



ADMINISTRACIÓN
DE
JUSTICIA

JUZGADO DE LO SOCIAL NUMERO 3 DE MALAGA

C/FISCAL LUIS PORTERO GARCIA S/N

Tlf: 951 93 90 83, Fax: 951 93 91 83

NIG: 2906744S20160003333

TIPO DE PROCEDIMIENTO: Seguridad Social en materia prestacional

Nº AUTOS: 219/2016Negociado: AR

Sobre: MATERIAS SEGURIDAD SOCIAL

DEMANDANTE/

ABOGADO/A: MARIA SUSANA SANCHEZ-BAYO TIERNO

DEMANDADO/S: INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y FREMAP MUTUA DE ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES DE LA SEGURIDAD SOCIAL NUMERO 61

ABOGADO/A: JOSE LUIS FERNANDEZ RUIZ

GRADUADO/A SOCIAL: S.J. DE LA SEGURIDAD SOCIAL DE MALAGA y S.J. DE LA TGSS DE MALAGA

SENTENCIA Nº 13/2017

En Málaga, a diecinueve de enero de dos mil diecisiete.

Vistos por mí, DÑA. CARMEN MARIA CASTELLANOS GONZÁLEZ, MAGISTRADA-JUEZ DE ADSCRIPCIÓN TERRITORIAL DE ANDALUCÍA destinada como refuerzo en los Juzgados de lo Social de Málaga y su partido, los presentes autos Nº 219/2016 del Juzgado de lo Social Nº 3 sobre **SEGURIDAD SOCIAL**, entre partes, de una como demandante [REDACTED] y de otra, como demandadas **INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, FREMAP MUTUA DE ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES DE LA SEGURIDAD SOCIAL NUMERO 61 y AYUNTAMIENTO DE MARBELLA**, representadas, cada una de ellas, por los Letrados que constan en el encabezamiento de la presente Resolución.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- El 29/3/2016 tuvo entrada en este Juzgado demanda suscrita por la parte actora, en la que después de alegar los hechos y fundamentos que estimó pertinentes a su derecho, solicitó se dictase sentencia de conformidad con los pedimentos contenidos en el suplico de su demanda.

SEGUNDO.- Admitida la demanda a trámite, se convocó a las partes a la vista en la cual la parte demandante ratificó la demanda y concretó el suplico en la petición de nulidad o de manera subsidiaria la improcedencia del alta médica, y la continuidad del actor en situación de incapacidad temporal; y los codemandados se opusieron a la misma y solicitaron la confirmación de la resolución administrativa. Recibido el pleito a prueba, se practicaron las propuestas por las partes (documental) como ha quedado registrado en soporte apto para su grabación que aquí se da por reproducido. Evacuado el trámite de conclusiones, en el que ambas partes mantuvieron sus posiciones iniciales, se declararon los autos conclusos para dictar sentencia.

1

Código Seguro de verificación: yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verificav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR

CARMEN MARIA CASTELLANOS GONZALEZ 19/01/2017 13:26:21

FECHA

19/01/2017

MARIA CRISTINA CAMPO URBAY 19/01/2017 13:40:17

ID. FIRMA

ws051.juntadeandalucia.es

yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==

PÁGINA

1/5



yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==



TERCERO.-No se ha podido resolver con anterioridad habida cuenta la carga de trabajo que pesa sobre esta Juzgadora y concurrir su dictado con otras de igual interés a la misma.

HECHOS PROBADOS

I. [REDACTED] cuyas demás circunstancias constan en las actuaciones, bien prestando sus servicios por cuenta ajena desde el día 2/8/2000 en el Ayuntamiento de Marbella, OAL de Servicios Operativos, ostentando puesto de encargado de obras.

Su base reguladora diaria asciende a 97,16€, teniendo cubierta la prestación de incapacidad derivada de contingencias profesionales y/o comunes con FREMAP MUTUA DE ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES DE LA SEGURIDAD SOCIAL NUMERO 61.

II.- El actor ha permanecido en proceso de incapacidad temporal tras intervención de hernia inguinal, el 21/3/2014, durante 18 meses, siendo la contingencia enfermedad común.

III.- Por Resolución de fecha 8/1/2016 de la Dirección Provincial del INSS se emite resolución del siguiente tenor literal: “ en relación con el proceso de IT que usted tenía reconocido con fecha 3/9/2015 el director provincial del INSS resolvió emitir alta médica con fecha de efectos de 7/9/2015.

Esta resolución se adoptó de acuerdo con el artículo 170.2 LGSS.

De acuerdo con el mismo artículo, únicamente el INSS puede emitir una nueva baja médica por la misma o similar patología, en los 180 días naturales siguientes a esta alta médica.

Con fecha 4/1/2016, dentro de ese plazo de 180 días, se ha emitido nueva baja médica. Por ello la Dirección Provincial le ha realizado una valoración médica para evaluar la existencia de una posible incapacidad y ha resultado que usted no está incapacitado para el trabajo, por lo que la baja médica emitida por el Servicio Público de Salud no produce efectos”.

IV.- En fecha 2/9/2015 la Dirección provincial del INSS emite informe médico de evaluación de incapacidad laboral, en el que en el apartado de diagnostico principal reza “hernia bilateral inguinal intervenida. Síndrome ansioso depresivo reactivo.

En el aparato de limitaciones orgánicas y/o funcionales el informe reza “ paciente intervenido de herencias inguinales, ya resultado, y en seguimiento por el esm donde lo diagnostican de síndrome ansioso-depresivo, en tratamiento y seguimiento con mejoría desde el inicio de su tratamiento, en la actualidad no se encuentra ni limitación orgánica ni funcional que le impidan el desempeño correcto de su trabajo habitual.

En el apartado de evaluación clínica-laboral, dispone el informe, entre otras aspectos “el paciente se encuentra capacitado para la reincorporación a su trabajo habitual lo cual normalizaría su vida personal, familiar, social y laboral, lo cual no es impedimento para que siga revisiones por especialista, por ello se realiza propuesta de alta médica”.

FIRMADO POR	CARMEN MARIA CASTELLANOS GONZALEZ 19/01/2017 13:26:21	FECHA	19/01/2017
	MARIA CRISTINA CAMPO URBAY 19/01/2017 13:40:17		
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	PÁGINA	2/5





ADMINISTRACIÓN
DE
JUSTICIA

V.- Contra la resolución acordando el alta médica se presentó reclamación previa que fue desestimada por resolución de 9/2/2016, la cual acuerda proceder a la desestimación de la reclamación y mantener el alta médica.

VI.- La baja médica realizada por el Servicio Público de Salud de fecha 4/1/2016, dejada sin efecto por la Resolución ahora impugnada, finalizó el 19/2/2016.(documental aportada por el Ayuntamiento de Marbella en al acto de la vista).

VII.- Consta que el actor ha cursado con posterioridad a la baja primeramente concedida otras bajas, en concreto, en fecha 20/6/2016, siendo ola fecha de alta 23/6/2016.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- En cumplimiento de lo exigido en el apartado 2) del artículo 97 LRJS, debe hacerse constar que los anteriores hechos son el resultado de la prueba documental, testifical y pericial obrante en autos.

SEGUNDO.- En el acto de la vista el INSS y TGSS se opusieron a las pretensiones esgrimidas de contrario por entender que la resolución impugnada es conforme a derecho.

La entidad FREMAP alegó en el acto de la vista falta de acción habida cuenta que la Resolución del INSS no se trata, en puridad de conceptos de alta médica, sino que deja sin efecto la baja médica de fecha 4/1/2016 que emitió el Servicio Público de Salud, que a su vez está sin efecto desde el 19/2/2016. Dicha acción debe ser estimada por los argumentos que se expondrán a lo largo de la presente resolución y el art. 170.2 LGSS.

El Ayuntamiento de Marbella alegó en el acto de la vista la falta de legitimación pasiva “ad causan”.

Dicha falta de legitimación no puede prosperar, habida cuenta que su llamamiento al proceso es esencial para que la litis está debidamente constituida, habida cuenta que el ayuntamiento de Marbella, ente para el cual presta sus servicios el actor, tiene suscrito con la entidad FREMAP póliza para cobertura de contingencias profesionales y/o comunes.

El artículo 170 de la Ley General de la Seguridad Social establece que: “1. Hasta el cumplimiento del plazo de duración de trescientos sesenta y cinco días de los procesos de incapacidad temporal, el Instituto Nacional de la Seguridad Social ejercerá, a través de los inspectores médicos adscritos a dicha entidad, las mismas competencias que la Inspección de Servicios Sanitarios de la Seguridad Social u órgano equivalente del respectivo servicio público de salud, para emitir un alta médica a todos los efectos.

Cuando el alta haya sido expedida por el Instituto Nacional de la Seguridad Social, este será el único competente, a través de sus propios inspectores médicos, para emitir una nueva baja médica producida por la misma o similar patología en los ciento ochenta días siguientes a la citada alta médica.

Código Seguro de verificación: yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verificav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR

CARMEN MARIA CASTELLANOS GONZALEZ 19/01/2017 13:26:21

FECHA

19/01/2017

MARIA CRISTINA CAMPO URBAY 19/01/2017 13:40:17

ID. FIRMA

ws051.juntadeandalucia.es

yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==

PÁGINA

3/5



yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==



ADMINISTRACIÓN
DE
JUSTICIA

2. Agotado el plazo de duración de trescientos sesenta y cinco días indicado en el apartado anterior, el Instituto Nacional de la Seguridad Social, a través de los órganos competentes para evaluar, calificar y revisar la incapacidad permanente del trabajador, será el único competente para reconocer la situación de prórroga expresa con un límite de ciento ochenta días más, o bien para determinar la iniciación de un expediente de incapacidad permanente, o bien para emitir el alta médica, por curación o por incomparecencia injustificada a los reconocimientos médicos convocados por el Instituto Nacional de la Seguridad Social. De igual modo, *el Instituto Nacional de la Seguridad Social será el único competente para emitir una nueva baja médica en la situación de incapacidad temporal producida, por la misma o similar patología, en los ciento ochenta días naturales posteriores a la citada alta médica.*

Frente a la resolución por la cual el Instituto Nacional de la Seguridad Social acuerde el alta médica conforme a lo indicado en el párrafo anterior, el interesado podrá manifestar, en el plazo máximo de cuatro días naturales, su disconformidad ante la inspección médica del servicio público de salud. Si esta discrepara del criterio de la entidad gestora tendrá la facultad de proponerle, en el plazo máximo de siete días naturales, la reconsideración de su decisión, especificando las razones y fundamento de su discrepancia.

Si la inspección médica se pronunciara confirmando la decisión de la entidad gestora o si no se produjera pronunciamiento alguno en los once días naturales siguientes a la fecha de la resolución, la mencionada alta médica adquirirá plenos efectos. Durante el período de tiempo transcurrido entre la fecha del alta médica y aquella en la que la misma adquiriera plenos efectos se considerará prorrogada la situación de incapacidad temporal.

Si, en el aludido plazo máximo de siete días naturales, la inspección médica hubiera manifestado su discrepancia con la resolución de la entidad gestora, esta se pronunciará expresamente en los siete días naturales siguientes, notificando al interesado la correspondiente resolución, que será también comunicada a la inspección médica. Si la entidad gestora, en función de la propuesta formulada, reconsiderara el alta médica, se reconocerá al interesado la prórroga de su situación de incapacidad temporal a todos los efectos. Si, por el contrario, la entidad gestora se reafirmara en su decisión, para lo cual aportará las pruebas complementarias que la fundamenten, solo se prorrogará la situación de incapacidad temporal hasta la fecha de la última resolución.

3. En el desarrollo reglamentario de este artículo, se regulará la forma de efectuar las comunicaciones previstas en el mismo, así como la obligación de poner en conocimiento de las empresas las decisiones que se adopten y que les afecten.


4. Asimismo, de acuerdo con lo previsto en la disposición adicional decimonovena de la Ley 40/2007, de 4 de diciembre, de medidas en materia de Seguridad Social, reglamentariamente se regulará el procedimiento administrativo de revisión, por el Instituto Nacional de la Seguridad Social y a instancia del interesado, de las altas que expidan las entidades colaboradoras en los procesos de incapacidad temporal.

5. Los procesos de impugnación de las altas médicas emitidas por el Instituto Nacional de la Seguridad Social se regirán por lo establecido en los artículos 71 y 140 de la Ley 36/2011, de 10 de octubre, reguladora de la jurisdicción social”.

4

Código Seguro de verificación: yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: <https://ws121.juntadeandalucia.es/verifirmav2/>
Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.

FIRMADO POR	CARMEN MARIA CASTELLANOS GONZALEZ 19/01/2017 13:26:21	FECHA	19/01/2017
	MARIA CRISTINA CAMPO URBAY 19/01/2017 13:40:17		
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	PÁGINA	4/5


yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==



TERCERO.- Del precepto antes expuesto, se deduce que es el Instituto Nacional de la Seguridad Social es el único competente para emitir una nueva baja médica en la situación de incapacidad temporal producida, por la misma o similar patología, en los ciento ochenta días naturales posteriores a la citada alta médica; con lo que la baja médica concedida por el Servicio Público de Salud de fecha 4/1/2016 (dejada sin efectos el 19/2/2016) , no produce efectos, habida cuenta que es el INSS el único competente para emitir la misma, en un supuesto como el que nos ocupa.

Por lo expuesto, la falta de acción esgrimida por la entidad FREMAP debe ser estimada, y por ende, se desestima la demanda en su integridad, entendiéndose que la baja médica de fecha 4/1/2016 carece de efectos, confirmándose el alta médica del actor.

FALLO

Que **DESESTIMANDO** la demanda interpuesta por [REDACTED] contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, Tesorería General de la Seguridad Social, **FREMAP MUTUA DE ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES DE LA SEGURIDAD SOCIAL NUMERO 61 y AYUNTAMIENTO DE MARBELLA**, SE ACUERDA:

1.- Confirmar la resolución de 8/1/2016 del Director Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social, y cuantas otras se hubieren impugnado en el presente procedimiento.


2.- Absolver a las partes codemandadas de las pretensiones ejercitadas en la demanda.

Llévese la presente resolución al Libro de Sentencias del Juzgado dejando testimonio en autos.

Notifíquese esta resolución a las partes, haciéndoles saber que es firme

Así, por esta Sentencia lo pronuncia, manda y firma Dña. Carmen María Castellanos González, Magistrada-Juez de Adscripción Territorial de Andalucía destinada como refuerzo a los Juzgados de lo Social de Málaga y su partido.

PUBLICACIÓN.- Leída y publicada fue la anterior Sentencia por la Sra. Magistrada-Juez que la ha dictado constituida en audiencia pública, en el día de la fecha. Doy fe.

Código Seguro de verificación: yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==. Permite la verificación de la integridad de una copia de este documento electrónico en la dirección: https://ws121.juntadeandalucia.es/verificamv2/ Este documento incorpora firma electrónica reconocida de acuerdo a la Ley 59/2003, de 19 de diciembre, de firma electrónica.				
FIRMADO POR	CARMEN MARIA CASTELLANOS GONZALEZ 19/01/2017 13:26:21		FECHA	19/01/2017
	MARIA CRISTINA CAMPO URBAY 19/01/2017 13:40:17			
ID. FIRMA	ws051.juntadeandalucia.es	yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==	PÁGINA	5/5
 yhe/dGN0A238nzmK5wCHdQ==				