



Jutjat Social núm. 03 de Barcelona

Avinguda Gran Via de les Corts Catalanes, 111, edifici S - Barcelona
08075 Barcelona

Tel. 938874571
Fax: 938844907
A/e: social3.barcelona@xij.gencat.cat

NIG [REDACTED]

Seguretat social en matèria de prestacions 428/2018 A

Matèria: Prestacions

Entitat bancària: **Banc de Santander**

Per a ingressos en caixa, concepte: 5203000000042818

Pagaments per transferència bancària: IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274

Beneficiari: Jutjat Social núm. 03 de Barcelona

Concepte: [REDACTED]

Part demandant/executant [REDACTED]

Advocat/ada: Sergio Martínez Canteras

Graduat/ada social:

Part demandada/executada: INSTITUT NACIONAL DE LA SEGURETAT SOCIAL (INSS)

Advocat/ada:

Graduat/ada social:

SENTÈNCIA NÚM. 291/2019

Magistrat jutge [REDACTED]

Barcelona, 16 d'octubre de 2019

ANTECEDENTS DE FET

1r. El dia 02.07.18 va tenir entrada en el registre general del Jutjat Degà de Barcelona una demanda signada per la part demandant que es fonamentava en els fets que es descriuen en l'escrit presentat i que sol·licitava que es dictés sentència que declarés a la part demandant en situació d'incapacitat permanent en el grau que consta a l'escrit rector.

2n. Es va admetre a tràmit la demanda i es va citar a les parts per celebrar l'acte del judici pel dia 08.04.19. En aquesta data van comparèixer les parts identificades davant la lletrada de l'Administració de justícia. Obert l'acte, que es va enregistrar, la part demandant va ratificar l'escrit de demanda i la demandada s'hi va oposar en els termes que consten a la gravació. Es van practicar les proves proposades per les parts, consistents en documental i pericial del Dr. [REDACTED], amb el resultat que consta a les actuacions. En conclusions, les parts van reiterar les seves peticions i el judici va quedar vist per dictar sentència.

3r. Es va acordar, com a diligència final, que fos examinada pel metge forense i quan es





va rebre l'informe, es va donar vista a les parts per fer al·legacions, cosa que va fer la part demandant. A la vista de les seves al·legacions es va acordar citar al metge forense que havia emès l'informe a fi que el ratifiqués i es va assenyalar el dia 15.10.19 per la compareixença. En aquesta data van comparèixer les parts i el Sr. [REDACTED], que el va ratificar i va contestar les preguntes que li van fer les parts. Va finalitzar l'acte amb les al·legacions fetes per les parts respecte de la diligència practicada i el judici va quedar vist definitivament per dictar sentència.

FETS PROVATS

Primer. La Sra. [REDACTED], amb DNI núm. [REDACTED], amb núm. afiliació a la SS [REDACTED], data de naixement [REDACTED], es trobava d'alta en el règim general com a conseqüència de la seva activitat com a peó manipuladora, si bé en la seva vida laboral ha desenvolupat la professió de cambrera.

Segon. Tramitat el corresponent expedient administratiu, l'Institut Català d'Avaluació Mèdica va emetre el preceptiu informe en data 22.02.18, en el qual proposava la no qualificació d'incapacitat permanent i assenyalava com a lesions les següents: "LUMBALGIA CRONICA EN CONTEXTO DE LEVES CAMBIOS DEGENERATIVOS OSTEODISCALES, ACTUALMENTE, PENDIENTE DE TRATAMIENTO (INFILTRACION). TRASTORNO ADAPTATIVO MIXTO TRATADO FARMACOLOGICAMENTE, ACTUALMENTE, A LA ESPERA DE VALORACION MEDICA ESPECIALIZADA". La Comissió d'Avaluació d'Incapacitats va proposar la denegació de la incapacitat permanent; en data 20.04.18 l'entitat gestora demandada va dictar resolució que va desestimar la declaració d'incapacitat permanent. L'actora va presentar una reclamació prèvia que es va desestimar per resolució de data 19.06.18.

Tercer. La base reguladora de la prestació reclamada és de 1.219,57 euros mensuals.

Quart. Les lesions que presenta la part demandant són les següents: Fibromiàlgia i Síndrome de fatiga crònica, ambdues de grau moderat, amb síndrome sec de mucoses, colon irritable, son poc reparador, astènia intensa; Sensibilitat química; Lumboartrosi; Síndrome ansios depressiu.

Cinquè. La demandant va finalitzar el contracte de treball amb l'empresa [REDACTED], SL, en data 30.08.18, on treballava com a manipuladora. Ha treballat des del 07.09.18 al 13.09.18 a l'empresa [REDACTED], i a partir del 20.09.18 està donada d'alta en l'empresa [REDACTED] com a personal de neteja. Des del 05.02.19 està en situació d'incapacitat temporal.

FONAMENTS DE DRET

Primer. Mitjans de prova que s'han tingut en compte per a la constatació dels fets declarats provats i objecte del debat





1.- En primer lloc, tal com estableix l'article 97.2 de la Llei reguladora de la jurisdicció social (LRJS), hem de posar de manifest que els fets provats que s'acaben d'exposar resulten de l'expedient administratiu, llevat dels que descriuen el quadre clínic actual i limitacions funcionals, les quals s'han establert amb la valoració dels diferents informes mèdics que consten a les actuacions, tant els que ha aportat la part demandant com a prova documental, així com amb la prova pericial practicada a l'acte del judici. Pel que fa a la professió, s'ha deixat constància de la que fa constar l'entitat gestora en la resolució administrativa, així com en l'acte del judici, si bé es fa constar també la que resulta de la vida laboral de l'actora.

2.- La qüestió controvertida en aquest litigi és la valoració de les lesions que afecten a la part actora en relació amb el seu àmbit professional.

Segon. Concepte d'incapacitat permanent

3.- L'article 194 del Reial decret legislatiu 8/2015 de 30 d'octubre, que aprova el text refós de la Llei general de la seguretat social (LGSS), segons la redacció de la disposició transitòria 26a de la mateixa norma, determina els diferents graus en els quals es divideix la incapacitat permanent. Assenyala l'apartat 5 que s'entén per incapacitat permanent absoluta per a tot treball la situació de qui presenta reduccions anatòmiques o funcionals greus, susceptibles de determinació objectiva i previsiblement definitives, que l'inhabilitin per complet per tota professió o ofici en condicions de rendibilitat empresarial i, per tant, de portar-la a terme amb un mínim de professionalitat, amb la necessària continuïtat, subjecció a horaris, dedicació, rendiment o eficàcia i professionalitat. 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 la seva activitat habitual encara que li quedi una aptitud residual amb rellevància i transcendència, però que no impedeixi al treballador concertar relació de treball futura.

Tercer. Valoració de les lesions de la part actora en relació amb l'exercici de qualsevol activitat laboral i amb la professió habitual

4.- Els supòsits en els que s'ha de valorar la incapacitat funcional que provoca la fibromiàlgia, al mancar de dades objectives o proves mèdiques que constatin el diagnòstic diferencial i tractant-se d'una patologia l'element definidor de la qual és el dolor generalitzat de caràcter esquelètic muscular, variant fins i tot la intensitat entre diferents persones en funció dels líndars de sensibilitat al dolor de cada individu, i inclús en una mateixa persona, en funció dels dies i de les hores del dia, pot tenir més o menys dolor. Per aquest motiu cal que es constati, entre d'altres símptomes, els denominats punts gallet afectats, conforme als criteris diagnòstics establerts pel American College of Rheumatology en 1990, que considera un nivell referencial qual superen els 11 punts. Com hem dit, s'ha de tenir en compte altres símptomes associats que es poden presentar, com fatiga crònica, trastorns del somni o somni no reparador, apnea nocturna, bruxisme, síndrome de l'intestí irritable, o trastorns psicològics. El





quadre en conjunt haurà d'haver estat diagnosticat per un servei especialitzat –normalment de Reumatologia– i de reconeguda solvència, i a partir d'aquestes constatacions es podrà qualificar el grau de severitat del quadre clínic, la qual cosa permetrà valorar si estem davant de limitacions per a realitzar tasques físiques, grans, moderades, o lleugeres, i la seva relació amb la professió del lesionat per tal de determinar si es pot reconèixer una incapacitat, i en aquest cas, en quin grau.

5.- La part actora ha estat diagnosticada de fibromiàlgia, amb fatiga crònica i síndrome ansiós depressiu, i ho ha estat pel servei de Reumatologia de l'Hospital Sant Joan de Déu de Martorell, el qual, en un informe (folis 90), descriu la malaltia actual i les manifestacions o símptomes que l'acompanyen, així com de Barnaclínic Vist el seu contingut, el cert és que no es pot dir que no-li queda capacitat residual per realitzar qualsevol tipus de treball, però sí els que requereixen estar constantment fent activitats físiques, és a dir, el que no són sedentaris. Així doncs, si la demandant és cambrera, encara que no hi hagi un desgast físic important si que és necessària una atenció constant a les peticions de clients, càrrega de neveres, transport de begudes, etc., s'haurà de reconèixer que té una incapacitat manifesta per realitzar aquest treball, si bé conserva capacitat per realitzar-ne d'altres.

Quart. Data d'efectes i quantia de la pensió

6.- La quantia econòmica de la pensió per incapacitat permanent en el grau reconegut per causa de malaltia comuna es fixa de conformitat amb el que estableixen els articles 196 i 197 de la Llei general de la seguretat social i 15 de l'Ordre de 15.04.69. En concret, el 55 % de la base reguladora de 1.219,57 euros mensuals,

7.- Els efectes jurídics de la incapacitat que es declara es fixen en el dia del dictamen del ICAM, és a dir, el 22.02.18, sense perjudici de que si han existit períodes de treball, hem de tenir en compte la incompatibilitat d'ambdues situacions, així com de si ha existit percepció de subsidi d'incapacitat temporal, quan s'ha de determinar la data d'efectes econòmics de la pensió per incapacitat permanent total hem de tenir en compte la incompatibilitat entre el subsidi d'incapacitat temporal amb el cobrament de la pensió per incapacitat permanent. El precepte aplicable és l'article 165 LGSS, en relació amb el 174.3 de la mateixa llei, a partir del qual s'ha d'entendre que la incompatibilitat no es podrà resoldre a favor de la prestació de quantia inferior, sinó que el beneficiari podrà optar entre la més beneficiosa. Aquest criteri s'ha mantingut per les sentències del TS 09.07.01 (rec. 3432/00), amb cita de les de 19.12.00 i 22.05.01, i de 24.04.02, (rec. 2871/01) i STS 19.12.03 (rec. 2151/03).

Cinquè. Recurs

8.- Contra aquesta sentència s'hi pot interposar recurs de suplicació davant la Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (art. 191.3.c LRJS).

DECISIÓ





Estimo en part la demanda presentada per la Sra. [REDACTED], contra Institut Nacional de la Seguretat Social, i declaro la part actora en situació d'**incapacitat permanent total per a la seva professió habitual**, derivada de malaltia comuna, i en conseqüència condemno l'Institut Nacional de la Seguretat Social que aboni a la part demandant una pensió vitalícia equivalent al 55 % de la base reguladora de 1.219,57 euros mensuals, catorze vegades a l'any, i amb efectes jurídics des del dia 22.02.18, més les millores i mínims que siguin procedents.

Notifiquen aquesta resolució a les parts i feu-los saber que hi poden interposar recurs de suplicació davant la Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, recurs que han d'anunciar en aquest Jutjat per compareixença o per escrit en el termini dels cinc dies hàbils següents a la notificació d'aquesta decisió. És indispensable que en el moment de l'anunci la part que no tingui el caràcter de treballador acreditat haver consignat l'import íntegre de la condemna en el Banc Santander entitat 0049, oficina 4251, situada al Carrer Aprestadora, 18, de l'Hospitalet de Llobregat, en el compte corrent núm. 5203-0000-65-0428-18 d'aquest Jutjat, o presenti un aval solidari d'una entitat financera pel mateix import, així com el dipòsit de la quantitat de 300 euros. En cas de fer l'ingrés per transferència haurà d'indicar número de compte IBAN ES55-0049-3569-9200-0500-1274, i en "Concepte" el número de compte de l'expedient: 5203-0000-65-0428-18.

Estan exceptuats de fer aquests ingressos les entitats públiques i aquells qui ja tinguin expressament reconegut el benefici de justícia gratuïta o litiguin en la seva condició de treballador o beneficiari del règim públic de la seguretat social (o com a successors seus). Si la part recurrent és una entitat gestora i ha estat condemnada a abonar una prestació de seguretat social de pagament periòdic, haurà d'adjuntar a l'anunci del recurs una certificació acreditativa que comença a abonar-la i que ho seguirà fent puntualment mentre duri la tramitació del recurs.

Així ho pronuncio, ho mano i ho signo.

