

CRÓNICA  
DE LA  
JURISPRUDENCIA  
DEL  
TRIBUNAL SUPREMO

AÑO JUDICIAL 2007-2008



CRÓNICA  
DE LA  
JURISPRUDENCIA  
DEL  
TRIBUNAL SUPREMO

AÑO JUDICIAL 2007-2008



TRIBUNAL SUPREMO  
2008

© CONSEJO GENERAL DEL PODER JUDICIAL  
C/ Marqués de la Ensenada, 8 - 28071 MADRID

ISBN: 978-84-96809-92-5

Depósito Legal: M-41.514-2008

Imprime: LERKO PRINT, S.A.

Paseo de la Castellana, 121. 28046 Madrid

**CRÓNICA DE LA JURISPRUDENCIA  
DEL TRIBUNAL SUPREMO**

**Año Judicial 2007-2008**



## ÍNDICE GENERAL

	<i>Página</i>
<b>SALA PRIMERA</b>	
1. CONTRATOS.....	41
1.1. Doble venta y venta de cosa ajena. Aplicación del artículo 34 de la Ley Hipotecaria a las adquisiciones a non dómino. Requisito de la coetaneidad en el ámbito del artículo 1.473 del Código Civil.....	41
1.2. Causa de los contratos: La regla de abstracción procesal del artículo 1.277 del Código Civil .....	42
1.3. Donación: Es válida la otorgada por un mandatario en virtud del mandato que le autorizaba para realizar actos de riguroso dominio. Ratificación tácita .....	43
1.4. Contrato bancario de descuento: Extravío de dos pagarés tras presentarlos al cobro el Banco descontante, resultar desatendidos y cargar su importe en la cuenta de la entidad descontataria mediante contra-asiento. Constituye obligación fundamental del banco la de devolver al descontatario las letras de cambio descontadas con la misma eficacia jurídica que tenían cuando le fueron transmitidas en virtud de contrato de descuento .....	43
2. SEGUROS .....	44
2.1. Seguro de crédito. Insolvencia definitiva: Concepto ...	44
2.2. Plazo de prescripción de la acción directa del artículo 76 de la Ley de Contratos de Seguro. Artículo 1968.2.º del Código Civil.....	44
3. DERECHO MARÍTIMO .....	45
3.1. Responsabilidad del consignatario del buque por daños o pérdida de la mercancía durante el transporte ....	45
3.2. Transporte marítimo y salvamento. Competencia judicial internacional: Cláusula de sumisión al tribunal competente de Rotterdam contenida en las condiciones impresas al reverso de los conocimientos de em-	

barque. Demanda preventiva de la aseguradora de la cargadora por si ésta hubiera de pagar remuneración por un salvamento pendiente de arbitraje en Londres, pretendiendo dicha aseguradora la condena de futuro de los responsables del transporte por negligencia causante del hecho que obligó al salvamento.....	46
4. TERCERÍAS .....	47
4.1. Tercería de dominio. Ámbito de la reconvencción en las tercerías de dominio. Nulidad del título .....	47
4.2. Tercería de mejor derecho. Hacienda Pública. Preferencia de los créditos de naturaleza tributaria.....	47
5. CONTRATOS MERCANTILES .....	48
5.1. Contrato de abanderamiento; interrupción del suministro so pretexto de una infracción de la exclusiva no probada.....	48
5.2. Distribución en exclusiva de productos agroquímicos y fitosanitarios durante nueve años y con un continuo incremento del volumen de ventas. Compensación por clientela; ratificación de la jurisprudencia sobre la materia .....	48
5.3. Transporte internacional de mercancías por carretera. Causa del daño atribuible a la cargadora que estibó deficientemente la carga. Art. 17.4.C del Convenio CMR.....	49
6. DERECHOS REALES.....	49
6.1. Servidumbre de paso. Constitución por destino del padre de familia. No cabe apreciar su existencia cuando afecta a una vivienda. Prevalencia del derecho constitucional a la inviolabilidad del domicilio.....	49
6.2. Servidumbre voluntaria de aguas. El dueño del predio sirviente debe soportar el gravamen de que toda el agua del pozo sito en su finca, sea utilizada por la dueña del predio dominante.....	50
6.3. Acciones de deslinde y reivindicatoria. La cuantía litigiosa que no quedó determinada a lo largo del procedimiento viene determinada por el valor de la porción de terreno sobre la que versa la controversia y resulta cuantificable en importe inferior al límite legalmente previsto para el acceso a la casación.....	51
6.4. Acción declarativa de propiedad. Terrenos de dominio público. No afecta la declaración de propiedad por	

	prescripción adquisitiva obtenida por el ahora demandado en otro procedimiento en el que no fue parte la administración.....	51
7.	PROPIEDAD INTELECTUAL .....	52
7.1.	Productores de obras audiovisuales. Retransmisión de la señal televisiva en las habitaciones de los hoteles como comunicación pública a los efectos de la ley. Indemnización debida en función de la ocupación efectiva.....	52
7.2.	Propiedad intelectual. Derecho sui generis sobre una base de datos. Cuestiones de prueba: prueba que se dice ilícita por no haber sido necesarias unas diligencias preliminares practicadas con apoyo en el art. 24 de la Ley de Competencia Desleal y por haberse infringido los derechos a la libertad de domicilio y a la intimidad de la sociedad demandada .....	53
8.	DERECHO PROCESAL .....	54
8.1.	Cosa juzgada. No la produce la sentencia firme recaída en un juicio anterior en el que se ejercitó la acción de cumplimiento de un contrato de obra, respecto del posterior en el que se ejercitó acción de por incumplimiento contractual ante la imposibilidad de realizar las reparaciones a cuya ejecución se condenó en aquella sentencia firme .....	54
8.2.	Excepción procesal de litispendencia. Cabe entre procedimientos de distinta naturaleza, uno declarativo ordinario, y otro sumario de desahucio.....	54
8.3.	Auto de Aclaración de Sentencia firme. Ámbito y extensión .....	55
8.4.	Legitimación activa «ad causam». Apreciación de oficio .....	55
9.	SUCESIONES .....	56
9.1.	Dispensa de colación hereditaria: significado y alcance .....	56
9.2.	Testamento. Interpretación de sus cláusulas. Función de los Tribunales de Instancia que no es revisable en casación salvo que resulte absurda, ilógica o contraria a la ley .....	57
9.3.	Nulidad de testamento por falta de capacidad mental de la testadora. El estado mental tiene naturaleza de hecho, incolmune en casación.....	57

9.4. Sucesión testamentaria. Aplicación de la ley nacional del causante. Derecho extranjero. Necesidad de alegación y prueba.....	58
10. RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL.....	59
10.1. Responsabilidad Civil extracontractual derivada de accidente de circulación. Ámbito de la renuncia del perjudicado respecto de indemnización por los daños futuros que no se podían conocer en el momento de la renuncia.....	59
10.2. Responsabilidad civil extracontractual derivada de accidente ferroviario. Culpa exclusiva de la víctima. Situación altamente peligrosa del lugar del siniestro.....	59
10.3. Reclamación de indemnización por daños negligentes ocasionados por una retroexcavadora en la red de cable de Telefonía. No cabe postergar para ejecución de sentencia la determinación del daño mismo y cuando la cuantificación fue objeto de prueba en el proceso declarativo.....	59
10.4. Responsabilidad civil extracontractual derivada de lesiones causadas a un espectador tras desprenderse un tablón del tendido de una plaza de toros portátil durante un festejo taurino, cuyo montaje, a cargo de la empresa propietaria y arrendadora, fue defectuoso. Las partes del contrato no pueden escudarse en el desenvolvimiento de la relación contractual para eludir su responsabilidad aquiliana frente a terceros perjudicados, cuando el quebranto tiene su origen fuera de la órbita de lo pactado, por inobservancia de la diligencia exigible a las circunstancias del caso.....	60
11. RESPONSABILIDAD DECENAL.....	61
11.1. Responsabilidad decenal. Prueba de peritos. Responsabilidad solidaria.....	61
12. DERECHO DE FAMILIA.....	62
12.1. Cambio de sexo e inscripción registral. Cirugía de reasignación. Innecesariedad de intervención quirúrgica. Derechos fundamentales.....	62
12.2. Pareja de hecho: Para que se entienda constituida una comunidad de bienes se requiere voluntad expresa de ambos convivientes o que pueda deducirse esta voluntad de los facta concludentia. En este caso no se aprecia la concurrencia de voluntad tácita.....	63

	<i>Página</i>
13. DERECHOS FUNDAMENTALES.....	64
13.1. Derecho al honor. Libertad de información. Imputación en programa de radio de solicitud económica por un medio de comunicación a cambio de informaciones favorables. Interés de la información. Veracidad.....	64
13.2. Derecho al honor. Inexistencia de intromisión ilegítima por ampliarse las libertades de expresión e información al tratar de asuntos de interés general en el debate político de una campaña electoral, sin que la descalificación de las actuaciones del demandante en el ejercicio de sus cargos como equivalga a un insulto.....	65
14. COSTAS.....	65
14.1. Impugnación de tasación de costas por ser indebidos los honorarios de letrado. Inclusión del IVA en la tasación de costas.....	65
14.2. Costas de primera instancia y de apelación. Artículos 523 y 710 de la Ley de Enjuiciamiento Civil. Principio objetivo y circunstancias excepcionales.....	66
15. SOCIEDADES.....	67
15.1. Sociedades Anónimas. Responsabilidad de los administradores ex artículo 262 LSA. No requiere una relación de causalidad entre la obligación cuyo cumplimiento se exige y el incumplimiento de los deberes legales por parte de los administradores. Prescripción: aplicación del art. 949 CCom.....	67
15.2. Sociedades Anónimas. Nombramiento judicial del auditor a petición de uno de los socios.....	68
16. QUIEBRAS.....	68
16.1. Nulidad de negocios jurídicos realizados dentro del periodo de retroacción de la quiebra. Necesidad de perjuicio para la masa e intención fraudulenta.....	68
17. RESPONSABILIDAD MÉDICA.....	69
17.1. Competencia de la jurisdicción contencioso-administrativa para conocer de una reclamación por responsabilidad médica, presentada en el año 2000, y dirigida contra el facultativo, el Hospital integrado en el sistema nacional de salud, y el personal del laboratorio.....	69
18. DERECHO REGISTRAL.....	70
18.1. Registro de la propiedad. Doble inmatriculación. Determinación de la preferencia con arreglo a las normas de Derecho civil.....	70

19. ACCIDENTE LABORAL.....	70
19.1. Incompetencia de la jurisdicción civil cuando el accidente se ha producido por incumplimiento del contrato de Trabajo, de cuyo contenido forma parte la obligación de seguridad. Vis atractiva de la jurisdicción civil cuando la demanda se dirige contra personas ajenas a la relación laboral. Responsabilidad de la empresa subcontratista por incumplimiento de las medidas de seguridad. La dueña de la obra no es responsable al no poder imputársele objetivamente el resultado dañoso .....	70
20. RETRACTO .....	71
20.1. Retracto de finca rústica. Contrato verbal de aparcería anterior a la Ley 83/1980, de Arrendamientos Rústicos. La citada Ley no establece las consecuencias jurídicas de la falta de forma escrita, por lo que conforme a lo dispuesto en los artículos 1254, 1258, 1278 y 1279 del Código Civil, de aplicación general supletoria en lo no previsto en la norma especial, la duda debe decantarse a favor de la validez del contrato verbal, siempre que concurren los requisitos esenciales de consentimiento, objeto y causa.....	71
21. TÍTULOS NOBILIARIOS.....	71
21.1. Títulos nobiliarios. Principio de masculinidad. Alcance. Igualdad del hombre y la mujer en la sucesión de títulos nobiliarios. Aplicación retroactiva de la Ley 33/2006 a los procesos civiles pendientes en el momento de entrada en vigor de la Ley.....	71

## SALA SEGUNDA

I. DERECHO PROCESAL PENAL.....	79
1. PROCESO PENAL.....	79
1.1. Principios procesales. Inmediación, acusatorio y «non bis in dem».....	79
1.2. Autoría. Complicidad y conspiración. Tentativa en el delito de agresión sexual.....	81
1.3. Competencia de los tribunales: el artículo 14.3 LECrim ..	83
1.4. Concursos delictivos: supuestos varios.....	83
1.5. Prescripción: interrupción del plazo desde el momento de presentación de la denuncia o querella .....	85

1.6.	Prueba. Agente encubierto. Confidentes policiales. Declaración testigo-victima en instrucción. Documental. Intervenciones telefónicas. Pericial de informe de inteligencia. Rastros informáticos.....	87
1.7.	Derecho a los recursos. Doctrina del Comité de Derechos Humanos de la ONU. Segunda instancia penal...	89
1.8.	Ley del Tribunal del Jurado. Suficiencia de la motivación del veredicto.....	92
2.	JUICIO ORAL.....	93
2.1.	Cuestiones anteriores al juicio. Acción popular.....	93
2.2.	Sentencia. Cosa juzgada. Motivación de sentencia absolutoria.....	97
2.3.	Penalidad. Supuestos varios.....	98
2.4.	Responsabilidad civil. Subrogación a favor del Estado. Responsabilidad de centro escolar y de vigilante de seguridad. Consecuencias para la víctima, a causa de su negligencia.....	99
II.	DERECHO PENAL SUSTANTIVO.....	100
1.	CUESTIONES GENERALES.....	100
1.1.	Circunstancias modificativas de la responsabilidad criminal. Agravantes. Atenuantes. Eximentes. Las distintas posibilidades de la drogadicción.....	100
1.2.	Culpabilidad. Error.....	103
2.	AGRESIÓN SEXUAL.....	104
3.	ALZAMIENTO DE BIENES.....	104
4.	APROPIACIÓN INDEBIDA.....	106
5.	ATENTADO.....	106
6.	BLANQUEO DE CAPITALS.....	109
7.	CORRUPCIÓN DE MENORES.....	110
8.	DESOBEDIENCIA.....	110
9.	DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE.....	112
10.	DELITOS CONTRA LOS EXTRANJEROS.....	113
11.	DETENCIÓN ILEGAL.....	114
12.	ESTAFA.....	115
13.	FALSEDADES.....	117
14.	LESIONES.....	118
15.	MALVERSACIÓN.....	119
16.	PORNOGRAFÍA INFANTIL.....	119
17.	SALUD PÚBLICA.....	121

	<i>Página</i>
18. TENENCIA ILÍCITA DE ARMAS.....	122
19. TERRORISMO .....	124

## SALA TERCERA

I. ADMINISTRATIVO.....	137
1. ACTO Y PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO.....	137
1.1. Plazo de tramitación y caducidad de un procedimiento de revisión de oficio. Exégesis de los artículos 42.5.c) y 83.3 de la Ley 30/1992 en la redacción de 1999.....	137
2. COLEGIOS PROFESIONALES .....	138
2.1. Impugnación del RD 45/2007, por el que se modifica el Reglamento de organización y régimen del Notariado.....	138
3. CONTRATACIÓN ADMINISTRATIVA.....	139
3.1. Indemnización sustitutoria en caso de imposibilidad material de ejecución de una sentencia en la que se reconocía el derecho de una empresa a la adjudicación de la concesión para construcción y gestión del equipamiento deportivo y aparcamiento.....	139
3.2. Tramitación de expedientes de contratación por el procedimiento de urgencia. Requisitos. Motivación....	140
3.3. Contratación por el procedimiento negociado sin publicidad en los llamados «concursos de tipo».....	140
3.4. Abono de intereses por la Administración en los contratos de obra con abono total del precio.....	141
4. DERECHO ADMINISTRATIVO ECONÓMICO.....	142
4.1. Telecomunicaciones .....	142
4.1.1. Real Decreto 944/2005 (29-7), por el que se aprueba el plan técnico nacional de la televisión digital terrestre. Disposición adicional 12. <sup>a</sup> , apartado F). Competencias de los ingenieros industriales y de telecomunicaciones .....	142
4.1.2. Nulidad de la Orden Foral 1324/2000 de 27 de noviembre, del Consejero de Medio Ambiente, Ordenación del Territorio y Vivienda de la Comunidad Foral de Navarra, por la que se regula el procedimiento para la utilización compartida de estaciones base de telecomunicaciones .....	142

	<i>Página</i>
4.1.3. Relación de operadores que tienen la consideración de principales a los efectos del artículo 34 del Real Decreto-Ley 6/2000, en los mercados nacionales de telefonía fija y móvil.....	143
4.1.4. Procedimiento a seguir por los operadores en los casos en que se haya ordenado la interceptación legal de las telecomunicaciones .....	144
4.2. Derecho de la competencia .....	145
4.2.1. Constitución de un registro de información de crédito accesible para todas las entidades financieras previo pago de cuota.....	145
4.2.2. Conductas prohibidas. Estaciones de servicio. Inclusión de cláusulas de competencia no autorizadas en contratos de distribución de carburantes y lubricantes.....	146
4.2.3. Controversia sobre abuso de posición de dominio en el mercado español de obras, servicios y proyectos forestales. Medios propios de la Administración y Derecho de la Competencia .....	147
4.2.4. Abuso de posición dominante. ADSL.....	148
4.3. Industria y energía.....	149
4.3.1 Impugnación del RD 1556/2005, por el que se establece la tarifa eléctrica para el año 2006. Principio de suficiencia tarifaria. Financiación de la gestión de los residuos radioactivos. Imputación a la tarifa del coste de los planes de ahorro y eficiencia energética .....	149
4.4. Transporte .....	150
4.4.1. Tarifas por transporte de viajeros por ferrocarril y por servicios regulares de transporte interurbano por carretera. Descuentos a familias numerosas. Nulidad del apartado 2 del art. 10, del apartado 3 del art. 11, del Real Decreto 1621/2005, de 30 de diciembre, por el que se aprueba el Reglamento de la Ley 40/2003, de 18 de noviembre, de protección a las familias numerosas .....	150
5. EDUCACIÓN Y ENSEÑANZA.....	150
5.1. Impugnación del RD 1621/2005, por el que se aprueba el Reglamento de la Ley 40/2003, de 18 de noviembre, de protección a las familias numerosas. Anula-	

	ción del inciso del número 2 del art. 7, «destinadas a alumnos matriculados en centros sostenido con fondos públicos» .....	150
6.	EXPROPIACIÓN FORZOSA .....	151
6.1.	Vía de hecho por exceso en la ocupación. Adquisición de la propiedad por usucapión extraordinaria.....	151
6.2.	Declarada la nulidad del procedimiento expropiatorio, no se puede reclamar al interesado la devolución de los intereses por demora aunque proceda la devolución de la finca al mismo. ....	152
6.3.	Expropiación de la zona arqueológica de Pollentia (Mallorca). Fijación del justiprecio de bienes de valor artístico, histórico y arqueológico. Intereses de demora.....	153
7.	EXTRANJERÍA Y ASILO .....	154
7.1.	Extranjería.....	154
7.1.1	Expulsión de ciudadano rumano por permanencia irregular en territorio nacional y por encontrarse trabajando ilegalmente. Consecuencias de la incorporación de Rumanía y Bulgaria a la UE. Principio de retroactividad de la norma sancionadora más favorable .....	154
7.1.2.	Denegación de entrada en territorio nacional. Facultades de la Administración y casos en que procede requerir información al ciudadano extranjero sobre el objeto y condiciones de su estancia.....	156
7.1.3.	Expulsión del territorio nacional. Apátrida. Razones de orden público.....	159
7.1.4.	Validez y alcance del apoderamiento conferido por el extranjero al que se deniega la entrada en territorio nacional, en las dependencias policiales, a favor de Letrado, cuando posteriormente se deniega el beneficio de justicia gratuita.....	160
7.1.5.	Reconocimiento del estatuto de apátrida a saharauí .....	162
7.2.	Asilo.....	162
7.2.1.	Persecución en el país de origen, y solicitud de asilo en España desde un Estado intermedio.....	162
7.2.2.	Persecución protegible, por razones de sexo. Solicitante homosexual. Valoración del silencio de la Administración .....	163

	<i>Página</i>
8. FUNCIÓN PÚBLICA.....	164
8.1. Pase a la reserva de un Teniente General por decisión del Consejo de Ministros. No es una resolución sancionadora. Discrecionalidad de la decisión, y necesidad de motivación. Razonabilidad de la decisión adoptada.....	164
8.2. Acuerdo municipal por el que se aprueba la modificación de la Relación de Puestos de Trabajo del Ayuntamiento en cuanto a las funciones y retribuciones del personal eventual. La modificación operada respecto del personal eventual no precisa de la negociación colectiva a la que se refieren los artículos 32 y 34 de la Ley 9/1987.. .....	166
9. PODER JUDICIAL. ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA.....	167
9.1. Solicitud de reingreso de juez al servicio activo. Plazo para solicitarlo.....	167
9.2. Acceso al registro de procesos de desahucio por falta de pago del decanato de los juzgados de Madrid. Denegación procedente. No es de aplicación ninguno de los supuestos previstos en la Ley Orgánica 15/1999, de protección de datos, para excluir la necesidad del consentimiento del interesado.....	167
9.3. Nombramiento de Magistrados del Tribunal Supremo. La amplia libertad del CGPJ, derivada de su función constitucional de gobierno, tiene como límites la interdicción de la arbitrariedad (art. 9.3 CE), el principio de igualdad de acceso a los cargos públicos (art. 23.2) y la trascendencia del mérito y capacidad profesional en el sistema de carrera previsto para jueces y magistrados (art. 122 CE). Necesidad de motivación de la concreta propuesta elevada al Pleno; expresión de las fuentes de conocimiento utilizadas para constatar los méritos apreciados en los candidatos incluidos en esa propuesta; y observancia del principio de igualdad en la selección de esas fuentes.....	168
9.4. Acceso a la Carrera Judicial por la categoría de Magistrado (4.º turno). Improcedencia del cómputo de los servicios prestados como colaborador honorario en una Facultad de Derecho.....	169
9.5. Provisión de vacante en la Sala de lo Civil y Penal del Tribunal Superior de Justicia. Conocimiento del Derecho civil, foral o especial, propio de la comunidad autónoma. Fuero del Baylío.....	170

9.6.	Mutualidad General Judicial (MUGEJU). Condiciones para el desempeño del cargo de Presidente. Nulidad del reglamento sobre composición y funcionamiento de los órganos de gobierno, administración y representación de la Mutualidad .....	172
9.7.	Obligación de los Juzgados de guardia de expedir licencias de sepultura .....	174
9.8.	Módulos de dedicación para la retribución variable de la Ley 15/2003, de régimen retributivo de las carreras judicial y fiscal. Distribución del módulo anual entre los once meses efectivamente trabajado .....	175
10.	RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL .....	176
10.1.	Competencia del orden contencioso para enjuiciar la responsabilidad de la Administración con particulares, incluso aunque se rechace la de aquella.....	176
10.2.	Responsabilidad patrimonial por aplicación de acto legislativo. Declaración de inconstitucionalidad del art. 70.1 y 2 de la Ley de Puertos. Tarifas portuarias. Inexistencia de daño .	178
11.	TRÁFICO Y SEGURIDAD VIAL .....	180
11.1.	Competencia autonómica para sancionar la infracción a la legislación de transportes terrestres tipificada en el artículo 140.b) de la Ley 16/1987 (LOTT) .....	180
11.2.	Sanción a una Cooperativa por la infracción prevista en el art. 140.17 de la LOTT.....	180
12.	URBANISMO Y MEDIO AMBIENTE.....	180
12.1.	Medio ambiente .....	180
12.1.1.	Contaminación acústica. Vulneración de los derechos a la vida privada, a la integridad física o moral, a la intimidad personal y familiar y a la inviolabilidad del domicilio.....	180
12.2	Urbanismo.....	181
12.2.1.	Régimen del silencio administrativo en relación con las licencias urbanísticas .....	181
12.2.2.	Recepción tácita de obras de Urbanización....	182
12.2.3.	Impugnabilidad jurisdiccional directa de los planes generales, pese a que una norma autonómica contemple recurso de alzada contra ellos .....	183
12.2.4.	Plan General de Madrid de 1997. La reclasificación de suelos no urbanizables protegidos, ha de ser justificada por la Administración. Contenido material de la justificación .....	184

12.2.5. Deficiencias y carencias en las infraestructuras de una urbanización de iniciativa privada. Responsabilidad del Ayuntamiento por no haber exigido al promotor, hoy desaparecido, la culminación de las infraestructuras, ni haber exigido garantías. Legitimación de la Entidad Urbanística Colaboradora de Conservación ...	185
II. TRIBUTARIO .....	187
1. IVA. RECUPERACIÓN DEL EXCESO DE CUOTAS SOPORTADAS SOBRE LAS REPERCUTIDAS. DEVOLUCIÓN Y COMPENSACIÓN EN PERIODOS SIGUIENTES.....	187
2. CONFLICTO DE COMPETENCIA ENTRE EL ESTADO Y LA COMUNIDAD FORAL NAVARRA, EN MATERIA DE IVA A LA SALIDA DEL RÉGIMEN DEL DEPÓSITO FISCAL .....	187
3. IVA. EL ESCRITO DE ALEGACIONES AL ACTA DE INSPECCIÓN NO TIENE «PER SE» EFECTOS INTERRUPTIVOS DE LA PRESCRIPCIÓN .....	188
4. RECURSO DE CASACIÓN EN INTERÉS DE LEY. TASA POR APROVECHAMIENTO ESPECIAL O UTILIZACIÓN PRIVATIVA DEL DOMINIO PÚBLICO. EMPRESAS SUMINISTRADORAS DEL SERVICIO DE TELECOMUNICACIONES .....	188
5. RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA POR LEVANTAMIENTO DE EMBARGO.	189
6. IMPUESTO SOBRE SOCIEDADES 1995 Y 1996. FALTA DE LEGITIMACIÓN DE UNA SOCIEDAD PARA IMPUGNAR UNA LIQUIDACIÓN QUE AFECTA AL GRUPO SEPI, AUNQUE CONTEMPLE DEDUCCIONES POR INVERSIONES QUE CORRESPONDÍAN A LA RECURRENTE .....	189
7. IMPUESTO SOBRE SOCIEDADES. FUSIÓN DE SOCIEDADES POR «ABSORCIÓN O INCORPORACIÓN» .....	189
8. APLICACIÓN E INTERPRETACIÓN DE LOS ARTÍCULOS 121 Y 123 DEL REGLAMENTO DE PROCEDIMIENTO EN LAS RECLAMACIONES ECONÓMICO-ADMINISTRATIVAS DE 1996 .....	190
9. IMPUESTO ESPECIAL SOBRE EL ALCOHOL Y BEBIDAS DERIVADAS. IRREGULARIDADES EN LA CIRCULACIÓN INTRACOMUNITARIA .....	191
III. CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO .....	191
1. INCOMPETENCIA DE LA JURISDICCIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA PARA ENJUICIAR UNA SOLICITUD DE CESE POR INCOMPATIBILIDAD DE UN MAGISTRADO DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL .....	191
2. TRATAMIENTO PROCESAL DE LOS LITIGIOS RELATIVOS AL LLAMADO PERSONAL ESTATUTARIO DE CARRERA DE LOS SERVICIOS DE SALUD ..	194

3. CONTENIDO Y ALCANCE DE LA COMPETENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO PARA LA INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DE NORMAS DE DERECHO AUTONÓMICO EN LOS CASOS EN QUE SE HA ESTIMADO UN MOTIVO DE CASACIÓN POR INFRACCIÓN DE NORMAS PROCESALES....	195
4. ENJUICIAMIENTO DE LAS ACTUACIONES DE LOS CABILDOS Y LOS CONSEJOS INSULARES .....	197
5. EJECUCIÓN DE SENTENCIA QUE ORDENA A LA ADMINISTRACIÓN QUE DICTE UNA DISPOSICIÓN REGLAMENTARIA .....	198
6. LOS ARTÍCULOS 34 A 39 DE LA LEY 29/98, QUE TRATAN DE LA ACUMULACIÓN DE PRETENSIONES Y DE PROCESOS, NO PERMITEN QUE CON ESTAS POSIBILIDADES DE ACUMULACIÓN SE ALTEREN LAS NORMAS SOBRE COMPETENCIA DE LOS DISTINTOS ÓRGANOS JUDICIALES..	199
7. INADMISIÓN DEL RECURSO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO POR EXTEMPORANEIDAD. INAPLICABILIDAD DE LA JURISPRUDENCIA SOBRE NOTIFICACIONES DEFECTUOSAS AL HABER TRANSCURRIDO MUCHOS AÑOS DESDE QUE SE DICTÓ EL ACTO IMPUGNADO. RELEVANCIA DEL PRINCIPIO DE SEGURIDAD JURÍDICA .....	200

## SALA CUARTA

INTRODUCCIÓN .....	213
I. DERECHO DEL TRABAJO .....	217
1. ANTIGÜEDAD .....	217
2. CONTRATAS Y SUBCONTRATAS .....	218
2.1. Responsabilidad solidaria. Concepto de «propia actividad».....	218
2.2. Cesión ilegal. Opción de formar parte de la plantilla de la empresa cedente o cesionaria. ....	218
3. CONTRATOS TEMPORALES .....	218
3.1. Contratos temporales y derechos fundamentales.....	218
3.2. Contrato de interinidad por vacante.....	219
3.3. Contrato por obra o servicio determinado .....	220
4. CONVENIOS COLECTIVOS.....	221
4.1. Concurrencia conflictiva de Convenios Colectivos.....	221
4.2. Convenio Colectivo: pervivencia de lo pactado y cláusula «rebus sic stantibus».....	222
4.3. Impugnación de Convenio Colectivo: Asamblea prevista en el mismo .....	224

4.4.	Interpretación del art. 75.3 del Convenio Colectivo Único para el Personal Laboral de la Administración General del Estado. Actuación de la CIVEA .....	225
5.	DESPIDO .....	226
5.1.	Despido disciplinario por control del uso del ordenador .....	226
5.2.	Despido relacionado con incapacidad temporal del trabajador .....	227
5.3.	Indemnización por despido .....	228
5.4.	Efectos del despido improcedente de alto directivo ....	230
6.	ELECCIONES SINDICALES.....	230
6.1.	Publicidad del censo electoral: Forma y legitimados para su recepción. Elecciones a representantes unitarios. ....	230
7.	EXTINCIÓN DEL CONTRATO DE TRABAJO .....	231
7.1.	Extinción del contrato durante el periodo de prueba ...	231
7.2.	Jubilación forzosa por edad pactada en el Convenio Colectivo de la Agencia Estatal de Administración Tributaria: Licitud de la cláusula .....	232
8.	LIBERTAD SINDICAL.....	233
8.1.	Cargo de «liberado» para interlocución con la empresa. Verificación del requisito de idoneidad .....	233
8.2.	Derecho a la actividad sindical: Sindicato minoritario al que se le deniega negociar acuerdos extraestatutarios.....	234
8.3.	Nulidad de la mesa negociadora: Inexistencia por renuncia expresa del sindicato accionante a formar parte de la misma .....	234
9.	MODIFICACIÓN DE CONDICIONES DE TRABAJO .....	235
9.1.	Procedimiento de modificación sustancial de condiciones de trabajo en convenio colectivo .....	235
9.2.	Movilidad funcional.....	236
10.	RELACIONES LABORALES ESPECIALES.....	236
10.1.	Carácter de la relación laboral de los artistas en espectáculos públicos.....	236
11.	SALARIO .....	237
11.1.	Bonus o retribución por incentivos: requisitos para su válida concertación .....	237
11.2.	Igualdad retributiva: Doble escala salarial.....	238
11.3.	Responsabilidad del FOGASA .....	240
12.	SUBROGACIÓN EMPRESARIAL .....	241
12.1.	Externalización de los servicios de restauración .....	241

	<i>Página</i>
13. TIEMPO DE TRABAJO .....	242
13.1. Vacaciones. Coincidencia con la situación de incapacidad temporal.....	242
II. SEGURIDAD SOCIAL .....	243
1. DERECHO COMUNITARIO DE LA SEGURIDAD SOCIAL.....	243
1.1. Pensión de jubilación. Trabajadores migrantes. Para su cálculo se incluyen las cotizaciones correspondientes a bonificaciones por edad y las ficticias por embarque. Para el cálculo de la prorrata se tiene en cuenta únicamente el número máximo de días de cotización precisos para acceder a la prestación de jubilación en España.....	243
1.2. Trabajadores migrantes de la Unión Europea. Cálculo de la prorrata temporis correspondiente a la Seguridad Social española en el caso de una pensión SOVI .....	244
2. ACCIDENTE DE TRABAJO Y ENFERMEDAD PROFESIONAL.....	245
2.1. Determinación de la contingencia causante. Accidente de trabajo in itinere: procedencia. Imprudencia Temeraria .....	245
2.2. Accidente de trabajo. Traumatismo cráneo-encefálico tras padecer crisis epiléptica en tiempo y lugar de trabajo. Presunción de laboralidad .....	245
2.3. Concepto de domicilio a efectos de determinar la existencia de accidente in itinere.....	246
2.4. Accidente de trabajo. Indemnización de daños y perjuicios. Cálculo de la misma, conceptos incluidos y excluidos e intereses aplicables .....	246
3. RECARGO POR INCUMPLIMIENTO DE LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD Y SALUD LABORAL .....	247
3.1. Recargo de prestaciones por accidente de trabajo en supuestos de imprudencia no temeraria del trabajador.....	247
3.2. Recargo de prestaciones por siniestros profesionales en concurrencia con infracción de normas de salud y seguridad en el trabajo. Consecuencias para el beneficiario de la paralización indebida del procedimiento por aplicación en vía administrativa por coincidencia con proceso penal.....	248
4 ASISTENCIA SANITARIA.....	248

	<i>Página</i>
4.1. Reintegro de gastos sanitarios indebidamente abonados por la Mutua al modificarse la contingencia causante, de profesional a común. Determinación que quién ha de abonarlos .....	248
4.2. Reintegro de gastos médicos. Delimitación del concepto de asistencia sanitaria urgente .....	249
4.3. Reintegro de gastos sanitarios. Intervención quirúrgica realizada en centro concertado para eliminar listas de espera.....	249
4.4. Reintegro de gastos sanitarios. Intervención quirúrgica por cambio de sexo.....	250
5. DESEMPLEO .....	251
5.1. Desempleo. Reintegro de prestaciones indebidas por parte de la empresa.....	251
5.2. Subsidio por desempleo de mayores de 52 años. Determinación del requisito de carencia de rentas: cómputo de la cuantía bruta o neta por alquiler de inmueble propiedad del cónyuge del beneficiario .....	251
5.3. Desempleo en su nivel contributivo. Reconocimiento del mismo a ciudadano extranjero que ha trabajado por cuenta ajena sin acreditar autorización de residencia. Derecho a su inscripción como demandante de empleo.....	252
5.4. Prestación de desempleo y modalidad de pago único tras reforma operada por RD-Ley 5/02 y Ley 45/02....	253
5.5. Acceso a la prestación por desempleo en su modalidad de pago único. Incorporación a cooperativa para la que se prestaba trabajo con anterioridad a la situación legal de desempleo .....	254
6. INCAPACIDAD TEMPORAL .....	254
6.1. Base reguladora de la incapacidad temporal sobrevenida durante las vacaciones concedidas después de cesar en la empresa .....	254
6.2. Determinación de la cuantía de la incapacidad temporal por recaída una vez agotado el desempleo. Concepto jurídico del término «recaída» .....	255
6.3. Incapacidad temporal de trabajadora a tiempo parcial. Determinación del período de carencia.....	256
6.4. Derecho de la Mutua a ser reintegrada por el INSS por las prestaciones abonadas al trabajador cuando se le reconoce a este una incapacidad permanente con efec-	

tos retroactivos que afectan al período de incapacidad temporal del que se ha hecho cargo la Mutua.....	256
6.5. Incapacidad temporal. Autónomo que no comunica a la Mutua su baja hasta después de ser dado de alta. Cómputo de los plazos de prescripción previstos en el art. 43 LGSS.....	257
7. INCAPACIDAD PERMANENTE E INVALIDEZ .....	258
7.1. Gran invalidez. Compatibilidad de la pensión con el trabajo por cuenta ajena en jornada ordinaria .....	258
7.2. Incapacidad permanente: determinación de la base reguladora. Cómputo de los períodos de incapacidad temporal una vez extinguido el contrato de trabajo ...	258
7.3. Incapacidad permanente. Determinación de la base reguladora. Integración de lagunas de cotización derivadas de la extinción del contrato en situación de incapacidad temporal. Aplicación al supuesto de la «teoría del paréntesis».....	259
7.4. Trabajador fijo discontinuo. Cálculo de la base reguladora aplicable a una incapacidad permanente absoluta derivada de accidente de trabajo .....	260
7.5. Incapacidad permanente. Determinación de la base reguladora en supuestos de trabajo a tiempo parcial. Eventual integración del tiempo no trabajado con las bases mínimas .....	260
8. LESIONES PERMANENTES NO INVALIDANTES .....	261
8.1. Lesiones permanentes no invalidantes derivadas de accidente de trabajo. Forma de determinación de la cuantía en caso de existencia de diversas lesiones.....	261
9. JUBILACIÓN .....	261
9.1. Acceso a la jubilación anticipada de los trabajadores con 60 años de edad que fueron mutualistas antes de 1 de enero de 1967. Determinación del porcentaje reductor aplicable en casos de prejubilación. Eventual discriminación respecto de otros colectivos de trabajadores que se jubilan anticipadamente .....	261
10. MUERTE Y SUPERVIVENCIA .....	262
10.1. Pensión de viudedad. Fecha de revalorización de la pensión de viudedad reconocida, cuando el causante dejó de cotizar en 1975 y falleció en 1998 .....	262
11. PRESTACIONES EN FAVOR DE FAMILIARES.....	262
11.1. Prestaciones por hijo a cargo. Supuesto de orfandad...	262

11.2. Reconocimiento de prestación no contributiva por hijo a cargo. Vinculación para el INSS del grado de discapacidad en su vertiente de necesidad de asistencia a tercero fijado por el organismo competente de una Comunidad Autónoma.....	263
12. MEJORAS VOLUNTARIAS .....	264
12.1. Banco Santander Central Hispano. Reclamación de integración de pagas extraordinarias de beneficios –Convenio Colectivo de Banca Privada 1999– en la cantidad acordada en el Acuerdo de Prejubilación.....	264
12.2. Derecho a movilizar las aportaciones realizadas a un fondo de pensiones interno. Valor liberatorio del finiquito ...	264
13. RÉGIMENES ESPECIALES.....	265
13.1. Incapacidad permanente total causa en el Régimen General. Aplicación de la bonificación por edad prevista en el Régimen especial de la Minería del Carbón a quien fue cotizante a dicho Régimen durante parte de su carrera de seguro.....	265
14. OTRAS CUESTIONES RELACIONADAS CON EL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL.....	265
14.1. Prestaciones de Seguridad Social. Fecha de retroactividad de los efectos económicos del reconocimiento de una prestación que ha sido denegada inicialmente y, con posterioridad, se reconoce la misma en función de los mismos datos fácticos y jurídicos.....	265
14.2. Derecho al reintegro de Mutua que anticipó el pago de pensión de incapacidad permanente total de la que era responsable la empresa, imponiéndose responsabilidad subsidiaria al INSS. El derecho alcanza también a los intereses de capitalización abonados por la Mutua al constituir el capital coste.....	266
14.3. Responsabilidad de la Mutua de Accidentes de Trabajo y Enfermedades profesionales cuando la póliza estaba vigente en la fecha de la incapacidad y no en la fecha del accidente.....	267
14.4. Mutuas de Accidentes de Trabajo y enfermedades profesionales que aseguran las contingencias comunes. Competencias para suspender o extinguir la prestación de incapacidad temporal .....	267
14.5. Reconocimiento del grado de minusvalía en porcentaje igual o superior al 33% en supuestos de reconoci-	

miento previo de incapacidad permanente total, absoluta o gran invalidez contributiva .....	268
III. PROCESO SOCIAL.....	268
1. COMPETENCIA JURISDICCIONAL .....	268
1.1. Acreditación de méritos en concursos administrativos..	268
1.2. Personal de la Administración .....	269
1.3. Incompetencia del orden jurisdiccional social. Prestación de servicios profesionales de un Abogado .....	271
1.4. Impugnación de actos administrativos de la Seguridad Social basada en infracciones de normas del procedimiento .....	272
1.5. Incompetencia para la reclamación de sumas descontadas por el empleador en concepto de IRPF y cuotas de Seguridad Social.....	272
1.6. Responsabilidad empresarial en el pago de prestaciones por cotización por tarifa inadecuada.....	273
1.7. Impugnación de acuerdos sobre derechos sindicales en el ámbito de la Administración .....	274
2. COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL Y LEY APLICABLE.....	274
3. PROCESO ORDINARIO.....	277
3.1. Acumulación de acciones .....	277
3.2. Partes procesales: Inexistencia de litisconsorcio pasivo necesario .....	277
3.3. Sentencia: incongruencia .....	278
3.4. Alcance del auto de aclaración .....	278
4. MODALIDADES PROCESALES.....	279
4.1. Proceso de despido.....	279
4.2. Proceso de conflicto colectivo .....	281
4.3. Proceso de impugnación de convenio colectivo .....	283
4.4. Proceso de tutela de derechos fundamentales: litisconsorcio pasivo necesario .....	284
5. RECURSO DE SUPPLICACIÓN.....	285
5.1. Reglas para el cálculo de la cuantía mínima.....	285
5.2. Afectación general .....	287
5.3. Sentencias recurribles .....	288
6. RECURSO DE CASACIÓN ORDINARIA .....	289
6.1. Acumulación indebida de dos acciones: impugnación del convenio colectivo y conflicto colectivo .....	289
7. RECURSO DE CASACIÓN PARA UNIFICACIÓN DE DOCTRINA .....	289

	<i>Página</i>
7.1. Admisión de documentos.....	289
8. EJECUCIÓN.....	291
8.1. Ejecución en materia de Seguridad Social.....	291
8.2. Intereses del art. 921 LEC (art. 576 vigente) en relación con el art. 45 de la LGP.....	292
8.3. Costas.....	293

## SALA QUINTA

I. PENAL.....	301
1. DELITO CONTRA LA HACIENDA EN EL ÁMBITO MILITAR .....	301
El dinero transferido como pago anticipado de una indemnización pierde la condición de elemento asignado al servicio..	301
2. DELITO CONTRA LA EFICACIA DEL SERVICIO.....	302
Derecho al proceso con todas las garantías (Juez imparcial). Desestimación previa de Recurso contra Auto de procesamiento. Existencia de dudas fundadas en cuanto a la imparcialidad de uno de los miembros del Tribunal sentenciador .....	302
3. DELITO DE ABUSO DE AUTORIDAD EN SU MODALIDAD DE MALTRATO DE OBRA A INFERIOR .....	304
Incongruencia omisiva. Contradicción en la práctica de las pruebas. Error en la apreciación de las pruebas. Doctrina de la Sala sobre el delito de Abuso de autoridad. Supresión de responsabilidad civil.....	304
4. DELITO DE DESOBEDIENCIA.....	304
«Error facti»: no concurre. Tipicidad: la calificación es conforme a derecho.....	304
5. DELITO DE DESOBEDIENCIA.....	305
Presunción de inocencia y aplicación del tipo .....	305
II. CONTENCIOSO-DISCIPLINARIO .....	307
1. CADUCIDAD Y PRESCRIPCIÓN DE EXPEDIENTE DISCIPLINARIO .....	307
2. INCUMPLIMIENTO DE NORMA INTERNA.....	308
Falta del artículo 7.9 de la LO 11/91, de Régimen Disciplinario de la Guardia Civil «Inexactitud en el cumplimiento de las normas de régimen interior». Problemática de las normas en blanco .....	308

	<i>Página</i>
3. LIBERTAD DE EXPRESIÓN DE LOS MILITARES.....	308
Doctrina. Límites: no cabe el derecho al insulto.....	308
4. INEXACTITUD EN EL CUMPLIMIENTO DE ÓRDENES.....	310
Falta leve del art. 7.2 LO 8/98 de Régimen Disciplinario de la Guardia Civil. Trámite de audiencia. Indefensión. Presunción de inocencia. Error en la valoración de la prueba. Doctrina del «árbol envenenado». No se aprecian vulneraciones de los referidos Derechos Fundamentales. Desestimación del recurso.....	310
5. CONSUMIR DROGAS TÓXICAS, ESTUPEFACIENTES O SUSTANCIAS SIMILARES CON HABITUALIDAD .....	311
Falta muy grave. Exención de responsabilidad o atenuación de la misma. Proporcionalidad e individualización de la sanción: sustitución de la sanción de separación del servicio por la de suspensión.....	311
6. VIGENCIA AL EFECTO DE LA RESERVA ESPAÑOLA FORMULADA A LOS ARTS. 5.1 Y 6.1 DEL CONVENIO EUROPEO. ....	313
Arrestos disciplinarios en las FAS. No vulneración del derecho a la libertad personal por aplicación de LO 8/1998. Tutela judicial; alegación de cuestiones de legalidad ordinaria en el Recurso Contencioso-Disciplinario Militar Preferente y Sumario. Doctrina de la Sala.....	313
7. OBSERVAR CONDUCTAS GRAVEMENTE CONTRARIAS A LA DISCIPLINA, SERVICIO O DIGNIDAD DE LA INSTITUCIÓN QUE NO CONSTITUYAN DELITO.....	316
Presunción de inocencia; requisitos del tipo disciplinario y actuación del sancionado singularmente grave; derecho a utilizar todos los medios de prueba pertinentes; imparcialidad del instructor y prueba de cargo obtenida de manera ilegal; valoración de la prueba, prueba de descargo y falta de subsunción de la conducta sancionada.....	316
8. INDEMNIZACIÓN POR DAÑOS MORALES. ....	317
Denegación de la pretensión sobre el reconocimiento del derecho a ser indemnizado por los daños morales y los gastos producidos por una resolución sancionadora declarada nula por vulneración del derecho fundamental a la presunción de inocencia.....	317
9. HACER MANIFESTACIONES CONTRARIAS A LA DISCIPLINA .....	318
Falta grave cometida por Alumno de Academia Militar. Sanción de baja en el Centro docente. Proporcionalidad. Sustitución por la de arresto. Recalificación de la inicial falta leve. Bis in idem. Error de prohibición.....	318

	<i>Página</i>
10. APLICACIÓN RETROACTIVA DE LEY DISCIPLINARIA 12/2007, DE LA GUARDIA CIVIL, EN LO FAVORABLE PARA EL SANCIONADO.....	322
Consumo ocasional de drogas (arts. 8.22 LO 11/1991 y 8.26 LO 12/2007). Indemnización por daños morales.....	322

## **SALA DEL ART. 61 LOPJ**

INTRODUCCIÓN.....	329
1. EJECUCIÓN DE SENTENCIA DE ILEGALIZACIÓN DEL PARTIDO POLÍTICO BATAVUNA EN RELACIÓN CON LAS HERRIKO TABERNAS .....	329
2. DENEGACIÓN DE SOLICITUD DE MEDIDAS CAUTELARES <i>INAUDITA PARTE</i> EN PROCEDIMIENTO DE ILEGALIZACIÓN DE PARTIDO POLÍTICO.	332
3. ADOPCIÓN DE MEDIDAS CAUTELARES EN PROCEDIMIENTO DE ILEGALIZACIÓN DE PARTIDO POLÍTICO .....	333
4. ERROR JUDICIAL: INADMISIÓN DE DEMANDA POR ABUSO DEL DERECHO (ARTS. 11.2 LOPJ Y 7.2 CÓDIGO CIVIL) .....	334

