

STS de 22 de gener de 2009, recurs 3858/2007

*Descobert de cotitzacions: responsabilitats (accés al text de la sentència)*

És responsable l'INSS del pagament de les prestacions per IT derivades de contingències comunes, quan aquestes prestacions es troben cobertes per una mútua i l'empresa es troba al descobert en el pagament de les cotitzacions, essent aquest descobert rellevant?

El TS conclou que:

- En les **contingències professionals, la responsabilitat en el pagament del subsidi per IT quan existeixen incompliments empresarials és de l'empresa**. En aquests supòsits, **la mútua ha d'avançar el pagament de la prestació i posteriorment reclamar contra l'empresari o, en cas d'insolvència, contra l'INSS**, que respon subsidiàriament, com successor del desaparegut Fons de Garantia d'Accidents de Treball. Aquesta responsabilitat subsidiària també es dóna en els supòsits de responsabilitat empresarial per falta d'alta o afiliació, sempre que es tracti d'una contingència professional.
- Quan es tracta de **contingències comunes, si el treballador no es troba d'alta la responsabilitat en el pagament del subsidi recau exclusivament sobre l'empresa, sense que l'INSS ni la mútua hagin d'avançar la prestació**, ni respondre subsidiàriament del seu pagament.

Si el **treballador es troba d'alta i la responsabilitat empresarial deriva d'una manca de cotització, l'entitat que assegurava les contingències comunes (INSS o mútua) ve obligada a avançar el pagament de la prestació**, sense perjudici del seu dret a reclamar contra l'empresa. Tanmateix, en aquest supòsit l'INSS, tot i respondre subsidiàriament en cas d'insolvència de la mútua, no respon subsidiàriament davant la Mútua en cas d'insolvència de l'empresa. El motiu és que la Mútua assumeix la gestió de la prestació d'IT en les mateixes condicions que l'INSS i amb subjecció a les normes reguladores d'aquesta prestació. I com no està previst cap mecanisme de reassurança, ni cap fons de garantia com en el cas de les contingències professionals, no existeix cap responsabilitat subsidiària de l'INSS en els supòsits d'insolvència de l'empresa que va assegurar les contingències comunes amb una mútua.