



Roj: **STSJ CAT 6611/2023 - ECLI:ES:TSJCAT:2023:6611**

Id Cendoj: **08019340012023103984**

Órgano: **Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social**

Sede: **Barcelona**

Sección: **1**

Fecha: **13/06/2023**

Nº de Recurso: **4809/2022**

Nº de Resolución: **3797/2023**

Procedimiento: **Recurso de suplicación**

Ponente: **MARIA MACARENA MARTINEZ MIRANDA**

Tipo de Resolución: **Sentencia**

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA

CATALUNYA

**SALA SOCIAL**

**NIG** : 08019 - 44 - 4 - 2021 - 8027881

MJ

**Recurso de Suplicación: 4809/2022**

ILMO. SR. IGNACIO MARÍA PALOS PEÑARROYA

ILMO. SR. JAUME GONZALEZ CALVET

ILMA. SRA. M. MACARENA MARTINEZ MIRANDA

En Barcelona a 13 de junio de 2023

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Catalunya, compuesta por los/as Ilmos/as. Sres/as. citados al margen,

**EN NOMBRE DEL REY**

ha dictado la siguiente

**S E N T E N C I A núm. 3797/2023**

En el recurso de suplicación interpuesto por INSTITUT NACIONAL DE LA SEURETAT SOCIAL (INSS) frente a la Sentencia del Juzgado Social 12 Barcelona de fecha 28 de marzo de 2022 dictada en el procedimiento Demandas nº 513/2021 y siendo recurridoS AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXACH y doña Joaquina , ha actuado como Ponente la Ilma. Sra. M. Macarena Martinez Miranda.

#### **ANTECEDENTES DE HECHO**

**PRIMERO.-** Tuvo entrada en el citado Juzgado de lo Social demanda sobre Seguridad Social en general, en la que el actor, alegando los hechos y fundamentos de derecho que estimó procedentes, terminaba suplicando se dictara sentencia en los términos de la misma. Admitida la demanda a trámite y celebrado el juicio se dictó sentencia con fecha 28 de marzo de 2022 que contenía el siguiente Fallo:

"Estimo íntegramente la demanda formulada por Joaquina contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, la Tesorería General de la Seguridad Social y el AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC, en consecuencia, con revocación íntegra de la resolución del Instituto Nacional de la Seguridad Social de 19/03/2021 por no ser ajustada a Derecho, declaro el derecho de Joaquina a percibir la pensión de jubilación parcial reconocida en la resolución del Instituto Nacional de la Seguridad Social de 06/03/2019 entre el 01/01/2020 y el 31/01/2021, sin que las cuantías percibidas en tal concepto puedan ser consideradas como indebidas, y condeno a las

codemandadas a estar y pasar por la anterior declaración y a las consecuencias jurídicas inherentes de la misma.

Esta sentencia ha de notificarse a las partes interesadas. Se les advertirá que contra la misma cabe interponer recurso de suplicación ante la Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña, el cual deberá anunciarse dentro de los cinco días siguientes a la notificación. Será indispensable que, al tiempo de anunciarlo, la parte recurrente que no ostente el carácter de trabajador y no goce del beneficio de la justicia gratuita acredite haber consignado el importe íntegro de la condena en la cuenta del Juzgado indicada en el encabezamiento de esta sentencia, o presente aval solidario de entidad financiera por el mismo importe. Además, deberá acreditar haber depositado la cantidad de 300 euros en la misma cuenta bancaria. Sin estos requisitos no podrá ser admitido el recurso."

**SEGUNDO.-** En dicha sentencia, como hechos probados, se declaran los siguientes:

" 1.- Joaquina , con DNI NUM000 y número de afiliación a la Seguridad Social NUM001 , obtuvo el reconocimiento, mediante la resolución del Instituto Nacional de la Seguridad Social de 06/03/2019, de la prestación por jubilación parcial, conforme a la base reguladora de 1.911,02 euros, porcentaje del 50% y efectos económicos desde el 26/01/2019 (hecho no controvertido).

2.- El Decreto de la Alcaldía de AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC 2019/000296 de 28/01/2019, rectificado por el 2019/000389 de 01/02/2019, autorizó la reducción de salario y jornada de Joaquina en un 50%. Asimismo, formalizó un contrato de relevo a tiempo parcial con efectos entre el 26/01/2019 y el 25/01/2021, siendo relevista D.<sup>a</sup> Luz , y un contrato de trabajo por jubilación parcial con Joaquina , con una jornada de trabajo de 18,75 horas semanales (docs. 1-7 de AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC, expediente administrativo).

3.- En el periodo de 26/01/2019 a 31/12/2019, AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC hizo constar en los informes de datos para la cotización ante la Tesorería General de la Seguridad Social respecto de Joaquina un coeficiente de parcialidad del 50% y un porcentaje de cotización del 80% (expediente administrativo, docs. 8-12 de AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC).

4.- En el periodo de 01/01/2020 a 31/12/2020, los datos que hizo constar AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC indicaban un coeficiente de parcialidad del 85% y un porcentaje de cotización del 85%. Para el periodo de 01/01/2021 a 25/01/2021 se hizo constar el coeficiente de parcialidad del 90% y un porcentaje de cotización del 90% (expediente administrativo, docs. 11-14 de AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC).

5.- Desde la suscripción del contrato de relevo por jubilación parcial de Joaquina con efectos entre el 26/01/2019 y el 25/01/2021, Joaquina percibió las retribuciones correspondientes a una jornada a tiempo parcial del 50% en comparación con una jornada completa, y compactó la jornada a tiempo parcial de 18.75 horas semanales al inicio del contrato de relevo, de modo que prestó sus servicios efectos para AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC entre el 26/01/2019 y el 18/10/2019 (docs. 16-20 de AJUNTAMENT DE MONTCADA I REIXAC).

6.- La resolución del Instituto Nacional de la Seguridad Social de 19/03/2021, tras constatar que en los datos de la Tesorería General de la Seguridad Social constaba una jornada laboral del 85% desde el 01/01/2020 y del 90% desde 01/01/2021, acordó extinguir la jubilación parcial concedida con efectos del 01/01/2020, fijar un importe de lo indebidamente percibido por la jubilación parcial en 14.311,08 euros durante el periodo de 01/01/2020 a 31/01/2021, y aplicó un descuento de 474,80 euros en la pensión de jubilación de Joaquina por 30 mensualidades. Disconforme con esta decisión, Joaquina interpuso una reclamación previa que fue desestimada por la resolución del 06/05/2021 con los mismos argumentos (expediente administrativo)."

**TERCERO.-** Contra dicha sentencia anunció recurso de suplicación la parte demandada INSTITUT NACIONAL DE LA SEGURETAT SOCIAL, que formalizó dentro de plazo, y que la parte actora Joaquina , a la que se dio traslado, impugnó, elevando los autos a este Tribunal dando lugar al presente rollo.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

**PRIMERO.-** Por la parte demandada Instituto Nacional de la Seguridad Social se interpone recurso de suplicación contra la sentencia dictada por el Juzgado de lo Social que, estimando la demanda, revocó la resolución de la entidad gestora de fecha 19 de marzo de 2021, declarando el derecho de la actora a percibir la prestación por jubilación parcial en el período comprendido entre el 1 de enero de 2020 y el 31 de enero de 2021, sin que las cuantías percibidas en tal concepto puedan ser consideradas como indebidas, condenando a las codemandadas a estar y pasar por tal declaración. El recurso ha sido impugnado por la parte actora, que interesó su desestimación, con íntegra confirmación de la resolución recurrida.



Constituye el objeto del recurso interpuesto la procedencia de la extinción de la prestación por jubilación parcial, y derivado reintegro de las prestaciones lucradas durante el período comprendido entre el 1 de enero de 2020 y el 31 de enero de 2021.

**SEGUNDO.-** Como único motivo del recurso, formulado al amparo de lo dispuesto en el artículo 193, apartado c) de la Ley Reguladora de la Jurisdicción Social, la entidad gestora recurrente denuncia la infracción del artículo 215.2.c) de la Ley General de la Seguridad Social, Texto Refundido aprobado por Real Decreto legislativo 8/2015. Se argumenta, en síntesis, que la jornada de la trabajadora desde fecha 1 de enero de 2020 a 31 de diciembre de 2020 tenía un coeficiente de parcialidad y un porcentaje de cotización de un ochenta y cinco por ciento (85 %), en tanto del 1 de enero de 2021 a 25 de enero de 2021 fueron del noventa por ciento (90 %), instando que se declare que se excedieron los límites de jornada previstos legalmente para lucrar la prestación de jubilación anticipada, lo que determinaría la confirmación de la resolución administrativa impugnada y revocación de la sentencia recurrida.

Opone la parte actora, al impugnar el recurso, que el hecho de que conste en la Seguridad Social dos movimientos o comunicaciones por la empleadora en que amplía el coeficiente de parcialidad no puede prevalecer sobre el resto de pruebas, de las que se desprende que la trabajadora realizó siempre una jornada del cincuenta por ciento (50 %), habiendo reconocido el propio Ayuntamiento codemandado que tales comunicaciones se debieron a error. Por ello, se postula la confirmación del pronunciamiento de instancia.

En aras a dirimir sobre la cuestión jurídica controvertida, cual es la concurrencia de causa de extinción de la prestación de jubilación parcial, procede partir del pacífico relato fáctico de la resolución de instancia, del que se colige que a la actora se le reconoció prestación de jubilación parcial por resolución de 6 de marzo de 2019. En fecha 19 de marzo de 2021, habiéndose constatado por la entidad gestora que en los datos de la Tesorería General de la Seguridad Social constaba una jornada del ochenta y cinco por ciento (85 %) desde el 1 de enero de 2020 y del noventa por ciento (90 %) desde el 1 de enero de 2021, se acordó por aquella extinguir la jubilación parcial reconocida con efectos de 1 de enero de 2020, fijando como importe de lo indebidamente percibido en tal concepto el de catorce mil trescientos once euros con ocho céntimos (14.311,08 euros), aplicando un descuento de cuatrocientos setenta y cuatro euros con ochenta céntimos (474,80 euros) en la pensión de jubilación de la trabajadora por treinta mensualidades. Desde la suscripción del contrato de relevo por jubilación parcial, la actora percibió las retribuciones correspondientes a jornada a tiempo parcial del cincuenta por ciento (50 %) en comparación con una jornada completa, y compactó la jornada a tiempo parcial de 18,75 horas semanales al inicio del contrato de relevo.

Expuestos los presupuestos fácticos de que hemos de partir, y comenzando por la normativa aplicable, regula el artículo 215 de la Ley General de la Seguridad Social, Texto Refundido aprobado por Real Decreto legislativo 8/2015, de 30 de octubre, la jubilación parcial en los siguientes términos (en el redactado vigente en la fecha del hecho causante):

*Artículo 215. Jubilación parcial.*

*1. Los trabajadores que hayan cumplido la edad a que se refiere el artículo 205.1.a) y reúnan los requisitos para causar derecho a la pensión de jubilación, siempre que se produzca una reducción de su jornada de trabajo comprendida entre un mínimo del 25 por ciento y un máximo del 50 por ciento, podrán acceder a la jubilación parcial sin necesidad de la celebración simultánea de un contrato de relevo. Los porcentajes indicados se entenderán referidos a la jornada de un trabajador a tiempo completo comparable.*

*2. Asimismo, siempre que con carácter simultáneo se celebre un contrato de relevo en los términos previstos en el artículo 12.7 del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, los trabajadores a tiempo completo podrán acceder a la jubilación parcial cuando reúnan los siguientes requisitos:*

*a) Tener cumplida en la fecha del hecho causante una edad de sesenta y cinco años, o de sesenta y tres cuando se acrediten treinta y seis años y seis meses de cotización, sin que, a tales efectos, se tengan en cuenta las bonificaciones o anticipaciones de la edad de jubilación que pudieran ser de aplicación al interesado.*

*b) Acreditar un periodo de antigüedad en la empresa de, al menos, seis años inmediatamente anteriores a la fecha de la jubilación parcial. A tal efecto se computará la antigüedad acreditada en la empresa anterior si ha mediado una sucesión de empresa en los términos previstos en el artículo 44 del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, o en empresas pertenecientes al mismo grupo.*

*c) Que la reducción de su jornada de trabajo se halle comprendida entre un mínimo de un 25 por ciento y un máximo del 50 por ciento, o del 75 por ciento para los supuestos en que el trabajador relevista sea contratado a jornada completa mediante un contrato de duración indefinida, siempre que se acrediten el resto de los requisitos. Dichos porcentajes se entenderán referidos a la jornada de un trabajador a tiempo completo comparable.*

d) *Acreditar un período de cotización de treinta y tres años en la fecha del hecho causante de la jubilación parcial, sin que a estos efectos se tenga en cuenta la parte proporcional correspondiente por pagas extraordinarias. A estos exclusivos efectos, solo se computará el período de prestación del servicio militar obligatorio o de la prestación social sustitutoria, con el límite máximo de un año.*

*En el supuesto de personas con discapacidad en grado igual o superior al 33 por ciento, el período de cotización exigido será de veinticinco años.*

e) *Que exista una correspondencia entre las bases de cotización del trabajador relevista y del jubilado parcial, de modo que la correspondiente al trabajador relevista no podrá ser inferior al 65 por ciento del promedio de las bases de cotización correspondientes a los seis últimos meses del período de base reguladora de la pensión de jubilación parcial.*

f) *Los contratos de relevo que se establezcan como consecuencia de una jubilación parcial tendrán, como mínimo, una duración igual al tiempo que le falte al trabajador sustituido para alcanzar la edad de jubilación a que se refiere el artículo 205.1 a).*

*En los casos a que se refiere la letra c), en que el contrato de relevo sea de carácter indefinido y a tiempo completo, deberá mantenerse al menos durante una duración igual al resultado de sumar dos años al tiempo que le falte al trabajador sustituido para alcanzar la edad de jubilación a que se refiere el artículo 205.1 a). En el supuesto de que el contrato se extinga antes de alcanzar la duración mínima indicada, el empresario estará obligado a celebrar un nuevo contrato en los mismos términos del extinguido, por el tiempo restante. En caso de incumplimiento por parte del empresario de las condiciones establecidas en el presente artículo en materia de contrato de relevo, será responsable del reintegro de la pensión que haya percibido el pensionista a tiempo parcial.*

g) *Sin perjuicio de la reducción de jornada a que se refiere la letra c), durante el período de disfrute de la jubilación parcial, empresa y trabajador cotizarán por la base de cotización que, en su caso, hubiese correspondido de seguir trabajando este a jornada completa.*

3. *El disfrute de la pensión de jubilación parcial en ambos supuestos será compatible con un puesto de trabajo a tiempo parcial.*

4. *El régimen jurídico de la jubilación parcial a que se refieren los apartados anteriores será el que reglamentariamente se establezca.*

5. *Podrán acogerse a la jubilación parcial regulada en este artículo los socios trabajadores o de trabajo de las cooperativas, asimilados a trabajadores por cuenta ajena en los términos del artículo 14, que reduzcan su jornada y derechos económicos en las condiciones previstas en el artículo 12.6 del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, y cumplan los requisitos establecidos en el apartado 2 de este artículo, cuando la cooperativa concierte con un socio de duración determinada de la misma o con un desempleado la realización, en calidad de socio trabajador o de socio de trabajo, de la jornada dejada vacante por el socio que se jubila parcialmente, con las mismas condiciones establecidas para la celebración de un contrato de relevo en el artículo 12.7 del texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores, y conforme a lo previsto en este artículo".*

El objeto del recurso se circunscribe al cumplimiento por la trabajadora jubilada parcialmente del requisito previsto en el apartado 2.c) del precepto transcrito, atinente a que la reducción de su jornada de trabajo se halle comprendida entre un mínimo de un 25 por ciento y un máximo del 50 por ciento, o del 75 por ciento para los supuestos en que el trabajador relevista sea contratado a jornada completa mediante un contrato de duración indefinida, siempre que se acrediten el resto de los requisitos; porcentajes que se entienden referidos a la jornada de una persona trabajadora a tiempo completo comparable. De este modo, argumenta la parte recurrente que en los datos de la Tesorería General de la Seguridad Social constaba una jornada del ochenta y cinco por ciento (85 %) desde el 1 de enero de 2020 y del noventa por ciento (90 %) desde el 1 de enero de 2021.

Sin embargo, este último dato ha resultado desvirtuado a la vista de la prueba practicada en el acto de juicio, en constataciones fácticas pacíficas en esta sede, al haber sido acreditado que desde la suscripción del contrato de relevo por jubilación parcial, la actora percibió las retribuciones correspondientes a jornada a tiempo parcial del cincuenta por ciento (50 %) en comparación con una jornada completa, compactando la jornada a tiempo parcial de 18,75 horas semanales al inicio del contrato de relevo.

Se argumenta en el recurso que en el fundamento jurídico tercero de la sentencia nada se dice respecto al período en que la trabajadora habría excedido con creces el límite del cincuenta por ciento (50 %) de jornada contemplado en la legislación vigente. Sin embargo, del ordinal fáctico quinto se colige que desde la suscripción del contrato de relevo por jubilación parcial con efectos 26 de enero de 2019 y el 25 de enero de 2021, la trabajadora percibió las retribuciones correspondientes a jornada a tiempo parcial del cincuenta por ciento (50 %) en comparación con una jornada completa, aseverando en el fundamento jurídico tercero de la



sentencia, con valor fáctico, que el Ayuntamiento codemandado hizo constar "de modo erróneo" en los datos de la Tesorería General de la Seguridad Social la jornada a tiempo parcial de la actora. A ello se añade que la actora suscribió un contrato de trabajo de relevo a tiempo parcial con una jornada ordinaria de 18,75 horas semanales, y los registros de fichaje aportados acreditaron que compactó su jornada al inicio del contrato de relevo el 26 de enero de 2019, sin que consten más fichajes desde el 18 de octubre de 2019 al 25 de enero de 2021; siendo la retribución percibida la del cincuenta por ciento (50 %) de un trabajador a tiempo completo equivalente. Es por ello que, no habiendo sido acreditado que esta retribución no correspondiese a la jornada realizada, y siendo así que la sentencia de instancia reconoce, en extremo inmodificado en esta sede -al no haber sido instada la revisión del relato de hechos probados de la sentencia-, que la empleadora incurrió en error al transmitir los datos a la Tesorería General de la Seguridad Social, procede estar a la realidad de la prestación laboral y no a las consecuencias negativas de tal error (de carácter formal), por lo que no concurría causa de extinción de la prestación, por lo que procedía revocar la resolución administrativa que así lo acordó.

En definitiva, procede estar a la reiterada doctrina jurisprudencial conforme a la cual no prosperará la revisión en derecho cuando no se hayan alterado los supuestos de hecho que en la resolución se constaten y entre una y otra dimensión de la sentencia exista una íntima correlación ( SSTS/4ª de 6 de diciembre de 1.979, 10 de mayo de 1.980 y 28 de marzo de 2012 -recurso 119/2010-, entre otras).

Habiéndolo así entendido la resolución recurrida, decae la infracción jurídica denunciada y el recurso interpuesto, confirmando la resolución recurrida.

**TERCERO.-** En aplicación de los artículos 235 de la Ley Reguladora de la Jurisdicción Social y 2.d) de la Ley 1/1996, de Asistencia Jurídica Gratuita, no procede efectuar expreso pronunciamiento en materia de costas, al disfrutar la parte recurrente del derecho de asistencia jurídica gratuita.

Vistos los preceptos legales citados, sus concordantes, y demás de general y pertinente aplicación,

## FALLAMOS

Desestimar el recurso de suplicación interpuesto por el Instituto Nacional de la Seguridad Social contra la sentencia dictada en fecha 28 de marzo de 2022 por el Juzgado de lo Social número 12 de Barcelona, en autos en materia prestacional seguidos con el número 513/2021 a instancia de doña Joaquina contra la parte recurrente, confirmando la resolución recurrida. Sin costas.

Notifíquese esta resolución a las partes y a la Fiscalía del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña, y expídase testimonio que quedará unido al rollo de su razón, incorporándose el original al correspondiente libro de sentencias.

Una vez adquiera firmeza la presente sentencia se devolverán los autos al Juzgado de instancia para su debida ejecución.

La presente resolución no es firme y contra la misma cabe Recurso de Casación para la Unificación de Doctrina para ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo. El recurso se preparará en esta Sala dentro de los diez días siguientes a la notificación mediante escrito con la firma de Letrado debiendo reunir los requisitos establecidos en el Artículo 221 de la Ley Reguladora de la Jurisdicción Social.

Así mismo, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 229 del Texto Procesal Laboral, todo el que sin tener la condición de trabajador o causahabiente suyo o beneficiario del régimen público de la Seguridad Social o no goce del beneficio de justicia gratuita o no se encuentre excluido por el artículo 229.4 de la Ley Reguladora de la Jurisdicción Social, depositará al preparar el Recurso de Casación para la Unificación de Doctrina, la cantidad de 600 euros en la cuenta de consignaciones que tiene abierta esta Sala, en BANCO SANTANDER, cuenta Nº 0937 0000 66, añadiendo a continuación seis dígitos. De ellos los cuatro primeros serán los correspondientes al número de rollo de esta Sala y dos restantes los dos últimos del año de dicho rollo, por lo que la cuenta en la que debe ingresarse se compone de 16 dígitos.

La consignación del importe de la condena, cuando así proceda, se realizará de conformidad con lo dispuesto en el artículo 230 la Ley Reguladora de la Jurisdicción Social, con las exclusiones indicadas en el párrafo anterior, y se efectuará en la cuenta que esta Sala tiene abierta en BANCO SANTANDER, cuenta Nº 0937 0000 80, añadiendo a continuación seis dígitos. De ellos los cuatro primeros serán los correspondientes al número de rollo de esta Sala y dos restantes los dos últimos del año de dicho rollo, por lo que la cuenta en la que debe ingresarse se compone de 16 dígitos. La parte recurrente deberá acreditar que lo ha efectuado al tiempo de preparar el recurso en esta Secretaría.

Podrá sustituirse la consignación en metálico por el aseguramiento de la condena por aval solidario emitido por una entidad de crédito dicho aval deberá ser de duración indefinida y pagadero a primer requerimiento.



Para el caso que el depósito o la consignación no se realicen de forma presencial, sino mediante transferencia bancaria o por procedimientos telemáticos, en dichas operaciones deberán constar los siguientes datos:

La cuenta bancaria a la que se remitirá la suma es IBAN ES 55 0049 3569 920005001274. En el campo del "ordenante" se indicará el nombre o razón social de la persona física o jurídica obligada a hacer el ingreso y el NIF o CIF de la misma. Como "beneficiario" deberá constar la Sala Social del TSJ DE CATALUÑA. Finalmente, en el campo "observaciones o concepto de la transferencia" se introducirán los 16 dígitos indicados en los párrafos anteriores referidos al depósito y la consignación efectuados de forma presencial.

Así por nuestra sentencia, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.

**Publicación.-** La anterior sentencia ha sido leída y publicada por la Ilma. Sra. Magistrada Ponente, de lo que doy fe.

FONDO DOCUMENTAL CENDOJ