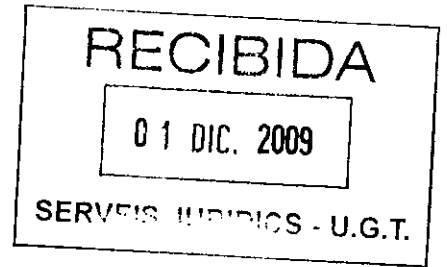




UGT GABINETE JURIDIC
Santa Mónica 10 bjs
Barcelona 08002 Barcelona

9551/09

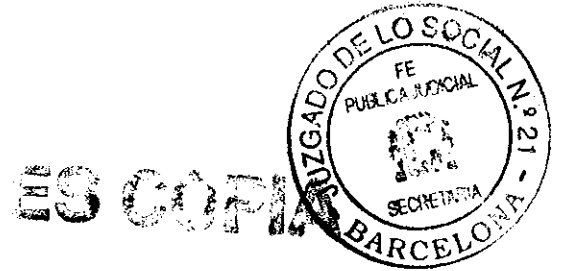




Jutjat Social nº 21

Rda. de Sant Pere, 52 2ª planta
Barcelona

Actuacions nº **0817/09**



9551/09

SENTENCIA nº 530 /09

Barcelona, dotze de novembre de 2009

Ramon Llena Miralles, Magistrat titular del **Jutjat Social nº 21** d'aquesta Ciutat, vistes les actuacions nº **0817/09**, promogudes per Carlos González Quiros, Susana Jose Mancebo Moreno, Ignacio Manuel Perez Freire, Jesus Gutierrez Carballo, Carlos Batiste Macián i Pedro Moyano Abad contra Ferrocarril Metropolitana de Barcelona, S.A. en reclamació per **conflicte col·lectiu**; i considerant els següents,

I.- ANTECEDENTS

Primer.- El dia 6/08/09 es va repartir a aquest Jutjat demanda subscripta per la part actora en la que demanava el reconeixement a percebre la quantitat íntegra de les primes als treballadors en situació de incapacitat temporal.

Segon.- Admesa a tràmit i assenyalada data de judici, va tenir lloc el dia 28/10/2009 amb la compareixença de la part actora assistida de l'advocat Josep Millan López, Mireira Montesinos i Sanchis i Rafael Calderon Fochs, i de la part demandada assistida per l'advocat Marc Antras Puchal, en el que, es varen formular les alegacions i practicar les proves que consten en l'acta del judici.

Tercer.- En la tramitació d'aquest procediment s'han observat les prescripcions legals, excepte, en el seu cas, les relatives a terminis, que no han pogut complir-se pel volum d'assumptes que simultàniament es tramiten al Jutjat.



II.- FETS PROVATS

Primer.- El demandat Ferrocarril Metropolità de Barcelona, S.A. es regia històricament per un sistema de seguretat social autoassegurador, previst en la normativa interna, i que en matèria de incapacitat temporal cobria el 100% dels conceptes salarials durant els períodes de baixa per tal circumstància, de tal manera que el treballador percebia el mateix import dinerari en situació d'actiu que en situació de baixa.

Segon.- Per acord del Consell de Ministres de 16/10/1992 i Ordre de 27/10/1992, s'acorda que amb efectes de 1/11/1992 el personal actiu i passiu de l'empresa demandada s'integrarà en el sistema de la Seguretat Social, en el regim general i per a totes les contingències. Tanmateix en les situacions d'incapacitat temporal, l'empresa no varia la cobertura anterior i continua aplicant als períodes de baixa l'abonament de la mateixa quantia dinerària que en situació d'actiu.

Tercer.- Per raons internes de organització i control de l'empresa, es diferencia en conceptes separats el complement corresponent als tres primers dies de la incapacitat, els dies del 4 al 15, i el complement des del 15 en endavant, segons el regim de cobertura de la seguretat social establert en el RDL 5/1992.

Quart.- L'establiment en Convenis col·lectiu de nous complements retributius, sovint amb refundició i integració de conceptes preexistents, porta a l'empresa a diferenciar, en matèria de cobertura complementària de la prestació d'incapacitat temporal, entre conceptes abonables i conceptes no abonables o no garantits en situació de malaltia, el que es l'objecte d'aquet conflicte per als conceptes de la demanda.

Cinquè.- El 22/5/2002 en acord de mediació i desconvocatòria de vaga, es va acordar entre la representació de l'empresa i la representació dels treballadors amb la mediació de la Direcció General de Relacions Laborals, entre altres qüestions, que els criteris de càlcul de la incapacitat temporal es retrotraurien als aplicats el 31/12/2001 regularitzant en els casos afectats.

Sisè.- El concepte retributiu Prima d'Agent d'Atenció al client, es crea a partir del 1/5/2005 en el Conveni Col·lectiu per als anys 2004 a 2007



(artº 17), en substitució de les primes preexistents que afectaven a les categories de Agent d'atenció al client de la Línia 11, Cap d'Estació de 2ª, Taquillers i Expenedors de billetatge, les quals desapareixen i passen a integrar-se en la categoria Agent d'Atenció al client (AAC).

Setè.- La prima de Comandament CTO es crea també en el Conveni Col·lectiu per als anys 2004 a 2007 (artº 18), en substitució de les primes i plusos preexistents de comandament intermedi que afectaven a les categories de comandament intermedi d'estació, circulació i cobertura.

Vuitè.- Els conceptes retributius Mòdul Formatiu Material Mobil, Mòdul Formatiu Infraestructures, i Prima de Qualitat també es creen en el Conveni Col·lectiu per als anys 2004 a 2007 (artº 20 i 21), en substitució de les primes preexistents que afectaven, d'una banda a les categories de oficial de 1ª, 2ª i 3ª de material mòbil, que s'integren en la categoria de Operari de Manteniment de material mòbil, i d'altra banda als Oficials de 1ª, 2ª i 3ª d'infraestructures que s'integren en la categoria d'Operari de Manteniment d'Infraestructures.

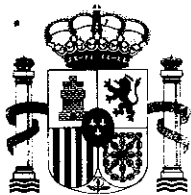
Novè.- En la negociació del Conveni Col·lectiu per al període 2004 a 2007, almenys en dues ocasions, el 20/1/2004 i el 16/3/2004 es va plantejar i tractar la regulació del complement de les situacions d'incapacitat temporal, sense que finalment s'arribés a plasmar cap acord al respecte en el text del Conveni.

Desè.- La part actora ha intentat, sense èxit, la preceptiva conciliació administrativa prèvia, que finalitzà el dia 7/5/2009 amb el resultat de sense avinença.

III.- FONAMENTS JURÍDICS

PRIMER.- Els fets que es declaren provats s'han deduït dels contrastos i valoració del conjunt dels diferents mitjans de prova practicats, no obstant, de forma preeminent o principal s'han obtingut en particular dels següents elements probatoris:

El 1º resulta de les compatibles manifestacions de les parts i del reconegut en diferents Sentències que sobre el particular s'han



pronunciat en el cas concret de l'empresa demandada, i que aporta la part actora en el seu ram de prova.

El 2on. resulta de les compatibles manifestacions de les parts.

El 3er. resulta de la testifical practicada i del document del foli 156 de les actuacions.

El 4rt. resulta de la testifical practicada i dels llistats dels folis 155 i 156 de les actuacions.

El 5è. resulta de l'acta d'acord del foli 53 de les actuacions.

El 6è. resulta de les compatibles manifestacions de les parts i del text del corresponent Conveni col·lectiu.

El 7è. resulta de les compatibles manifestacions de les parts i del text del corresponent Conveni col·lectiu.

El 8è. resulta de les compatibles manifestacions de les parts i del text del corresponent Conveni col·lectiu.

El 9è. resulta de les corresponents actes de la negociació que consten als folis 78 i 99 de les actuacions.

El 10è. resulta de la certificació de l'acta de conciliació aportada a la demanda.

SEGON.- Per resoldre aquesta qüestió, necessàriament cal partir de la situació prèvia a la integració en la Seguretat Social en que l'empresa cobria el 100% de la retribució en els períodes d'incapacitat temporal, de manera que al ser autoasseguradora, no es diferenciava la retribució del treball amb la retribució en situació de baixa per malaltia o accident, tot i que evidentment la naturalesa retributiva era necessàriament diferent, en actiu es salari, i en situació de baixa es prestació, encara que la nomina reflectís els mateixos conceptes i imports.

La integració a la Seguretat Social a partir de novembre de 1992, canvia l'escenari. Segons diferents sentències dictades sobre el particular, es tracta d'una substitució del regim de seguretat social, i per tant a partir de llavors, la cobertura de les situacions de incapacitat temporal, en funció d'aquest criteri substitutiu es limitava a la prestació de seguretat social, en el ben entès que aquesta prestació entre els dies 4 i 15 era a càrrec de l'empresa, però en els percentatges de la prestació de seguretat social, no obstant, l'empresa manté la cobertura prèvia i la garantia del 100% de les percepcions, efectuant els canvis de conceptes per tal d'integrar la prestació de seguretat social i articulant el complement en diferents conceptes segons la naturalesa del complement, no obstant l'objectiu i finalitat era mantenir la garantia del 100% de les percepcions econòmiques en situació de baixa per incapacitat temporal, tot i que la forma d'aplicar-ho pugui semblar enganyosa, ja que els procediments informàtics de l'empresa no estaven adaptats a



La nova situació i mantenien la presència singularitzada de conceptes retributius en períodes d'incapacitat temporal, circumstància que a abocat a una situació formal i una dinàmica de procediments condicionada per aquetes circumstàncies.

Aquest procedir empresarial evidentment cal emmarcar-lo com afirma l'empresa en el tràmit de contestació a la demanda i ja ho havia fet anteriorment, en una condició mes beneficiosa que l'empresa ha atorgat voluntàriament als treballadors però que no obstant queda consolidada en el conjunt de drets i deures recíprocs. tanmateix la naturalesa jurídica actual d'aqueta obligació de complement ja no es del tot condició mes beneficiosa, ja que al integrar aqueta qüestió en el pacte de final de vaga de 22/5/2002, i d'acord amb el que disposa l'artº 8.2 del RD 17/1977 te eficàcia de Conveni Col·lectiu, per tant, la garantia del 100% de les percepcions durant la situació de incapacitat temporal, i si mes no els criteris de càlcul existents el 31/12/2001 han deixat d'esser condició mes beneficiosa per passar a ser matèria de negociació col·lectiva, i matèria pactada en els termes de l'acta de final de vaga esmentada, el que no exclou la pervivència de la condició mes beneficiosa reconeguda i admesa per l'empresa en tot allò que pugui escapar dels perfils d'aquell pacte.

TERCER.- Quant al cas concret dels conceptes que es pretén en la demanda de conflicte, tots ells conceptes de nou encunyament, cal defugir de la consideració concepte a concepte en que ha derivat una actuació empresarial contrària al contingut de garantia del 100% en que s'ha d'emmarcar la condició mes beneficiosa inicialment adquirida, i que efectivament pot dur a situacions forassenyades de superar algunes situacions les percepcions en situació de baixa que les equivalents en actiu, com es queixava l'empresa en la negociació del conveni XXIV i que reflecteix l'acta de 16/3/2004.

Per tant, l'abast de la condició mes beneficiosa inicial pretenia garantir el 100% de les percepcions, que no de la base reguladora, com a continuació de la cobertura dispensada amb anterioritat a la integració, i en aquest criteri s'han d'emmarcar també les noves percepcions, ja siguin substitució de conceptes preexistents, ja siguin integració parcial de conceptes preexistents, ja siguin conceptes de bell nou, ja que la garantia de la cobertura no es pot establir per conceptes retributius sinó per nivells de garantia com ha han reflectit les diferents sentències que s'han pronunciat al respecte en casos singulars i que la part actora ha aportat en el seu ram de prova, i el nivell de garantia establir en un percentatge del 100% no discrimina conceptes, i no s'han de discriminar tampoc ara.



En conseqüència, i en el marc d'aquesta garantia del 100% de les percepcions s'ha d'entendre acceptada la demanda de conflicte col·lectiu interposada, en el ben entès que els procediments de conflicte col·lectiu tenen un caràcter interpretador conforme al artº 151 de la Llei de Procediment Laboral.

QUART.- Contra aquesta Sentència, i per raó de la matèria sobre la qual es pronuncia, d'acord amb allò que estableix l'artº 189.1 de la Llei de Procediment Laboral, es pot interposar Recurs de Suplicació.

Atesos els anteriors antecedents, fets i fonaments,

DECIDEIXO :

Acceptar la demanda interposada per Secció Sindical de UGT-Metro, Secció Sindical de CGT-Metro, Secció Sindical de CCOO-Metro, Secció Sindical del Sindicat Unitari -Metro, Secció Sindical de Colectivo de Personal de Trens, Secció Sindical de Colectivo Independiente de Metro, contra Ferrocarril Metropolità de Barcelona, S.A., per tant, declaro que els nous conceptes retributius de Prima d'agent d'atenció al client, Prima de comandament tècnic operatiu, Mòduls formatius i Prima de qualitat, no s'han d'excloure de la cobertura o complement prestacional fins el 100% de les retribucions que regeix en l'empresa en la situació d'incapacitat temporal.

Notifiqueu aquesta Sentència a les parts, feu-los saber que no es ferma, i que poden interposar-hi Recurs de Suplicació davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini dels cinc dies següents a aquesta notificació, el qual s'haurà d'anunciar en aquest Jutjat per escrit o per compareixença. Si el recurrent es demandat no afectat pel benefici de justícia gratuïta, és indispensable que acrediti haver garantit l'import de la condemna o consignar-la al Banc Espanyol de Crèdit, oficina de Ronda de Sant Pere, 47 de Barcelona, compte corrent nº 0604/0000/65/0817/09 de la que es titular aquest Jutjat, i en tot cas haver efectuat un dipòsit per recórrer, per import de 150,25 euros, al compte de la mateixa Entitat bancària nº 0604/0000/69/0817/09.

Per aquesta Sentència ho pronuncio, mano i signo.