

STSJ d'Andalusia de 16 de febrer de 2017, recurs 326/2016

*Responsabilitat d'un ajuntament per infracotització (accés al text de la sentència)*

**Un empleat va patir un accident de treball en un moment en què l'ajuntament es trobava en descobert de cotitzacions per un llarg període de temps**, si bé havia sol·licitat un ajornament en el pagament. L'empleat **va passar a la situació d'incapacitat permanent total** per al treball.

**S'atribueix la responsabilitat a l'ajuntament** sobre la base dels arguments següents:

- En els supòsits d'accident de treball o malaltia professional, **la manca de cotització rupturista o expressiva d'una voluntat d'incompliment implica la responsabilitat de l'empresari sens perjudici dels deures de bestreta de la Mútua i de la garantia subsidiària i final del INSS**. Així mateix, l'incompliment de l'obligació de cotitzar no extingeix les relacions de Seguretat Social i el cobrament de les cotitzacions degudes es realitza per via executiva amb abonament dels recàrrecs procedents; sense oblidar que, atès que la manca d'ingrés dels cotitzacions constitueix una infracció greu sancionable administrativament, la responsabilitat empresarial en les prestacions per manca de cotització ha de vincular-se a un incompliment amb transcendència en la relació jurídica de protecció, de manera que aquesta manca imputable a l'empresari impedeixi la cobertura del període de cotització exigida, perquè sinó se sancionaria dues vegades la mateixa conducta.
- **A l'entitat local se li va reconèixer la possibilitat d'ajornar el pagament de les cotitzacions que devia, però això es va produir després del fet causant** que va originar la pensió per incapacitat permanent total. Per tant, l'ajornament no pot servir per suspendre o limitar la responsabilitat de l'ajuntament.
- Com assenyala la STS de 16 de juny de 2005 en els supòsits en què la prestació té el seu origen en un accident laboral i per als quals no s'exigeix cap període de carència, **s'ha de declarar la responsabilitat empresarial en els casos d'impagament o descoberts a la Seguretat Social i únicament es tempera aquesta responsabilitat en funció de les circumstàncies concurrents** i tenint en compte, en tot cas, si l'actitud incomplidora de l'ocupador respon, o no, a una ferma voluntat d'omissió del deure de cotització a la Seguretat Social de forma sistemàtica i continuada.

Per tant, **hi ha responsabilitat directa de l'ajuntament per la totalitat de la pensió d'incapacitat permanent total**, així com la subsidiària de l'INSS, a tenor del que es disposa als arts. 167.2 LGSS i 95.3 i 94.4 de la Llei de Seguretat Social de 1966.