

**JDO. DE LO SOCIAL N. 3
PALMA DE MALLORCA**

SENTENCIA: 00114/2023

-

TRAVESSA DE'N BALLESTER, N° 20 1°
Tfno: 971.21.94.16/17
Fax: 971.21.94.18
Correo Electrónico:

Equipo/usuario: PAC

NIG: [REDACTED]
Modelo: N02700

SSS SEGURIDAD SOCIAL 0000873 /2022

Procedimiento origen: /
Sobre: ORDINARIO

DEMANDANTE/S D/ña: [REDACTED]
ABOGADO/A: JÉSSICA CID ROS
PROCURADOR:
GRADUADO/A SOCIAL:

DEMANDADO/S D/ña: INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, TESORERIA GENERAL DE LA
SEGURIDAD SOCIAL
ABOGADO/A: LETRADO DE LA SEGURIDAD SOCIAL, LETRADO DE LA TESORERIA DE LA SEGURIDAD SOCIAL
PROCURADOR: ,
GRADUADO/A SOCIAL: ,

SENTÈNCIA

A Palma de Mallorca, a 11 de maig de 2023.

Vistes per mi, [REDACTED], Magistrat-Jutge del Jutjat Social núm. 3 de Palma de Mallorca, les presents actuacions núm. 873/2022, seguides a instància de la Sra. [REDACTED] enfront de l'Institut Nacional de la Seguretat Social i de la Tresoreria General de la Seguretat Social, sobre incapacitat permanent, en les que consten els següents,

ANTECEDENTS DE FET

PRIMER. Va tenir entrada en aquest Jutjat demanda subscripta per la part actora, en la que després d'al·legar els fets i fonaments que estimà pertinents al seu dret, sol·licità que es dictés sentència de conformitat amb el suplico contingut en aquella, per la que se la declarés en situació d'incapacitat permanent total, o subsidiàriament, d'incapacitat permanent parcial.

SEGON. Assenyalat el dia 03/05/2023 per a la celebració de l'acte de judici, data en que es celebrà el susdit acte, comparegueren la part actora i la part demandada.

En tràmit d'al·legacions la part actora s'afirmà i ratificà en la seva demanda. Seguidament les parts demandades contestaren la demanda en els termes que consten en l'acta enregistrada en suport audiovisual.

Es practicaren a continuació les proves proposades i admeses. En conclusions les parts sol·licitaren que es dictés sentència de conformitat amb les seves pretensions, quedant després les actuacions vistes per a sentència.

FETS PROVATS

PRIMER. La Sra. [REDACTED] amb DNI núm. [REDACTED] i nascuda el [REDACTED] està afiliada al Règim General de la Seguretat Social amb número [REDACTED] (pàg. [REDACTED] part 1 de l'expedient administratiu, en endavant EA).

SEGON. En l'informe mèdic detallat de les Comunitats Europees (CRAM) de 07/04/2022 es va fixar el següent diagnòstic-resum i limitacions: "*Carcinoma ductal infiltrante mama izquierda cT3N3aM0. Tratado con quimioterapia neoadyuvante hasta mayo/21. Posteriormente, mastectomía bilateral. Actualmente, libre de enfermedad. En tratamiento hormonal. Linfedema ESI (no dominante). Artrromialgias severas, falta de concentración, astenia G2 secundarias al tratamiento hormonal. Trastorno adaptativo en tratamiento en tratamiento con psicoterapia. Insomnio en tratamiento*"; indicant-s'hi que havia d'evitar el treball: "*En tareas que obligan frecuentemente al asegurado a encorvarse, elevar o transportar objetos; que requiera el uso de rampas, escaleras, escalerillas; en lugar frío; en turno de noche; peligro de caída.*" (pàg. [REDACTED] part 2 EA). Altrament, en l'apartat relatiu a les preguntes complementàries, s'hi assenyala que l'assegurada no pot treballar sense ajuda d'altre persona per presentar artromiàlgies i astènia G2; no pot treballar a domicili sense ajuda d'altre persona per T. d'adaptació; no pot treballar a temps complet per presentar artromiàlgies, astènia G2 i T. adaptatiu; i no pot realitzar treball adaptat, per les mateixes causes (pàg. [REDACTED] part 2 EA). En data 12/04/2022 es va efectuar Dictamen Proposta per la Comissió d'Avaluació d'Incapacitats, en el que es va recollir el mateix quadre residual que el referit diagnòstic-resum del CRAM, proposant: "*Sin incapacidad permanente*" (pàg. [REDACTED] part 2 EA).

TERCER. Per resolució de l'INSS es va resoldre denegar amb data 10/06/2022 la prestació d'incapacitat permanent: "*POR NO ALCANZAR, LAS LESIONES QUE PADECE, UN GRADO SUFICIENTE DE DISMINUCION DE SU CAPACIDAD LABORAL, PARA SER CONSTITUTIVAS DE UNA INCAPACIDAD PERMANENTE [...]*" (pàg. [REDACTED] part 1 EA). Formulada reclamació prèvia en data 28/07/2022 (pàgs. [REDACTED] part 2 EA), per resolució de l'INSS de 21/09/2022 va ser desestimada (pàg. [REDACTED] EA).

El dictamen mèdic de control de l'incapacitat temporal post pròrroga 12 mesos cont. comuna del SGAM de data 17/11/2022 va proposar l'incapacitat permanent per malaltia comuna, amb diagnòstic i limitacions funcionals consistents en: "*Carcinoma ductal infiltrante mama izq. cT3N3aM0. Tratamiento: QT + 1Q 01/07/2021 (mastectomía bilat. + reconstrucción inmediata con colgajo DIEP bilat. + VAG izq. + profilaxis de linfedema) + RelQ abdominal 14/07/2021 (desbridamiento, limpieza y cierre de herida) + RT+ tratamiento adyuvante hormonal. Actualmente no evidencia de enfermedad. Presenta linfedema grado | ESI (portadora de manga elástica), artrolmialgias y trastorno adaptativo reactivo.*" En observacions es fa constar: "*PRESUNCION IP para trabajos de sobrecarga de extremidad superior izq.*

Aporta descripción de las tareas del puesto de trabajo" (doc. 46 de l'expedient electrònic, en endavant EE).

QUART. La professió habitual de la Sra. [REDACTED] és la supervisora en botiga de roba (pàg. [REDACTED] part 1 EA; i pàg. [REDACTED] part 2 EA).

La certificació d'empresa de 26/05/2022 de descripció de tasques de la professió habitual de la Sra. [REDACTED], relaciona les següents:

" EN PLANTA DE VENTAS:

- CHARLAS EN EQUIPO
- SUPERVISIÓN DEL EQUIPO
- REALIZAR CAMBIOS DE DISTRIBUCIÓN
- REVISAR CARTELERÍA
- REVISAR CANTIDADES DE PRODUCTO
- REALIZAR HOJA DE VERIFICACIÓN
- REVISAR LIMPIEZA EN PLANTA
- REPONER PRODUCTO
- COLOCACIÓN DE LA ROPA EN EL STANDARD CORRECTO
- REALIZAR FOTOS DE LA PLANTA
- RECORRIDO COMPROBACIONES DE LA PLANTA
- EJECUCIÓN Y SUPERVISIÓN DE LA RECEPCIÓN DE CAMIÓN
- REALIZAR ARREGLOS DE COSTURA
- EJECUCIÓN TAREAS DEL PROBADOR
- REEMPAQUETAMIENTO DE PRENDAS

EN EL ALMACÉN:

- UBICAR LAS CAJAS EN ALMACÉN
- ORDENAR EL ALMACÉN
- REPOSICIÓN DEL PRODUCTO
- REEMPAQUETAMIENTO DE CAJAS
- SACAR BASURA
- RECEPCIÓN PAQUETES ONLINE

EN CAJAS:

- APERTURA Y CIERRE DE CAJAS
- LIDERAR LAS CAJAS
- COBRO/ DEVOLUCIÓN DE PRODUCTO

EN OFICINA:

- TRABAJO ADMINISTRATIVO
- CONTEO FONDO CAJA FUERTE" (pàg. [REDACTED] part 1 EA; i doc. [REDACTED] EE).

CINQUÈ. La Sra. [REDACTED] acredita el període mínim de cotització per a causar dret a la prestació. La base reguladora no controvertida de la prestació, de ser estimada la demanda, per a l'incapacitat permanent total ascendeix a la quantitat de 1.411,34 euros mensuals i per a l'incapacitat permanent parcial a la quantitat de 1.803,80 euros mensuals, sent els efectes des del dia 10/06/2022 (pàgs. [REDACTED] part 1a EA; i docs. [REDACTED] EE; no controvertit).

SISÈ. Per resolució del Departament d'Afers Socials i Famílies de 09/03/2022, es va reconèixer a l'actora un grau de discapacitat total del 33 %, amb efectes des del dia 20/09/2021 (pàgs. [REDACTED] part 1 EA). En el Resum del Dictamen Tècnic facultatiu, s'avaluen les següents deficiències amb els respectius diagnòstics i etiologies: "DISCAPACITAT MÚLTIPLE (FÍSICA)", "NEOPLÀSIA DE MAMA", "TUMORAL"; i "TRASTORN DE L'AFECTIVITAT", "TRASTORN ADAPTATIU", "PSICÒGENA" (pàg. [REDACTED] part 1 EA).

SETÈ. La Sra. [REDACTED] pateix de:

- Carcinoma ductual infiltrant en mama esquerra CT3N3AM0, tractat amb quimio-teràpia neoadjuvant fins el maig de 2021; posteriorment, mastectomia bilateral i en tractament hormonal; limfedema en extremitat superior esquerra (no dominant) (informe mèdic de 07/04/2022, pàg. [REDACTED] part 2 EA; i informe Oncologia, doc. [REDACTED] EE).

- Trastorn adaptatiu en tractament amb psico-teràpia i insomni en tractament (informe mèdic de 07/04/2022): trastorn adaptatiu amb símptomes d'ansietat i por anticipatòria; insomni tractat amb Lorazepam que fa servir de forma puntual com a rescat davant de situacions diürnes d'ansietat (informe psicologia de 16/09/2021, doc. [REDACTED] EE).
- Rectificació de lordosis lumbar; pinçament de l'espai discal L5-S1; clips metàl·lics post-quirúrgics (informe RX columna lumbar de 27/06/2022, doc. [REDACTED] EE).

La Sra [REDACTED] presenta limitacions orgàniques i funcionals consistents en: Artromiàlgies severes, manca de concentració, astènia en grau 2 secundària al tractament hormonal; limfedema en extremitat superior esquerra (no dominant); limitada per a la realització de tasques que l'obliguin a encorbar-se, elevar o transportar objectes, que requereixin l'ús de rampes, escales i escaletes; limitada per al treball en llocs freds, en torn de nit i amb perill de caiguda; limitada per a treballar sense ajuda d'altres persones; limitada per a treballar a temps complet i amb adaptació del lloc de treball (informe mèdic de 07/04/2022, apartats [REDACTED] "Deuran tenir-se en compte les següents restriccions" i 11 "Preguntes complementaries", pàgs [REDACTED] part 2 EA; i informe d'Oncologia); limitada per a la càrrega de pes, sobre-càrrega amb les extremitats superiors i treballs repetitius continuats; havent d'evitar ferides, traumatismes i/o altres agressions, així como calor o fred extrems i l'ús de roba o joies ajustats (informe de Rehabilitació de 29/07/2022, doc. [REDACTED] EE).

FONAMENTS DE DRET

PRIMER. D'acord amb el que estableix l'article 97.2 de la Llei reguladora de la jurisdicció social (en endavant LRJS), s'ha de posar de manifest que els fets provats 1r a 6è que s'acaben d'exposar resulten de la documental i de l'expedient administratiu que consta en les actuacions, documents que s'han assenyalat, per a una major claredat expositiva, en els propis fets provats. En respecte al fet provat 7è resulta de la documentació aportada per la part actora, i de la documentació incorporada a l'expedient administratiu, tot l'anterior d'acord amb l'exposició raonada que es contindrà en el fonament de dret 3r.

SEGON. L'article 193 del Reial Decret Legislatiu 8/2015, de 30 d'octubre, pel que s'aprova el text refós de la Llei General de la Seguretat Social (en endavant: LGSS), estableix que:

"1. La incapacidad permanente contributiva es la situación del trabajador que, después de haber estado sometido al tratamiento prescrito, presenta reducciones anatómicas o funcionales graves, susceptibles de determinación objetiva y previsiblemente definitivas, que disminuyan o anulen su capacidad laboral. No obstará a tal calificación la posibilidad de recuperación de la capacidad laboral del incapacitado, si dicha posibilidad se estima médicamente como incierta o a largo plazo.

Las reducciones anatómicas o funcionales existentes en la fecha de la afiliación del interesado en la Seguridad Social no impedirán la calificación de la situación de incapacidad permanente, cuando se trate de personas con discapacidad y con posterioridad a la afiliación tales reducciones se hayan agravado, provocando por sí mismas o por concurrencia con nuevas lesiones o patologías una disminución o anulación de la capacidad laboral que tenía el interesado en el momento de su afiliación.

2. La incapacidad permanente habrá de derivarse de la situación de incapacidad temporal, salvo que afecte a quienes carezcan de protección en cuanto a dicha incapacidad temporal, bien por encontrarse en una situación asimilada a la de alta, de conformidad con lo previsto en el artículo 166, que no la comprenda, bien en los supuestos de asimilación a trabajadores por cuenta ajena, en los que se dé la misma circunstancia, de acuerdo con lo previsto en el artículo 155.2, bien en los casos de acceso a la incapacidad permanente desde la situación de no alta, a tenor de lo previsto en el artículo 195.4."

A continuació, l'art. 194 de la citada LGSS disposa el següent:

“1. La incapacidad permanente, cualquiera que sea su causa determinante, se clasificará, en función del porcentaje de reducción de la capacidad de trabajo del interesado, valorado de acuerdo con la lista de enfermedades que se apruebe reglamentariamente en los siguientes grados:

- a) Incapacidad permanente parcial.*
- b) Incapacidad permanente total.*
- c) Incapacidad permanente absoluta.*
- d) Gran invalidez.*

2. La calificación de la incapacidad permanente en sus distintos grados se determinará en función del porcentaje de reducción de la capacidad de trabajo que reglamentariamente se establezca.

A efectos de la determinación del grado de la incapacidad, se tendrá en cuenta la incidencia de la reducción de la capacidad de trabajo en el desarrollo de la profesión que ejercía el interesado o del grupo profesional, en que aquella estaba encuadrada, antes de producirse el hecho causante de la incapacidad permanente.

3. La lista de enfermedades, la valoración de las mismas, a efectos de la reducción de la capacidad de trabajo, y la determinación de los distintos grados de incapacidad, así como el régimen de incompatibilidades de los mismos, serán objeto de desarrollo reglamentario por el Gobierno, previo informe del Consejo General del Instituto Nacional de la Seguridad Social.”

Tanmateix, l'anterior precepte no ha sigut encara desenvolupat, i a l'efecte la LGSS conté en llur Disposició transitòria vint-i-sisena la següent previsió:

“Uno. Lo dispuesto en el artículo 194 de esta ley únicamente será de aplicación a partir de la fecha en que entren en vigor las disposiciones reglamentarias a que se refiere el apartado 3 del mencionado artículo 194. Hasta que no se desarrolle reglamentariamente dicho artículo será de aplicación la siguiente redacción:

«Artículo 194. Grados de incapacidad permanente.

1. La incapacidad permanente, cualquiera que sea su causa determinante, se clasificará con arreglo a los siguientes grados:

- a) Incapacidad permanente parcial para la profesión habitual.*
- b) Incapacidad permanente total para la profesión habitual.*
- c) Incapacidad permanente absoluta para todo trabajo.*
- d) Gran invalidez.*

2. Se entenderá por profesión habitual, en caso de accidente, sea o no de trabajo, la desempeñada normalmente por el trabajador al tiempo de sufrirlo. En caso de enfermedad común o profesional, aquella a la que el trabajador dedicaba su actividad fundamental durante el período de tiempo, anterior a la iniciación de la incapacidad, que reglamentariamente se determine.

3. Se entenderá por incapacidad permanente parcial para la profesión habitual la que, sin alcanzar el grado de total, ocasione al trabajador una disminución no inferior al 33 por ciento en su rendimiento normal para dicha profesión, sin impedirle la realización de las tareas fundamentales de la misma.

4. Se entenderá por incapacidad permanente total para la profesión habitual la que inhabilite al trabajador para la realización de todas o de las fundamentales tareas de dicha profesión, siempre que pueda dedicarse a otra distinta.

5. Se entenderá por incapacidad permanente absoluta para todo trabajo la que inhabilite por completo al trabajador para toda profesión u oficio.

6. Se entenderá por gran invalidez la situación del trabajador afecto de incapacidad permanente y que, por consecuencia de pérdidas anatómicas o funcionales, necesite la asistencia de otra persona para los actos más esenciales de la vida, tales como vestirse, desplazarse, comer o análogos.»

Dos. Hasta que no se desarrolle reglamentariamente dicho artículo, todas las referencias que en este texto refundido y en las demás disposiciones se realizasen a la «incapacidad

permanente parcial» deberán entenderse hechas a la «incapacidad permanente parcial para la profesión habitual»; las que se realizasen a la «incapacidad permanente total» deberán entenderse hechas a la «incapacidad permanente total para la profesión habitual»; y las hechas a la «incapacidad permanente absoluta», a la «incapacidad permanente absoluta para todo trabajo».

TERCER. Patiments de la treballadora. L'anterior normativa ha de posar-se en relació amb els patiments de la part actora, en relació als quals s'ha de recordar, en primer lloc, la nota d'imparcialitat i el caràcter públic de l'informe mèdic del CRAM de data 07/04/2022, que el doten d'un valor probatori qualificat. També cal tenir en compte, en quant als informes emesos per metges que presten els seus serveis en la medicina pública especialitzada que tracta a l'actora que, com s'argumenta a la STSJ CLM núm. 1271/2009, de 20/07: *"[...] los informes médicos emitidos como consecuencia de la prestación sanitaria pública, que integran o pueden integrar la historia clínica del paciente, pueden calificarse sin mayores esfuerzos a la vista de los arts. 14 y ss. de la Ley 41/02, de 14-11, básica reguladora de la autonomía del paciente, como documentos públicos administrativos, y por tanto de acuerdo con el art. 319.2 de la LECv, su contenido se tendrá por cierto salvo que queden desvirtuados por otros medios, con la única prevención de que tal presunción habrá de aplicarse solo a la constancia de datos objetivos (pruebas y exploraciones realizadas y sus resultados, evolución del paciente, etc.). La consecuencia de lo anterior es que un informe médico emitido regularmente en el seno de la sanidad pública no requiere de ratificación para desplegar efectos probatorios en cuanto a sus efectos, y por tanto no se requiere citar al facultativo que lo emite para ratificarlo." (FD 2n).*

Partint de l'anterior, en el present cas, en l'informe mèdic del CRAM de 07/04/2022 es va fixar el següent diagnòstic-resum: *"Carcinoma ductal infiltrante mama izquierda CT3N3AM0. Tratado con quimioterapia neoadyuvante hasta mayo/21. Posteriormente, mastectomía bilateral. Actualmente, libre de enfermedad. En tratamiento hormonal. Linfedema ESI (no dominante). Artromialgias severas, falta de concentración, astenia G2 secundarias al tratamiento hormonal. Trastorno adaptativo en tratamiento en tratamiento con psicoterapia. Insomnio en tratamiento"*, indicant-s'hi que calia evitar el treball: *"En tareas que obligan frecuentemente al asegurado a encorvarse, elevar o transportar objetos; que requiera el uso de rampas, escaleras, escalerillas; en lugar frío; en turno de noche; peligro de caída."* (apartat [REDACTED] Deuran tenir-se en compte les següents restriccions" pàgs. [REDACTED] EA). Altrament, en les preguntes complementàries, s'indica que l'assegurada no pot treballar sense ajuda d'altre persona per presentar artromiàlgies i astènia G2; no pot treballar a domicili sense ajuda d'altre persona per T. d'adaptació; no pot treballar a temps complert per presentar artromiàlgies, astènia G2 i T. adaptatiu; i no pot realitzar treball adaptat, per les mateixes causes (apartat [REDACTED] "Preguntas complementàries" pàg. [REDACTED] EA).

En la seva demanda l'actora considera que és tributària d'una situació d'incapacitat permanent total *"ya que si ponemos en relación las limitaciones funcionales con las exigencias propias de su actividad laboral, anteriormente expuestas, es inconcebible que pueda llevar a cabo dicha profesión con un mínimo de profesionalidad, rendimiento y eficacia, como no fuese a costa de un esfuerzo y sacrificio no exigible a ningún profesional y con riesgo de perjudicar todavía más su salud."*

En prova de l'anterior, l'actora va aportar, al acte de judici, diversa documentació eminentment mèdica i d'altra laboral i administrativa (docs. [REDACTED] EE), d'entre la que cal destacar, pel seu contingut i/o proximitat al acte de judici: [REDACTED]

- Informe del Servei d'Oncologia de l'Hospital de [REDACTED] (en endavant [REDACTED]) de 08/11/2022 (doc. [REDACTED] EE): *"Diagnoscada y valorada en nuestro centro de neoplasia de mama izquierda en unión de cuadrantes superiores, histología compatible con*

carcinoma ductal infiltrante con focos de micropapilar y mucinoso, de 7x4,5x5,3cm por RMN, ILV+, RE 8, RP 6, Her2 negativo, Ki67 20%. En la misma tumoración presenta también focos de DCIS de bajo grado. Adenopatías axilares izquierdas con confirmación histológica y adenopatías retropectorales izquierdas sospechosas por PET-TC. Estadificación cT3N3aMO - Luminal B like Her2 negativo.

Tras ser valorada en comité multidisciplinar se consideró candidata a QT neoadyuvante con esquema EC x4 dosis densas seguido de paclitaxel semanal x 12. [...]

Finalizó el tratamiento de quimioterapia en Mayo de 2021. la respuesta radiológica al tratamiento fue pobre, con persistencia de enfermedad tanto a nivel de la mama izquierda como ganglionar axilar ipsilateral.

Teniendo en cuenta el alto riesgo de su cáncer de mama se indicó realizar cirugía con Mastectomía bilateral, BAG de la mama afecta y reconstrucción inmediata además de radioterapia posterior.

Actualmente la paciente está en tratamiento adyuvante hormonal con exemestano y análogos como efectos secundarios descritos presenta artromiálgias severas, falta de concentración, astenia G2 que condicionan la funcionalidad de su día a día."

- Informe del Servei de Rehabilitació de [REDACTED] de 29/07/2022 (doc. [REDACTED] EE):
"COMENTARIOS:

Debido a los tratamientos recibidos por la neoplasia de mama, la paciente presenta como sécuela linfedema de ESI.

Debe seguir las recomendaciones específicas para evitar el empeoramiento del linfedema. Debe usar de forma diaria la prenda de compresión, mantener peso y mantener/ aumentar actividad física.

Normas recomendadas: evitar sobre peso, evitar sobrecargas con EESS y trabajos repetitivos continuados, evitar heridas y traumatismos y/o otras agresiones, evitar calor y frio extremos, evitar el uso de ropa o joyas ajustadas."

- Informe Psicològic de la Dr. [REDACTED] de 16/09/2021 (doc. [REDACTED] EE): "La paciente presenta síntomas de ansiedad relacionados con la situación de enfermedad, siendo durante los primeros meses de terapia especialmente intensos, con insomnio, bloqueo emocional, preocupación obsesiva y miedos anticipatorios. Sufrió un alto impacto emocional en el momento del diagnóstico que derivó en un estado de shock que perduró unos meses. Actualmente con mayor adaptabilidad a su proceso de enfermedad.

A nivel farmacológico ha tratado el insomnio con Lorazepam, que ha utilizado de forma puntual como rescate ante situaciones diurnas de ansiedad. [...]

La paciente se encuentra en proceso de elaboración emocional de su situación de enfermedad y de los cambios vitales que ha conllevado, actualmente en fase de finalizar los tratamientos intensivos (quimioterapia, intervención quirúrgica y radioterapia), pendiente de iniciar tratamiento hormonal. Persiste el trastorno adaptativo con síntomas de ansiedad, aunque de menor intensidad. También persiste el miedo anticipatorio, aunque se ha reducido."

- Informe de la RX Columna Lumbar de 27/06/2022 (doc. [REDACTED] EE): "INFORME:
*Clips metálicos postquirúrgicos – A valorar con la clínica y antecedentes.
Rectificación de la lordosis lumbar
Pinzamiento del espacio discal L5-S1".*

Vista l'anterior documentació, es considera acreditat, perquè en aquest sentit s'han pronunciat tant l'informe mèdic del CRAM de 07/04/2022 com els indicats informes dels serveis especialitzats de la Salut Pública, que l'actora pateix les lesions i limitacions consignades en el fet provat 7è d'aquesta sentència.

QUART. Valoració dels patiments de la part actora en relació amb la seva professió habitual. En relació a la incapacitat permanent total per a la professió habitual estableix la norma que: *“Se entenderá por incapacidad permanente total para la profesión habitual la que inhabilite al trabajador para la realización de todas o de las fundamentales tareas de dicha profesión, siempre que pueda dedicarse a otra distinta.”* (art. 194.4 de la LGSS). Per tant, en aquest grau d'incapacitat resulta essencial posar en relació els corresponents patiments amb la mencionada professió, com s'argumenta al següent fragment de la STSJ CAT núm. 3918/2020, de 17/09: *“Como ya hemos expresado en varias ocasiones y citamos a título de mero ejemplo la sentencia de esta Sala Social de fecha 14/05/2018 rec. 1807/2018”... en cuanto a este grado de incapacidad permanente total, se ha puesto especial énfasis en el aspecto determinante de la profesión habitual para la calificación jurídica de la situación del afectado, de tal manera que unas mismas lesiones o secuelas pueden ser constitutivas o no de incapacidad permanente en función de las actividades o tareas que requiera la profesión del presunto incapacitado...”* (FD 3r). En quant a la incapacitat permanent parcial per a la professió habitual estableix la norma que: *“Se entenderá por incapacidad permanente parcial para la profesión habitual la que, sin alcanzar el grado de total, ocasione al trabajador una disminución no inferior al 33 por ciento en su rendimiento normal para dicha profesión, sin impedirle la realización de las tareas fundamentales de la misma.”* (art. 194.3 de la LGSS).

Pel que fa referència a la **cronificació** de les patologies acreditades, requerida en virtut del disposat a l'art. 193.1 de la LGSS, no ha estat discutida, sense que la possibilitat de millora sigui impediment per a l'apreciació de la situació d'incapacitat permanent, que podrà ser objecte de revisió. Cal ressaltar que, amb posterioritat al dictat de la resolució resolent la reclamació prèvia (en data 21/09/2022) es va emetre un dictamen per la SGAM, en data 17/11/2022, on, amb els mateixos diagnòstics i limitacions, es va proposar l'incapacitat permanent per a treballs amb sobrecàrrega de l'extremitat superior esquerra (doc. 46 EE).

En quant a la **gravetat** de les lesions fixades en el fet provat 7è d'aquesta sentència, el que s'ha d'examinar és si aquestes patologies que sofreix l'actora la inhabiliten per a la realització de totes o de les fonamentals tasques de la seva professió habitual de supervisora de botiga de roba. Aquí es torna essencial la limitació funcional que els anteriors patiments causen a la demandant, ja que en l'incapacitat permanent total es requereix una simptomatologia o manifestació funcional suficient (per totes, STSJ MU, núm. 299/2019, de 27/03, FD 2n). En el present cas l'actora, que és supervisora de botiga de roba, realitza les tasques descrites al professiograma consignat en el fet provat 4t d'aquesta sentència, tasques que, en gran mesura, impliquen la utilització d'ambdues extremitats superiors, així com la realització de moviments repetitius, càrrega de pes o sobre-càrrega d'aquestes extremitats, així com haver d'adoptar postures tals com encorbar-se, elevar o transportar objectes, o fer ús d'escales i escaletes. D'aquesta forma, les activitats que han estat descrites en el grup de les pròpies de la professió de la demandant i que impliquen aquestes limitacions serien les de: realitzar canvis de distribució, reposar el producte, col·locació de roba en prestat correcte, realitzar fotos de la planta, realitzar arranjaments de costura, revisar quantitats de productes, execució de tasques del provador, re-empaquetament de peces, treure escombraries, ubicar caixes en el magatzem, ordenar el magatzem, etc. Altrament, trobant-se afectada la demandant en la concentració i patint astènia, presenta limitació per a la realització d'altres tasques tals com: xerrades en equip, supervisió de l'equip, revisar cartellera, quantitats de productes, fer fulles de verificació, lideratge de caixes, apertura i tancament de les mateixes, així com per als treballs administratius i comptatge de fons de la caixa forta. Aquestes darreres afectacions es poden també posar en relació amb els requeriments que es contemplen en la Guia de valoració professional de l'INSS (tercera edició de 2014), recollits en el codi CNO-11: 5210 (caps de secció de botiga i magatzem, on s'inclou l'ocupació d'empleat encarregat de botiga, i on quedaria inclosa la professió habitual de la demandant), que estableixen unes exigències en respecte dels

requeriments de càrrega mental en grau 3 sobre 4 en comunicació, atenció al públic i presa de decisions.

Finalment, resulta necessari fer una darrera valoració en relació al que s'ha fixat en el fet provat 6è d'aquesta sentència. En el susdit fet es recull que, per resolució del Departament d'Afers Socials i Famílies de 09/03/2022, es va reconèixer a l'actora un grau de discapacitat total del 33 %, amb efectes des del dia 20/09/2021 (pàg. ■ part 1 EA). En el Resum del Dictamen Tècnic facultatiu, s'avaluen les següents deficiències amb els respectius diagnòstics i etiologies: "NEOPLÀSIA DE MAMA", "DISCAPACITAT MÚLTIPLE (FÍSICA)", "TUMORAL"; i "TRASTORN ADAPTATIU", "TRASTORN DE L'AFECTIVITAT", "PSICÒGENA" (pàg. 41 part 1 EA). Sobre aquest extrem cal dir que no es valora el mateix en l'àmbit del grau de discapacitat que en el de l'incapacitat permanent, ni són els mateixos òrgans administratius els que duen a terme la susdita valoració, ni els efectes d'ambdues declaracions tenen idèntiques finalitats (en aquest sentit i per totes, STS núm. 994/2018, de 29/11, FD 3r.3; i STSJ CAT núm. 6210/2018, de 23/11, FD 3r). Per tant, per tractar-se de plans legals diferents, el reconeixement en un determinat grau de discapacitat s'ha de considerar com a autònom i no determinant en relació amb el reconeixement d'una incapacitat permanent. Ara bé, en aquest cas també resulta obvi que el grau de discapacitat reconegut es basa únicament en dues deficiències, també acreditades en aquest àmbit de l'incapacitat permanent, el que és un indicatiu més de la rellevància de les afectacions que pateix l'actora.

En conclusió, posades en relació les anteriors lesions i limitacions funcionals amb la professió habitual de l'actora, que és la de supervisora (o encarregada) de botiga de roba, es conclou que aquestes li impedeixen realitzar les fonamentals tasques d'aquesta professió en els termes exposats per la doctrina judicial, és a dir, amb un mínim de capacitat o eficàcia, i amb un rendiment econòmic aprofitable i, per aquest motiu, ha de ser estimada la demanda, si bé només en relació a l'INSS, doncs en quant a la **TGSS** procedeix la seva absolució, en no ser el referit Servei Comú titular subjectiu dels drets i obligacions objecte del present procés.

CINQUÈ. En virtut del que es disposa a l'art. 191.3.c) de la LRJS, contra aquesta sentència es pot interposar recurs de suplicació, del que s'advertirà a les parts.

Vistos els articles citats i demés de general i pertinent aplicació,

DECISIÓ

ESTIMO la demanda presentada per la Sra. ■ enfront de l'Institut Nacional de la Seguretat Social i de la Tresoreria General de la Seguretat Social i, en conseqüència, **DECLARO** la part demandant en situació d'incapacitat permanent total per a la seva professió habitual de supervisora de botiga de roba, derivada de malaltia comuna, amb dret a la percepció d'una pensió mensual del 55 % de la seva base reguladora de 1.411,34 euros mensuals, catorze vegades l'any, més les millores i revaloracions legals, amb efectes des del 10/06/2022, i sense perjudici dels descomptes o compensacions que legalment corresponguin, **condemnant** a l'INSS a estar i passar per tal declaració i a l'abonament de la referida prestació, i **absolent** a la TGSS de les pretensions de la demanda.

Notifiqueu aquesta resolució a les parts, i feu saber que s'hi pot interposar **recurs de suplicació** davant la Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears, anunciant-lo davant aquest Jutjat per compareixença o per escrit en el termini dels **cinc dies** hàbils següents al de la notificació de la present sentència. Així mateix, feu saber a l'INSS

que, en cas que recorri, haurà de presentar davant l'oficina judicial, a l'anunciar el seu recurs, la certificació prevista a l'art. 230.2 c) de la LRJS, i que, de no complir-se efectivament amb l'abonament previst en el susdit precepte es posarà fi al tràmit del recurs.

Així ho pronuncio, ho mano i ho signo.

PUBLICACIÓN. - Leída y publicada la anterior resolución, en el día de su fecha, por el Juez que la ha dictado, estando celebrando audiencia pública, doy fe.

La difusión del texto de esta resolución a partes no interesadas en el proceso en el que ha sido dictada sólo podrá llevarse a cabo previa disociación de los datos de carácter personal que los mismos contuvieran y con pleno respeto al derecho a la intimidad, a los derechos de las personas que requieran un especial deber de tutelar o a la garantía del anonimato de las víctimas o perjudicados, cuando proceda.

Los datos personales incluidos en esta resolución no podrán ser cedidos, ni comunicados con fines contrarios a las leyes.