

C/2023/1432

18.12.2023

Cerere de decizie preliminară introdusă de Tribunal Superior de Justicia de Madrid (Spania) la 12 iulie 2023 – LM/Omnitel Comunicaciones SL și alții

(Cauza C-441/23, Omnitel Comunicaciones și alții)

(C/2023/1432)

Limba de procedură: spaniola

Instanța de trimitere

Tribunal Superior de Justicia de Madrid

Părțile din procedura principală

Apelantă: LM

Intimați: Omnitel Comunicaciones SL, Microsoft Ibérica SRL, Fondo de Garantía Salarial (FOGASA), Indi Marketers SL, Leadmarket SL, Fiscalía

Întrebările preliminare

- A) Dacă Directiva 2008/104/CE⁽¹⁾ este aplicabilă unei întreprinderi care pune o lucrătoare la dispoziția unei alte întreprinderi, chiar dacă prima întreprindere nu este recunoscută de legislația internă drept agent de muncă temporară deoarece nu dispune de o autorizație administrativă în acest sens;
- B) În cazul în care Directiva 2008/104/CE este aplicabilă întreprinderilor care pun la dispoziție lucrători fără a fi recunoscute în dreptul intern ca agenți de muncă temporară, dacă, într-o situație precum cea descrisă anterior, lucrătoarea trebuie considerată lucrătoare temporară în sensul articolului 3 alineatul (1) litera (c) din Directiva 2008/104/CE, întreprinderea Leadmarket S.L. trebuie considerată agent de muncă temporară în sensul articolului 3 alineatul (1) litera (b) din aceeași directivă, iar întreprinderea Microsoft Ibérica trebuie considerată întreprindere utilizatoare în sensul articolului 3 alineatul (1) litera (d) din directivă; mai exact, dacă se poate interpreta că întreprinderea Leadmarket S.L. a menținut supravegherea și conducerea activității profesionale (excluzându-se astfel existența unei puneri la dispoziție a lucrătoarei) ca urmare a primirii de către administratorul acesteia a unui raport lunar de activitate din partea lucrătoarei și totodată ca urmare a semnării concediilor, perioadelor de vacanță și programelor de lucru ale acesteia, chiar dacă serviciile prestate zilnic de lucrătoare constau în a se ocupa de clienții Microsoft, ea soluționând incidente prin interacțiuni frecvente cu responsabili din cadrul Microsoft, prestând munca la domiciliul său prin intermediul unui calculator pus la dispoziția sa de Microsoft și deplasându-se o dată pe săptămână la sediul Microsoft;
- C) În cazul în care Directiva 2008/104/CE este aplicabilă și ne confruntăm cu o punere la dispoziție a lucrătoarei, dacă, în urma aplicării articolului 5 alineatul (1) din Directiva 2008/104/CE, salariul lucrătoarei trebuie să fie cel puțin egal cu cel la care ar fi avut dreptul dacă ar fi fost recrutată direct de Microsoft Ibérica S. L.;
- D) Dacă, în împrejurările speței, este aplicabil dreptul lucrătoarei de a se întoarce la locul de muncă sau la un loc de muncă echivalent la încheierea concediului de maternitate, în temeiul articolului 15 din Directiva 2006/54/CE⁽²⁾ a Parlamentului European și a Consiliului din 5 iulie 2006 privind punerea în aplicare a principiului egalității de șanse și al egalității de tratament între bărbați și femei în materie de încadrare în muncă și de muncă, și dacă, deși contractul dintre Microsoft Ibérica S.L. și Leadmarket S.L. a încetat și în cadrul Leadmarket S.L. nu există un loc de muncă echivalent, întoarcerea la locul de muncă trebuie să aibă loc în cadrul Microsoft Ibérica S.L.
- E) În cazul în care Directiva 2008/104/CE este aplicabilă și ne aflăm în situația unei puneri la dispoziție, dacă, în urma aplicării articolului 5 alineatul (1) din Directiva 2008/104/CE, dispozițiile dreptului spaniol care stabilesc nulitatea concedierii în cazul lucrătoarelor însărcinate și care alăptează trebuie să conducă la declararea agentului de muncă temporară și a întreprinderii utilizatoare drept responsabile în solidar pentru consecințele stabilite de lege în cazul unei concedieri nule, în special: reintegrarea lucrătoarei la locul de muncă, plata salariilor neîncasate de la data concedierii până la reintegrare și obligarea la plata despăgubirilor corespunzătoare care decurg din nelegalitatea concedierii.

⁽¹⁾ Directiva 2008/104/CE a Parlamentului European și a Consiliului din 19 noiembrie 2008 privind munca prin agent de muncă temporară – JO 2008, L 327, p. 9.

⁽²⁾ JO 2006, L 204, p. 23, Ediție specială, 05/ vol. 8, p. 262.