



Jutjat Social núm. 25 de Barcelona

Avinguda Gran Via de les Corts Catalanes, 111, edifici S, pl. 8 - Barcelona
08075 Barcelona
Tel. 938874556
Fax: 938844929
A/e: social25.barcelona@xj.gencat.cat
NIG 0801944420168034913

Seguretat social en matèria de prestacions 757/2016 C

Matèria: Incapacitat permanent per AT o MP

Compte del BANC DE SANTANDER

Beneficiari: Jutjat Social núm. 25 de Barcelona

Per a ingressos en caixa, concepte: número de compte de l'expedient del Jutjat (16 dígits)

Pagaments per transferència IBAN (en format electrònic): ES5500493569920005001274. Concepte: número de compte de l'expedient del Jutjat (16 dígits)

Pagaments per transferència IBAN (en format paper): IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274. Concepte: número de compte de l'expedient del Jutjat (16 dígits)

Part demandant/executant: [REDACTED]

Advocat/ada: Marc Nicolau Hermoso

Part demandada/executada: INSTITUT NACIONAL DE LA SEGURETAT SOCIAL (INSS), TRESORERIA GENERAL DE LA SEGURETAT SOCIAL [REDACTED] MÚTUA COL-LABORADORA CON LA SEGURETAT SOCIAL NÚMERO [REDACTED]

Advocat/ada: [REDACTED]

SENTÈNCIA NÚM. 258/2018

Magistrada: [REDACTED]

Barcelona, 24 de juliol de 2018

[REDACTED] magistrada-jutgessa del Jutjat Social número 25 de Barcelona, he vist les actuacions promogudes per [REDACTED] contra L'Institut Nacional de la Seguretat Social, Tresoreria General de la Seguretat Social, Asepevo Mutua d'accidents de treball i malalties professionals numero [REDACTED] i l'empresa [REDACTED], sobre incapacitat permanent, derivada d'accident de treball i he pres la següent resolució:

ANTECEDENTS DE FET

1r. El dia 27.09.16 va correspondre a aquest Jutjat, per tom de repartiment, la demanda subscripta per l'esmentada part demandant, que es fonamentava en els fets que es descriuen en l'escrit presentat i en què se suplicava que es dictés sentència per la qual es declarés la demandant afectada d'incapacitat permanent total o subsidiariamen parcial, derivada d'accident de treball.

2n. Es va admetre la demanda a tràmit i es va assenyalar el dia 12.12.17 per a la celebració del judici, data en que va tenir lloc amb la compareixença de les parts i els seus advocats, segons consta.

3r. En el judici la part demandant va ratificar la demanda i les demandades s'hi van oposar pels motius que consten. Obert el judici a prova, es va proposar la

Codi Segur de Verificació:

Signat per Saura Suncar, Mercor;

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://eiccat.justicia.gencat.cat/AP/consulteCSV.html>

Data i hora 25/07/2018 13:30





documental inclou expedient administratiu i pericial mèdica, en conclusions les parts van insistir en les seves pretensions i el judici va finalitzar, acordant-se com a diligència final examen per metge forense amb emissió de dictamen que consta a les actuacions del qual s'ha donat trasllat per al·legacions, quedant les actuacions concloses per dictar sentència..

4t. La qüestió controvertida en aquest litigi és la valoració de l'estat físic de la part demandant i les lesions o malalties que pateix en relació a l'àmbit professional.

5é. En la tramitació d'aquest procediment s'han complert els preceptes legals d'aplicació al cas.

FETS PROVATS

I.- La part demandant [REDACTED], amb DNI núm. [REDACTED] esta afiliada i en situació de alta o-assimilada al·ta en el règim general de la Seguretat Social per a la seva professió habitual de cambrera restaurant.

II.- La demadant va patir un accident de treball el 17.07.14 quan prestava serveis per compte de l'empresa [REDACTED] al caure al magatzem i patir "fractura arrancamiento cerrada troquiter hombro derecho". Va ser tractada amb immobilització total, posterior rehabilitació infiltracions i bloqueig a clínica del dolor per "sdr doloroso complejo".

Va iniciar un procés de incapacitat temporal derivat d'accident de treball el dia 17.07.14 i va esgotar el subsidi el 12.01.16. Després de ser examinada per l'ICAM, que va emetre dictamen el dia 29.02.16, per resolució de l'Institut Nacional de la Seguretat Social del 26.04.16 es va declarar l'existència de lesions permanents no incapacitants, derivades d'accident de treball per les lesions: "Limitación de la movilidad conjunta de la articulación del hombro en menos de un 50 por 100", i el dret a percebre una indemnizació per una sola vegada de 990.- euros, amb responsabilitat en el pagament de la Mutua [REDACTED] sense perjudici de les responsabilitats legals de l'INSS i la TGSS.





III.- Contra aquesta resolució es va interposar una reclamació prèvia que va ser desatesa per resolució expressa de 19.07.16 que esgota la via administrativa.

IV.- L'empresa te cobertes les contingències professionals amb la mutua Asepeyo i esta al corrent en el pagament de les seves obligacions.

V.- No es controvertida la base reguladora de la prestació establerta en 13.786,35 euros anuals per a la incapacitat permanent total i de 1.310,03 euros mensuals per a la incapacitat permanent en grau de parcial. La data d'efectes es la de cessament en el treball.

VI.- La part demandant pateix: " *Fractura con arrancamiento de troquíter (extremidad dominante) el 8.09.14. Disminución global de la movilidad activa y pasiva del hombro derecho que limita para llevar a cabo trabajos que se desarrollan con los hombros en abducción (sin apoyo de la extremidad) , aquellos que requieren el desarrollo de bastante contrarresistencia con el hombro en ligera abducción, o aquellos trabajos en los cuales es necesario levantar pesos mas allá de la altura de los hombros. Fuerza moderadamente limitada en todos los arcos de movimiento y severa en relación a la rotación interna. "*

FONAMENTS DE DRET

Primer. Els fets que es declaren provats resulten de l'expedient administratiu, llevat del darrer. La base reguladora i data d'efectes no ha estat controvertides en aquest procés.

Segon. Els mals i les limitacions que pateix la part que demanda, i que es declaren expressament provats, s'han pogut determinar partint de l'apreciació conjunta dels informes mèdics que consten en les actuacions, en relació amb les





pericials i en especial s'ha tingut en compte el dictamen del metge forense incorporat per diligència final , així com pel que fa a la disminució de la força el resultat de la prova biomecànica realitzada per la Mútua i aportada en el ram de prova de la part actora (foli num. 163).

Tercer. És reiteradíssima la jurisprudència que declara que la valoració de la incapacitat permanent ha de realitzar-se atenent principalment les limitacions funcionals derivades de l'estat físic del treballador, en tant que les dites limitacions són les que determinen l'efectiva restricció de la capacitat de guany, i s'ha de valorar que el desenvolupament d'una professió o ofici comporta unes exigències mínimes de professionalitat, continuïtat, dedicació, rendiment i eficàcia, de forma que l'aptitud professional no es dona quant existeix simplement una possibilitat de realitzar esporàdicament les feines en que consisteix la professió. Cal valorar també les circumstàncies pròpies del mercat de treball, de forma que no és exigible una actitud heroica del treballador que el porti a suportar requeriments incompatibles amb la seva malaltia, ni una actitud de tolerància de l'empresari que representi abdicació de les exigències de competitivitat pròpies de l'activitat empresarial.

Quart.- La demandant va patir una lesió aguda de fractura del troquíter que segons explica el metge forense en el seu informe, es una lesió aguda de les insercions del manegot dels rotadors amb important repercusió en la biomecànica de l'espatlla, podent originar un quadre postraumàtic de "hombro doloroso crónico e incapacitante" i en el cas que ens ocupa, tal com es despren del corresponent fet provat, després de esgotades les possibilitats terapèutiques i rehabilitadores, les seqüeles que pateix la demandant li provoquen una disminució important de la mobilitat així com de la força de l'extremitat superior dreta, que s'han de posar en relació amb les exigències funcionals de la professió de cambrera- restaurant, per haver de concloure la impossibilitat que la demandant realitzi les funcions essencials de la citada professió en condicions de rendibilitat, normalitat i sense posar en perill la seva salut ni empitjorar les lesions de l'espatlla dreta ja que, com es notori i no va ser controvertit en el judici, la professió requereix una sobrecarrega constant de les extremitats superiors en tots els arcs del moviment





amb postures forçades i manipulació de càrregues.

Cinquè.- En conseqüència amb el que s'ha raonat s'haurà d'estimar la pretensió principal de la demanda declarant la part actora en situació de incapacitat permanent total derivada d'accident de treball per a la seva professió habitual, des de la data d'efectes de cessament en el treball i amb la base reguladora sobre la que no hi ha controvèrsia de 13.786,35 euros, amb responsabilitat en el pagament de la Mútua [REDACTED] sense perjudici de les responsabilitats legals de l'INSS i la TGSS, de conformitat amb el que preveu l'article 137 de la Llei general de la Seguretat Social, Text Refós de 20 de juny 1994.

Vistos els preceptes legals esmentats i les altres disposicions d'aplicació,

DECISIÓ

Estimo la pretensió principal de la demanda presentada per [REDACTED] [REDACTED] contra L'Institut Nacional de la Seguretat Social, Tresoreria General de la Seguretat Social, [REDACTED] Mútua d'accidents de treball i malalties professionals numero [REDACTED] i l'empresa [REDACTED], sobre incapacitat permanent, derivada d'accident de treball declaro la part actora en situació de incapacitat permanent en grau de total derivada d'accident de treball amb dret a percebre una pensió mensual per import del 55% de la base reguladora de 13.786,35 euros anuals més revaloritzacions, mínims i increments legals i millores que legalment s'estableixin, des de la data de cessament en el treball i condemno a les demandades a estar i passar per aquesta declaració i a la Mutua Asepeyo al pagament de la prestació indicada, sense perjudici de les responsabilitats legals de l'INSS i la TGSS.

Notifiqueu aquesta resolució a les parts, feu-los saber que no és ferma i que s'hi pot interposar recurs de suplicació en contra a la Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en el termini de cinc dies hàbils següents a aquesta notificació; donat cas que es presenti recurs, cal anunciar-lo en aquest

Codi Segur de Verificació

Signat per Saura Sutar, Mercè,

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://ejusticia.gencat.cat/AP/consulta/CSV.html>

Data i hora 25/07/2010 13:38





jutjat, per escrit o en compareixença. Si el recurrent és la part demandada és indispensable que mostri certificat de que ha iniciat el pagament de la pensió i la seguirà abonant durant la tramitació del recurs.

Així ho pronuncio, ho mano i ho signo.

Doc. electrònic garantit amb signatura-e. Adreça web per verificar: https://ejcat.justicia.gencat.cat/JP/consultaCSV.html	Codi Segur de Verificació
Data i hora 25/07/2018 13:39	Signal per Saura Sureda, Merce:

