. *No âmbito da flexibilidade de horário, manifesto disponibilidade para realizar turnos, à semana, compreendidos entre as 8 e as 16 horas e, ao fim de semana, turnos de 12,5 horas entre as 8 e as 20:30h, com isenção do horário noturno.*

1.2.3. *Para a presente solicitação, declaro, sob compromisso de honra:*

- *ser mãe dos menores ... de 8 anos (nascida a 20 de março de 2013) e ... de 4 anos (nascido a 15 de março de 2017), vivendo com eles em comunhão de mesa e habitação.*
- *não estar esgotado o período máximo de duração previsto no número 4 do artigo 55.º.*
- *que o pai dos menores tem atividade profissional na prestação de serviços médico-cirúrgicos em regime de trabalhador independente e que o horário de trabalho é elaborado de acordo com a organização, esquema e escala de funcionamento das entidades empregadoras, em regime de horário suplementar e serviço de urgência e não se encontra em situação de trabalho a tempo parcial”.*

1.3. Em 30.09.2021, a entidade empregadora comunicou à trabalhadora, que indeferiu o p seu pedido “*de acordo com a fundamentação anexa da Enfª Gestora e da Enfª Diretora*”, que referem, nomeadamente, o seguinte:

1.3.1. *O indeferimento do processo deve-se ao elevado número de ausências de enfermeiras especialistas de ..., devendo as mesmas serem substituídas por enfermeiros com as mesmas competências.*

- 1.3.2. *“A equipa é composta por 65 enfermeiros, destes 30 têm especificações de horários, o que equivale a dizer que 46,2% dos enfermeiros do serviço usufruem de horário flexível.”*
- 1.4. Em 04.10.2021, a requerente apresentou a sua apreciação relativa aos fundamentos da intenção de recusa do seu pedido de trabalho a tempo parcial e horário flexível, referindo, nomeadamente o seguinte:
- 1.4.1. *“Invocam V. Exas. como fundamento para indeferir o pedido, resumidamente, a circunstância de terem um elevado número de ausências de enfermeiros especialistas;*
- 1.4.2. *Ora, com o devido respeito, nenhum fundamento é invocado por V. Exas. que evidenciem a perturbação no funcionamento do serviço ou a necessidade imperiosa de funcionamento do serviço. E mesmo que isso se verificasse, o Hospital pode sempre recorrer à figura da contratação a termo resolutivo certo ou incerto, uma vez que fica determinado o período durante o qual irá vigorar esse regime do trabalho a tempo parcial.*
- 1.4.3. *Existem várias formas desta instituição suprir qualquer eventual falha de enfermeiros especialistas no serviço em causa, sem custos acrescidos, pelo que, é possível proporcionar o direito de conciliar a vida profissional com a vida familiar autorizando o seu pedido para trabalho a tempo parcial em regime de horário flexível”.*

II – ENQUADRAMENTO JURÍDICO

2.1. O artigo 55.º do Código do Trabalho, sobre o trabalho a tempo parcial de trabalhador com responsabilidades familiares, refere o seguinte:

“1 - O trabalhador com filho menor de 12 anos ou, independentemente da idade, filho com deficiência ou doença crónica que com ele viva em comunhão de mesa e habitação tem direito a trabalhar a tempo parcial.

2 - O direito pode ser exercido por qualquer dos progenitores ou por ambos em períodos sucessivos, depois da licença parental complementar, em qualquer das suas modalidades.

3 - Salvo acordo em contrário, o período normal de trabalho a tempo parcial corresponde a metade do praticado a tempo completo numa situação comparável e, conforme o pedido do trabalhador, é prestado diariamente, de manhã ou de tarde, ou em três dias por semana.

4 - A prestação de trabalho a tempo parcial pode ser prorrogada até dois anos ou, no caso de terceiro filho ou mais, três anos, ou ainda, no caso de filho com deficiência ou doença crónica, quatro anos.

5 - Durante o período de trabalho em regime de tempo parcial, o trabalhador não pode exercer outra atividade incompatível com a respetiva finalidade, nomeadamente trabalho subordinado ou prestação continuada de serviços fora da sua residência habitual.

6 - A prestação de trabalho a tempo parcial cessa no termo do período para que foi concedida ou no da sua prorrogação, retomando o trabalhador a prestação de trabalho a tempo completo.

7 - Constitui contra ordenação grave a violação do disposto neste artigo”.

2.1.1. É de salientar que, nos termos do n.º 2 do citado artigo 55º do Código do Trabalho, o direito ao trabalho a tempo parcial *“pode ser exercido*

por qualquer dos progenitores ou por ambos em períodos sucessivos, depois da licença parental complementar, em qualquer das suas modalidades”, a que se refere o artigo 51.º do Código do Trabalho.

2.1.2. E, nos termos do n.º 3 do citado artigo 55º do Código do Trabalho, *“salvo acordo em contrário, o período normal de trabalho a tempo parcial corresponde a metade do praticado a tempo completo numa situação comparável e, conforme o pedido do trabalhador, é prestado diariamente, de manhã ou de tarde, ou em três dias por semana”.*

2.1.3. Com a norma relativa ao trabalho a tempo parcial de trabalhador com responsabilidades familiares, pretendeu o legislador assegurar o exercício de um direito que tem tutela constitucional - o direito à conciliação da atividade profissional com a vida familiar (alínea b) do n.º 1 do artigo 59.º da C.R.P.).

2.1.4. Para que o trabalhador possa exercer este direito, estabelece o n.º 1 do artigo 57º do CT que, *“o trabalhador que pretenda trabalhar a tempo parcial ou em regime de horário de trabalho flexível deve solicitá-lo ao empregador, por escrito, com a antecedência de 30 dias, com os seguintes elementos:*

a) Indicação do prazo previsto, dentro do limite aplicável;

b) Declaração da qual conste:

i) Que o menor vive com ele em comunhão de mesa e habitação;

ii) No regime de trabalho a tempo parcial, que não está esgotado o período máximo de duração;

iii) No regime de trabalho a tempo parcial, que o outro progenitor tem atividade profissional e não se encontra ao mesmo tempo em situação

de trabalho a tempo parcial ou que está impedido ou inibido totalmente de exercer o poder paternal;

c) A modalidade pretendida de organização do trabalho a tempo parcial”.

- 2.1.5.** Admite, no entanto, o legislador, que tal direito possa ser recusado pelo empregador com fundamento em exigências imperiosas do funcionamento da empresa, ou na impossibilidade de substituir o trabalhador se este for indispensável, (artigo 57º n.º 2 do CT).
- 2.2.** Recorde-se que na Constituição da República Portuguesa (CRP) o artigo 59.º sobre os direitos dos trabalhadores, em que se consagra o direito à conciliação da atividade profissional com a vida familiar e o artigo 68.º sobre a paternidade e maternidade, que fundamenta o artigo 33.º do Código do Trabalho que dispõe que “a maternidade e a paternidade constituem valores sociais eminentes”, e que “os trabalhadores têm direito à proteção da sociedade e do Estado na realização da sua insubstituível ação em relação ao exercício da parentalidade”, bem como o direito à proteção da saúde constante do artigo 64.º da CRP, estão inseridos na Parte I da mesma Constituição dedicada aos Direitos e Deveres Fundamentais.
- 2.3.** Na verdade, existe uma questão prévia que impede a verificação das razões imperiosas ligadas ao funcionamento do serviço ou da impossibilidade de substituir a trabalhadora se esta for indispensável, que é a questão de a trabalhadora pretender trabalho a tempo parcial de 20 horas por semana, sendo apenas de 17,5 horas por semana a metade do trabalho praticado a tempo completo, pelo que, sendo o pedido da requerente superior à referida metade do trabalho

praticado a tempo completo, teria de haver acordo prévio entre aquela e a entidade empregadora, nos termos do n.º 3 do artigo 55.º do Código do Trabalho, o que não sucedeu.

- 2.4. Salienda-se, também, que, no caso em apreço, é desnecessário que o pedido de trabalho a tempo parcial seja em regime de horário flexível, dada a possibilidade de escolha de horário a que se refere o n.º 3 *“in fine”* do artigo 55.º do Código do Trabalho.

III – CONCLUSÃO

- 3.1. Face ao exposto e sem prejuízo de acordo entre as partes, a CITE emite parecer favorável à intenção de recusa do ..., relativamente ao pedido de trabalho a tempo parcial apresentado pela trabalhadora com responsabilidades familiares ..., podendo a trabalhadora, caso assim o entenda, formular novo pedido de acordo com o presente parecer.
- 3.2. O presente parecer não dispensa o empregador do dever de 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, do dever de 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, 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 EM 10 DE NOVEMBRO DE 2021, POR UNANIMIDADE DOS MEMBROS
DA CITE.**