



Juzgado de lo Social nº 33 de Barcelona

Avenida Gran Vía de les Corts Catalanes, 111, edifici S, pl. 1 - Barcelona - C.P.: 08075
TEL.: 938874580 FAX: 938844937 E-MAIL: social33.barcelona@xj.gencat.cat

N.I.G.: 0801944420178033213

Seguridad Social en materia prestacional 986/2017-E

Materia: Incapacidad permanente por EC o ANL

Entidad bancaria BANCO SANTANDER:

Para ingresos en caja. Concepto: 5233000000098617

Pagos por transferencia bancaria: IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274.

Beneficiario: Juzgado de lo Social nº 33 de Barcelona

Concepto: 5233000000098617

Parte demandante/ejecutante: [REDACTED]

Abogado/a: Marc Nicolau Hermoso

Graduado/a social:

Parte demandada/ejecutada: INSTITUT NACIONAL DE LA SEGURETAT SOCIAL (INSS)

SENTENCIA Nº 391/2018

Magistrado: [REDACTED]

Barcelona, 14 de noviembre de 2018

[REDACTED], Magistrat Jutge del Jutjat Social 33 Barcelona he vist aquestes actuacions seguides per invalidesa, a instàncies de [REDACTED] contra INSTITUT NACIONAL DE LA SEGURETAT SOCIAL en reclamació en matèria d'invalidesa permanent.

ANTECEDENTS DE FET

Primer. El dia 14.12.17, va correspondre a aquest Jutjat, per torn de repartiment, la demanda subscrita per l'esmentada part actora, que es fonamentava en els fets que es descriuen detalladament en l'escrit presentat i en què es suplicava que es dictés sentència per la qual es declarés el/la demandant afectat/ada d'invalidesa permanent en el grau sol·licitat.

Segon. Es va admetre la demanda a tràmit i es va assenyalar per a la celebració de l'acte del judici el dia 12.11.18, al qual van comparèixer les dues parts, segons consta en l'acta del judici. Obert l'acte, l'actora es va ratificar en la demanda i l'INSS s'hi va oposar.

Tercer. Obert el judici a prova, es va proposar i practicar la prova documental i la pericial mèdica. Un cop practicat el tràmit de conclusions, el judici quedà llest per a la sentència.

Quart. En la tramitació d'aquest procediment s'han observat les normes processals de caràcter essencial aplicables al cas.

FETS PROVATS





1r. La demandant, nascuda el dia [REDACTED] i amb DNI núm. [REDACTED], figura afiliada a la Seguretat social i en situació d'alta o assimilada en el règim general. La seva professió habitual és "dependenta de pastisseria".

2n. El demandant va demanar la prestació el 1.8.17.

3r. Després de ser examinada per la Unitat de Valoració Mèdica d'Incapacitats el dia 13.9.17, per resolució de l'Institut Nacional de la Seguretat Social del dia 10.10.17, es va declarar la part actora no afecta a cap grau d'invalidesa permanent.

Les lesions reconegudes foren: "Epilepsia mioclínica de causa criptogénica. Distímia. Coxartrosis derecha incipiente. Hipotiroidismo. Diabetes mellitus no insulino-dependiente"

4t. Contra aquesta resolució es va interposar una reclamació prèvia, amb què s'exhauria la via administrativa, que va ser desestimada.

5è. La base reguladora de la prestació és de 1224,92 euros al mes, i la data d'efectes de 13.9.17.

6è. La demandant pateix: "Epilepsia mioclínica de causa criptogénica, con temblor postural bilateral, mioclonías frecuentes, con caída de objetos de las manos. Agnosia visual, con dificultad en tareas visuoespaciales. Distímia. Coxartrosis derecha incipiente. Hipotiroidismo. Diabetes mellitus no insulino-dependiente. Contraindicación de tareas de riesgo"

7è. La demandant treballava a la [REDACTED] (Barcelona) on, entre altres funcions, havia de tallar l'embotit amb màquina elèctrica i carregar i descarregar el muntacàrregues. En fou acomiadada en data 4.9.15, per ineptitud sobrevinguda, en ser declarada "no apte" pel servei mèdic d'empresa (docs. 11 i 12 actora).

8è. Per sentència dictada pel JS núm. 25 de Barcelona de 30.5.16, confirmada per la del TSJ de Catalunya de 27.2.17, es desestimà anterior demanda d'invalidesa permanent, en base a un diagnòstic de lesions i limitacions diferent: "epilèpsia generalizada idiopàtica fotosensible, crisis parciales nocturnes, síndrome depresivo sin limitación psicofuncional significativa..."

FONAMENTS DE DRET

I. En primer lloc, i tal com estableix l'article 97.2 del text processal, cal manifestar que els fets provats que s'acaben d'exposar resulten de l'expedient administratiu, llevat del darrer, el qual es el resultat de la valoració crítica de les perícies i els informes mèdics que consten en les actuacions. En especial es valoren els informes neurològics de l'Hospital de Vall d'Hebron, que atén a la demandant.

II. La demandant sol·licita la declaració d'invalidesa permanent en grau d'absoluta per a tota feina o, subsidiàriament, de total per a l'exercici de la seva professió habitual de dependent de pastisseria.





El grau d'incapacitat absoluta, com la resta, no ha estat desenvolupat reglamentàriament tal com disposa l'art. 194 LGSS i, per tant, s'ha definit jurisprudencial com la inhabilitació per tota activitat laboral o professional amb un mínim de rendiment i eficàcia, o la impossibilitat de desenvolupar la major part de les professions o oficis; o no es pot suportar uns mínims de dedicació, diligència i atenció indispensables per qualsevol ofici, en considerar el Tribunal Suprem (STS 3.2.86), que *"la prestación de un trabajo, por liviano que sea, incluso sedentario, sólo puede realizarse mediante la asistencia diaria al lugar de empleo, permanencia en él durante toda la jornada, estar en condiciones de consumir una tarea, siquiera sea leve, que ha de demandar un cierto grado de tensión, una relación otras personas u una moderada actividad física; sin que sea posible pensar que, en el amplio campo de las actividades laborales, existe alguna en la que no sean exigibles, salvo que se den un verdadero espíritu de sacrificio por parte del trabajador y un grado intenso de tolerancia en el empresario"*.

L'apartat 4 del mateix article estableix que la incapacitat permanent total per a la professió habitual és la que inhabilita al treballador per a la realització de totes o de les fonamentals tasques d'aquesta professió, en el sentit d'impossibilitat de continuar treballant en l'activitat habitual habitual, encara que li quedi una aptitud residual amb reilevància i transcendència tal que no impedeixi al treballador concertar relació de treball futura. Aquesta valoració s'ha de fet atenent al conjunt d'activitats que integren, genèrica i habitualment, la seva professió, més enllà de les que desenvolupi en un concret lloc de treball.

III. Els mals i les limitacions que pateix la part actora, i que es declaren provats, són: "Epilepsia mioclínica de causa criptogénica, con temblor postural bilateral, mioclonías frecuentes, con caída de objetos de las manos. Agnosia visual, con dificultad en tareas visuoespaciales. Distimia. Coxartrosis derecha incipiente. Hipotiroidismo. Diabetes mellitus no insulino-dependiente. Contraindicación de tareas de riesgo".

Aquest diagnòstic de lesions i limitacions és notablement més greu que el que fou valorat en l'anterior procediment judicial, que determinà la no apreciació d'una situació invalidant. Com ha explicat la pericial mèdica i resulta dels informes neurològics aportats, la malaltia neurològica de la demandant provoquen freqüents crisis mioclòniques, amb caiguda d'objectes de les mans, de 1 o 2 minuts de durada, amb intenta fatiga postcrítica posterior, desencadenades davant d'estímuls visuals i canvis de llum. Aquestes limitacions són manifestament incompatibles amb els requeriments genèrics imputables a la professió de "dependent de pastisseria" que comporten canvis freqüents de llum, per la mobilitat constant, així com la bipedestació i manipulació constant, fins i tot amb aparells elèctrics que poden generar situacions de risc.

Per contra, no sembla que, ara per ara, la demandant hagi perdut la capacitat funcional per desenvolupar altres activitats o professions de tipus sedentari (no exposada a caigudes, ni a canvis sobtats de llum), i que no comportin manualitats.

De tot això, es dedueix que aquests patiments tenen, ara per ara, la virtualitat suficient per impossibilitar la realització de les tasques fonamentals de la seva professió habitual en el ram esmentat, tot i que pot dedicar-se a una altra activitat diferent, de tipus sedentari, no exposada a canvis de llum., que no comporti la realització d'esforços (article 137.4 de la LLei general de la Seguretat Social, R.D.Leg. 1/1994, de 20 de juny, segons la redacció

Codi Segur de Verificació:

Signat per Ajustit Maragall, Joan;

Doc. electrònic generat amb signatura-e. Adreça web per verificar: <https://sejal.justicia.gencat.cat/AP/consultacsv.html>

Data i hora 14/11/2018 14:34





anterior a la reforma operada per la Llei 24/1997, de 15 de juliol, vigent per manca de reglamentació de la llista de malalties i graus de discapacitat que preveu el nou article 137 de la LGSS, conforme la Disposició Transitòria Cinquena Bis de la citada llei).

Aquesta inhabilitació s'ha valorat tenint en compte no solament la impossibilitat física sinó també l'aptitud per realitzar aquestes funcions amb un mínim de capacitat o eficàcia i amb un rendiment econòmicament aprofitable, i considerant que la capacitat residual del treballador tingui la rellevància suficient i prou transcendència perquè no li impedeixin establir futures relacions de treball, (SSTS de 23 i 12 de febrer de 1990 i 14 de juny de 1990).

Per tant, desestimant la pretensió de reconeixement d'una incapacitat absoluta, esdevé obligat declarar la part actora en situació d'invalidesa permanent en el grau de total per a la seva professió habitual.

Atesos els preceptes legals esmentats i altres disposicions aplicables,

DECIDEIXO

Estimar parcialment la demanda presentada per [REDACTED] contra INSTITUT NACIONAL DE LA SEGURETAT SOCIAL i declaro l'actora en situació d'invalidesa permanent TOTAL per malaltia comuna i el dret a rebre la prestació corresponent; conseqüentment condemno l'enç gestor que reconegui aquest dret i li pagui una pensió vitalícia mensual del 75 per cent de la seva base reguladora de 1224,92€ euros al mes, amb els mínims, les millores i les revaloritzacions legalment procedents amb efectes des del dia 13.9.17.

Notifiqueu aquesta sentència a les parts, feu-los saber que no és ferma i que s'hi pot interposar recurs de suplicació en contra al Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, en els cinc dies següents a aquesta notificació; en el cas que es presenti recurs, cal anunciar-lo en aquest jutjat, per escrit o en compareixença, i és indispensable si recurrent és la part demandada, que mostri la certificació acreditativa de què ha iniciat el pagament de la prestació i que el seguirà abonant durant la tramitació del recurs.

Així ho pronuncio, ho mano i ho signo.

El Magistrat Jutge

Codi Segur de Verificació
Signat per Agustí Maragall, Joan;

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

Data i hora 14/7/2018 14:34

