



Jutjat Social núm. 02 de Barcelona

Avinguda Gran Via de les Corts Catalanes, 111, 2ª planta, edifici S - Barcelona
08075 Barcelona

Tel. 938874541

Fax: 938844921

A/e: social2.barcelona@xij.gencat.cat

NIG [REDACTED]

Seguretat social en matèria de prestacions 79/2020 j

-

Matèria: Prestacions

Entitat bancària: **Banc de Santander**

Per a ingressos en caixa, concepte: 5202000000007920

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

Beneficiari: Jutjat Social núm. 02 de Barcelona

Concepte: 5202000000007920

Part demandant/executant [REDACTED]

Advocat/ada: Alberto Javier Perez Morte

Graduat/ada social:

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

SENTÈNCIA NÚM. 378/2021

Magistrat: Jordi Sanchez Papaceit

Barcelona, 4 d'octubre de 2021

Vistos pel Magistrat-Jutge del Jutjat del Social núm. 2 de Barcelona, l'Il·lm. Sr. [REDACTED] [REDACTED] les presents actuacions procediment núm. 79/20, seguides entre les parts identificades a l'encapçalament d'aquesta resolució, sobre Incapacitat Permanent.

ANTECEDENTS DE FET

1r.- El dia 14/01/20 es va presentar demanda davant el Jutjat Degà de Barcelona per la part actora la qual es fonamentava en els fets que es descriuen detalladament i es sol·licitava que es dictés sentència que declarés a la part demandant en situació d'incapacitat permanent en el grau que consta en l'escrit presentat.

2n.- Es va admetre a tràmit la demanda i es va citar a les parts per celebrar l'acte del judici pel dia 28 de setembre de 2021; en aquesta data van comparèixer les parts identificades davant la Lletrada de l'Administració de Justícia. Obert l'acte, la part demandant es va ratificar en l'escrit de demanda i la demandada es va oposar en els termes que consten a l'acta aixecada; en fase probatòria es van practicar les proves proposades per les parts, consistents en documental i pericial, amb el resultat que consta a la dita acta; en conclusions les parts van reiterar les seves peticions i el judici va quedar vist per a dictar sentència.

3r.- En la tramitació del judici s'han observat totes les normes processals aplicables al cas.





FETS PROVATS

PRIMER.- La Sra. [REDACTED], amb D.N.I. núm. [REDACTED], amb núm. afiliació a la S.S. [REDACTED], data de naixement [REDACTED], es trobava d'alta en el Règim Especial de treballadors de la llar com a conseqüència de la seva activitat com a treballadora de la llar.

SEGON.- Tramitat el corresponent expedient administratiu, l'Institut Català d'Avaluació Mèdica va emetre el seu preceptiu informe en data 21/05/2019 proposant la no qualificació d'incapacitat permanent, assenyalant com lesions les següents: "glaucoma en ojo izquierdo, con excavación papilar 0.8 y AV 0.8-0.7; en paciente con ambliopía OD (coroidosis miópica severa). Sin limitación funcional actual". La Comissió d'Avaluació d'Incapacitats va proposar la denegació de la incapacitat permanent i aquesta proposta va ser acceptada pel director provincial del citat òrgan gestor, que en resolució de data 13/06/19 va desestimar la declaració d'Incapacitat Permanent. Efectuada reclamació prèvia va ser desestimada per resolució expressa de data 12/12/2019.

TERCER.- La base reguladora de la prestació reclamada és de 422,85 euros mensuals.

QUART.- Les lesions que presenta la part demandant són les següents: Disminució severa de l'agudesa Visual per glaucoma i cataracta, intervingudes, amb AV a ull dret inferior a 0,1 i a ull esquerra de 0,7-0,8. (informe pericial de la part demandada i informe clínica Barraquer, folis 66 i 67)

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.

En primer lloc, i tal com estableix l'article 97.2 del text processal, 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. Efectivament, per establir-les s'han valorat els diferents informes mèdics que consten a les actuacions i que han aportat les parts com a prova documental.

La qüestió controvertida en aquest litigi és la valoració de les lesions que afecten a la part actora en relació amb la seva capacitat per a desenvolupar la professió habitual.

SEGON.- Concepte d'incapacitat Permanent.

L'article 194.4 del Reial Decret Legislatiu 8/2015 de 30 d'octubre, que aprova el Text Refós de la Llei General de la Seguretat Social, segons la redacció de la Disposició transitòria 26a de la mateixa norma, diu que s'entendrà per incapacitat permanent total per a la professió habitual la qual inhabiliti al treballador per a la realització de totes o de les fonamentals tasques d'aquesta professió sempre que pugui dedicar-se a altra diferent, ja que aquest grau no significa només una disminució del rendiment, propi de la incapacitat parcial, sinó una impossibilitat de continuar treballant en l'activitat habitual. En aquest sentit, s'ha de tenir en compte que l'aptitud per a una activitat laboral implica la possibilitat de portar a terme tasques amb professionalitat i amb unes exigències mínimes de continuïtat, eficàcia i rendiment amb la possibilitat d'un exercici raonable continuat i no esporàdic o intermitent de la feina habitual.





L'article 194.3 determina que s'entendrà per incapacitat permanent parcial la que, sense arribar a el grau de total, ocasioni al treballador una disminució no inferior al 33 per 100 en el seu rendiment normal per a aquesta professió, sense impedir-li la realització de les tasques fonamentals de la mateixa. En conseqüència, ja que es tracta d'un grau d'incapacitat professional, per a la seva declaració cal valorar dos aspectes fàctics: limitacions funcionals i orgàniques que produeixen al treballador les lesions que pateix i requeriments físics de la seva professió habitual. Les tasques fonamentals de la seva professió s'han de determinar amb criteri qualitatiu més que amb criteri quantitatiu, és a dir, no tant des del punt de vista de la seva durada al llarg de la jornada, sinó perquè constitueixen l'essència o nucli de la seva prestació laboral, sempre tenint en compte que la incapacitat ho serà de la professió habitual i no del lloc de treball concret que s'ocupi en una empresa.

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

Tenint en compte les patologies descrites en el fet Provat Quart, s'ha de declarar la situació d'incapacitat permanent total de la demandant donat el dèficit visual que pateix.

El dictamen pericial de la part demandada indica que l'actora, degut a les patologies oculars, te una agudesa visual a l'ull dret inferior a 0,1, mentre que a l'ull esquerre és de 0,7-0,8. És cert que en l'acte de la vista la pèrit de la demandant ha puntualitzat que aquests percentatges corresponen a l'agudesa visual sense correcció i que no te dades que permetin saber quina és l'agudesa amb correcció, però el document nº 3 de la part actora (informe de clínica Barraquer) contradiu aquest punt, doncs esmenta que l'agudesa visual de l'ull esquerre sense correcció és de 0,5 i amb correcció és de 0,7, mentre que a l'ull dret l'agudesa visual és de 0,01 sense que s'especifiqui increment algun amb correcció.

Prenent com a punt de partida aquests paràmetres, i aplicant-los a l'escala de Wecker, resulta que la demandant te un percentatge de pèrdua de visió d'entre el 38% i el 41%. La jurisprudència ha emprat de forma reiterada aquesta escala com a barem per a determinar el grau d'incapacitat que pugui correspondre a un treballador. Pot citar-se la STSJC de 16 de maig de 2017, que analitza la qüestió amb els següents termes: "*La Escala de Wecker, que mide el porcentaje de pérdida visual global, es un instrumento útil para determinar el grado de incapacidad, que del combinado de la agudeza visual en cada ojo extrae unos porcentajes que califica como los siguientes grados de incapacidad:*

Incapacidad Permanente Parcial: 24 - 36 %

Incapacidad Permanente Total: 37 - 50 %

Incapacidad Permanente Absoluta: > 50 %

En este sentido, procede traer a colación la doctrina de la Sala Cuarta del Tribunal Supremo (STS 21/03/05 , RJ 2005/5738) (en supuesto en que la pérdida de la visión de un ojo era prácticamente total, y en el otro la agudeza visual era de 0,9), conforme a la cual según la escala de Wecker la referida situación equivale a una limitación del 36 %, "cifra que se sitúa justo en el límite de la incapacidad permanente parcial y la total, para la que se exige el 37%. Pero esa escala, como no podía ser de otra forma, es una herramienta de valoración indicativa y ofrece por ello valores aproximados, que han de completarse en cada caso con el análisis de la actividad habitual del trabajador" ,





añadiendo que tal criterio resulta asimismo de la aplicación como orientativos de los parámetros contenidos en los hoy derogados artículos 37 y 38 del antiguo Reglamento de Accidentes de Trabajo de 22 de junio de 1.956 , "con arreglo a los que la pérdida de la visión completa de un ojo y de menos del 50 % en el otro determinaba el reconocimiento de la incapacidad permanente total (artículo 38.e). La incapacidad parcial (art. 37.b) se correspondía con la pérdida de la visión completa de un ojo, subsistiendo la del otro sin limitaciones" (sentencia del Tribunal Supremo de 21 de marzo de 2.005).

En este sentido se ha venido pronunciado esta Sala, entre otras en: STSJ Catalunya 11 de Diciembre del 2012 (ROJ: STSJ CAT 13029/2012), Recurso: 399/2012 ; STSJ 29 de Noviembre del 2012 (ROJ: STSJ CAT 12685/2012) Recurso: 2586/2012 ; STSJ 17 de Enero del 2002 (ROJ: STSJ CAT 514/2002) Recurso: 5134/2001 ; STSJ 08 de Enero del 2002 (ROJ: STSJ CAT 75/2002) Recurso: 4452/2001 , entre otras muchas-

En el caso de autos, la agudeza visual combinada arroja un en la Escala de Wecker, con ceguera en un ojo y AV de 0,4 en otro, como resulta del informe del ICAM; por lo que supera el 50% (53 %), lo que le sitúa en zona de IP absoluta. A ello se añade que el campo de visión del ojo mejor está muy reducido, con una gran alteración campimétrica, lo que arroja un resultado de IP absoluta y no de total, como sostiene la recurrente."

Així doncs, el grau d'incapacitat que correspon reconèixer a l'actora és el de total per a professió habitual.

QUART.- Data d'efectes i quantia de la pensió.

La quantia econòmica de la pensió per incapacitat permanent en el grau sol·licitat per causa de malaltia comuna es determina 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, i pel que fa a la incapacitat permanent total, el 55 % de la base reguladora de 422,85 euros mensuals.

Per altra banda, els efectes jurídics de la incapacitat que es declara es fixen en el dia 14/06/19.

Si ha existit percepció de subsidi d'Incapacitat Temporal, per a la determinació de la data d'efectes econòmics de la pensió per Incapacitat Permanent Total s'ha de tenir en compte la incompatibilitat entre el subsidi d'incapacitat temporal amb el cobrament de la pensió per incapacitat permanent, sent el precepte aplicable l'article 165 LGSS, en relació amb el 174.3 de la mateixa Llei, en aplicació del qual, la incompatibilitat no es podrà resoldre a favor de la prestació de quantia inferior, sinó que el beneficiari podrà optar entre la més beneficiosa; criteri mantingut per les sentències del TS 09.07.01 (Rec 3432/00), amb cita a 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.

La sentència d'aquest Jutjat resolent litigis en la qual s'ha discutit el grau d'invalidesa pot ser recorreguda en suplicació davant la seu de la Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya (art. 191.3.c de la Llei Reguladora de la Jurisdicció Social).

Vistos els preceptes citats i altres de general aplicació,





DECISIÓ

Que estimo la demanda presentada per la Sra. [REDACTED] contra INSTITUT NACIONAL DE LA SEURETAT SOCIAL, i declaro a la part actora en situació d'**Incapacitat Permanent Total per a professió habitual**, derivada de malaltia comuna, i en conseqüència condemno a l'INSTITUT NACIONAL DE LA SEURETAT SOCIAL que aboni a la part demandant una pensió vitalícia equivalent al 55% de la seva base reguladora de 422,85 euros mensuals, catorze vegades a l'any, i amb efectes des del dia 14/06/19.

Notifiqueu aquesta resolució a les parts, i feu saber que es pot recórrer davant la Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya interposant recurs de suplicació, que s'haurà d'anunciar davant aquest Jutjat per compareixença o per escrit en el termini dels cinc dies hàbils següents a la notificació de la present decisió, sent indispensable que en el moment de l'anunci acreditati la part que no ostenti el caràcter de treballador haver consignat l'import íntegre de la condemna en el compte assenyalat en l'encapçalament d'aquesta resolució. Tingueu en compte allò que estableix la Llei 10/2012, de 20 de novembre, de Taxes l'àmbit de l'Administració de Justícia.

Estan exceptuats de fer aquests ingressos les Entitats Públiques, qui ja tinguin expressament reconegut el benefici de justícia gratuïta o litiguessin en raó a la seva condició de treballador o beneficiari del règim públic de la seguretat social (o com successors seus), encara que si la recurrent fos una Entitat Gestora i hagués estat condemnada a l'abonament d'una prestació de seguretat social de pagament periòdic, a l'anunci del recurs haurà d'acompanyar certificació acreditativa que comença l'abonament de la mateixa i que ho prosseguirà puntualment mentre duri la seva tramitació.

Així ho pronuncia, ho mana i signa, l'Il·lm. Sr. Jordi Sánchez Papaceit, Magistrat-Jutge titular del Jutjat de lo social nº 2 de Barcelona.

Podeu consultar l'estat del vostre expedient a l'àrea privada de sejudicial.gencat.cat.

Les persones interessades queden informades que les seves dades personals s'han incorporat al fitxer d'assumptes de l'oficina judicial, sota la custòdia i responsabilitat d'aquesta, on es conservaran amb caràcter confidencial i es tractaran amb la màxima diligència.

Així mateix, queden informades que les dades que conté aquesta documentació són reservades o confidencials i que el tractament que se'n pugui fer queda sotmès a la legalitat vigent.

Les parts han de tractar les dades personals que coneguin a través del procés de conformitat amb la normativa general de protecció de dades. Aquesta obligació incumbeix als professionals que representen i assisteixen les parts, així com a qualsevol altra persona que intervingui en el procediment.





L'ús il·legítim de les dades pot donar lloc a les responsabilitats establertes legalment.

Amb relació al tractament de les dades amb finalitat jurisdiccional, els drets d'informació, accés, rectificació, supressió, oposició i limitació s'han de tramitar conforme a les normes que siguin aplicables en el procés en què s'obtinguin les dades. Aquests drets s'han d'exercir a l'òrgan o oficina judicial en què es tramita el procediment i n'ha de resoldre la petició qui en tingui la competència atribuïda en la normativa orgànica i processal.

Tot això de conformitat amb el Reglament EU 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, la Llei orgànica 3/2018, de 6 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals i el capítol I bis del títol III del llibre III de la Llei orgànica 6/1985, de l'1 de juliol, del poder judicial.





INFORMACIÓ PER ALS USUARIS DE L'ADMINISTRACIÓ DE JUSTÍCIA

D'acord amb el que disposa l'Ordre JUS/394/2020, dictada com a conseqüència de la situació sobrevinguda arran de la **COVID-19**:

- L'atenció al públic en qualsevol seu judicial o de la fiscalia s'ha de fer per via telefònica o a través del correu electrònic habilitat a aquest efecte, ambdós detallats més amunt, i en tot cas, s'ha d'ajustar al que estableix la Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals.
- En els casos en què sigui imprescindible acudir a la seu judicial o de la fiscalia, cal obtenir prèviament la cita corresponent.
- Els usuaris que accedeixin a l'edifici judicial amb cita prèvia han de fer servir mascaretes pròpies i utilitzar el gel desinfectant a les mans.

