

Núm. de Protocol: 2000039/2017
Núm. de Rotlle: TSJA-0000010/2019

SENTÈNCIA 72-2019

PARTS:

Apel·lant: CAIXA ANDORRANA DE SEGURETAT SOCIAL (CASS)

Representant: Sra. CMS

Advocada: Sra. CSM

Apel·lat: Sra. ILS

Representant: Sra. AHD

Advocada: Sra. LLA

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

Magistrats: Sr. Bernard PLAGNET

Sra. Elsa PUIG MUÑOZ

Andorra la Vella, dinou de juliol de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número 2000039/2017.

En la tramitació d'aquestes actuacions han estat observades les prescripcions legals, i ha estat ponent el magistrat **Sr. Bernard PLAGNET**, el qual expressa el parer del Tribunal.

ANTECEDENTS DE FET

1.- La Sra. ILS va interposar demanda jurisdiccional contra la resolució del Consell d'Administració de la CASS de data 29 de març de 2017 mitjançant la qual es resolía l'atorgament de l'alta mèdica a comptar del dia 23 de gener de 2017 i es desestimava l'atorgament d'una pensió d'invalidesa.

2.- En la sentència del 30 de novembre de 2018 el Tribunal des Batlles ha estimat parcialment la demanda promoguda per la Sra. ILS.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 12 de febrer de 2019, la CASS estima en substància:

-patologia psiquiàtrica

L'evidència de la patologia psiquiàtrica es manifesta posteriorment a les resolucions dictades per la CASS, al mes d'abril de 2017 quan va ser visitada per primera vegada per un especialista en psiquiatria.

Tota nova situació mèdica confirmada amb posterioritat a la decisió recorreguda no pot ser examinada en el present procediment sinó en el marc d'un nou procediment administratiu.

-patologies físiques

Davant la manca de prova objectiva que acrediti la irradiació braquial, la incapacitat del 10 % reconeguda pel perit i confirmada pel Tribunal no ha de ser considerada ajustada a dret.

En el cas subsidiari que la minva del 10 % per a que la irradiació braquial dreta fos reconeguda, la minva total no s'ha de calcular fent una suma aritmètica; la minva de 10 % ha de ser calculada sobre la capacitat residual del 70 %, resultant una minva del 7 %.

La CASS ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 7 de maig de 2019.

4.- En la seva contesta de data 27 de març de 2019, la Sra. ILS estima en substància:

-Contràriament al que afirma la part apel·lant, la patologia psiquiàtrica no és una nova situació sobrevinguda als fets que porten causa, sinó que dita

patologia ja la presentava l'assegurada abans que la CASS decidís atorgar-li l'alta mèdica i com a conseqüència dels dolors que presentava.

-La minva del 10 % per irradiació braquial ha de ser reconeguda i s'ha d'afegir a l'altra de manera independent.

L'assegurada ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 6 de maig del 2019.

5.- Trameses les actuacions a aquesta Sala, s'ha designat el magistrat ponent i han quedat vistes les actuacions per a deliberar i decidir.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- Competència

La Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justícia és competent per a conèixer del present recurs, segons l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia.

Segon.- El litigi sobre el percentatge d'incapacitat que presenta l'assegurada.

Segons la sentència recorreguda, *“per tant sumant les afeccions físiques i psiquiàtriques s'arriba al 70 % de menyscapte i per tant se li obra el dret a ser tributària d'una pensió d'invalidesa derivada de malaltia comuna en aplicació de l'establert a l'article 166 de la llei”*.

En el seu escrit d'apel·lació, la CASS estima que *“la incapacitat total del 37 % és insuficient al 50 % previst per l'article 8 del Reglament de les prestacions d'invalidesa ...”*.

Tercer.- Sobre la patologia psiquiàtrica.

La CASS estima que l'evidència de la patologia psiquiàtrica es manifesta posteriorment a les resolucions dictades per la CASS, al mes d'abril de 2017 quan va ser visitada per primera vegada per un especialista en psiquiatria i que, en aquest cas, hauria de ser l'objecte d'una nova valoració mèdica.

Aquest argument no pot prosperar pels motius següents:

Per resolució de data 17 de gener de 2017, la CASS desestima la sol·licitud de la pensió d'invalidesa. La valoració de la incapacitat és del 15 % per la rigidesa cervical mitjana seqüelar i 5 % per la dolor cervical crònic (foli 13).

En el seu recurs administratiu de data 15 de febrer de 2017, la Sra. ILS es refereix al "*quadre de depressió acompanyat de dolors constants. Per mitigar igualment l'estat depressiu la Sra. ILS també efectua ingesta del tractament corresponent.*" (foli 17) i a la seva situació "*psíquica*" i "*un estat ansiós depressiu*" (foli 19).

En el seu informe de data 7 de març de 2017, l'Àrea mèdica de la CASS cita "*l'informe del Dr. P. de data de 2017 que indica: (...) persistint dolor al braç dret amb limitació de la mobilitat i cefalea associada i quadre depressiu acompanyat de dolors, requerint tractament antidepressiu associat ...*" (foli 112) i l'informe afegeix "*la pacient no manifesta dolor a nivell del braç dret, cefalea ni tampoc presenta un estat depressiu com apunta el Dr. P. en el seu informe*" (foli 112, revers).

En la seva resolució de data 29 de març de 2017, el Consell d'administració de la CASS es refereix a l'informe del Dr. P. del 19 de gener de 2017. (foli 21).

És a dir que la CASS ha pogut examinar la situació psiquiàtrica de l'assegurada durant el procediment administratiu i hauria d'haver entrat a valorar l'estat mental de la interessada.

En el seu informe psiquiàtric de data 13 de juliol de 2018, el perit judicial escriu: "*la referida senyora patia ja el dia 23 de gener de 2017, quan va ser donada d'alta per la CASS i segueix patint actualment, símptomes ansiosos i depressius accentuats... davant la cronificació amb estabilització de la patologia mental que pateix la Sra. ILS, es donen criteris en la mateixa per ser tributària, si així s'estima, d'una incapacitat permanent que es pot xifrar en el Barème indicatif d'invalidité (accidents du travail), versió en vigor, en un 30 %...*" (foli 230, i 231).

En el seu escrit de data 7 de novembre de 2018 la CASS escriu que la Sra. ILS va ser visitada per primera vegada, per un psiquiatra al mes d'abril de 2017.

Però, s'ha acreditat que la Sra. ILS, patia, abans d'aquella data, patologies de naturalesa psiquiàtrica. En una carta de data 3 d'abril de 2017 el Dr. P. escriu: "*El Dr. A. va visitar a la pacient en successives visites durant els anys 2015-2016 indicant: Tractament rehabilitador, tractaments farmacològics de segon esglao terapèutic i amb antidepressius associats, ja*

que la pacient sentia que li havia canviat la vida ...” (folis 111 i 112, i la carta del Dr. P. del 3 de novembre de 2017, folis 189 i 190).

Per aquest motius, compte tingut que la pericial judicial es realitza de manera independent, s’ha de considerar justificat el percentatge del 30 %.

Quart.- Sobre les patologies físiques.

El litigi versa sobre la incapacitat del 10 % reconeguda pel perit i confirmada pel Tribunal per la irradiació braquial.

En el seu informe de data 8 de novembre de 2017, el perit judicial escriu: *“D’altra part, la pacient també presenta una irradiació braquial dreta, amb limitació funcional de l’espatlla dreta derivada del dolor i no de seqüeles anatòmiques íntegrament pertanyent a l’espatlla considerada, lo qual implica segons el paràgraf 4.2.5 del barem anteriorment esmentat una IPP parcial del 10 % (neuropatia perifèrica). Al tractar-se de la mateixa unitat funcional, la suma de les seqüeles és una suma aritmètica i la IPP total i definitiva com a conseqüència de la patologia cervical que pateix la Sra. ILS seria del 40% (30 % de la cervicàlgia + 10 % de la irradiació braquial dreta)”* foli 202.

Resulta de la jurisprudència consolidada d’aquesta Sala que els òrgans jurisdiccionals, no tenen obligació de seguir el parer dels experts, però les conclusions dels perits judicials tenen una importància particular compte tingut de l’objectivitat que presenta aquest tipus de prova.

Per aquest motius, s’ha de confirmar el percentatge del 40 % per les patologies físiques.

En conclusió, sumant les afeccions físiques i les psiquiàtriques s’arriba al 70 % de menyscapte i per tant s’obre a l’assegurada el dret a ser tributària d’una pensió d’invalidesa derivada de malaltia comuna en aplicació de l’establert a l’article 166 de la llei.

El perit judicial estima que el conjunt de disminució física i psiquiàtrica *“podria donar lloc, segons el meu parer, a una incapacitat permanent de classe III (moderada) determinat amb Reglament de la Conava de data de publicació el 18 d’agost de 2004 ”* (foli 241).

Per tant, no resultat acreditat que l'assegurada no estigui totalment impedida per realitzar qualsevol tipus d'activitat laboral i, per conseqüent, li correspon una pensió per incapacitat permanent del Grup 1 (article 169 de la Llei 17/2008).

Cinquè.- No s'aprecien circumstàncies determinants d'una especial condemna al pagament de les despeses d'aquesta segona instància.

DECISIÓ

En atenció a tot el que s'ha exposat, el Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, en nom del poble andorrà, decideix:

Primer.- Desestimar el recurs d'apel·lació presentat per la Caixa Andorrana de Seguretat Social (CASS).

Segon.- Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució de la CASS del 29 de març de 2017 no és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa pel que fa a l'atorgament d'una pensió d'invalidesa derivada de malaltia comuna, la qual haurà de ser reconeguda a la Sra. ILS dins del Grup 1 amb efectes del 23 de gener de 2017.

Tercer.- No efectuar cap condemna en costes.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manem que una vegada s'hagi complert el que disposa l'article 76 de la Llei de la Jurisdicció Administrativa i Fiscal es lliurin els autes originals amb la certificació d'aquesta sentència al Tribunal de Batlles, Secció Administrativa del qual procedien, i que s'arxivin les actuacions del Tribunal.

Així, per aquesta nostra sentència, definitivament jutjant, ho manem i signem.