

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA

CATALUNYA

SALA SOCIAL

MDT

IL-LMA. SRA. NATIVIDAD BRACERAS PEÑA

IL-LM. SR. MIGUEL ÁNGEL SÁNCHEZ BURRIEL

IL-LM. SR. MIGUEL ANGEL FALGUERA BARÓ

Barcelona, 27 de juny de 2006

La Sala Social del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, formada pels magistrats esmentats

més amunt,

EN NOM DEL REI

ha dictat la següent

SENTÈNCIA núm. 4876/2006

En el recurs de suplicació interposat per -I.N.S.S.- (Instituto Nacional de la Seguridad Social) a la

sentència del Jutjat Social 19 Barcelona de data 7 de julio de 2005 dictada en el procediment núm. 323/2005 en el qual s'ha recorregut contra la part ..., ha actuat com a ponent Il-lm. Sr. MIGUEL ANGEL FALGUERA BARÓ.

## ANTECEDENTES DE HECHO

Primer. En data 10.05.05 va arribar al Jutjat Social esmentat una demanda sobre Invalidesa grau, en la qual l'actor al·lega els fets i fonaments de dret que va considerar procedents i acabava demanant que es dictés una sentència d'acord amb el que es demanava. Admesa la demanda a tràmit i celebrat el judici, es va dictar la sentència en data 7 de julio de 2005, que contenia la decisió següent:

ESTIMO la demanda presentada por D. ...contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, en reclamación por INCAPACIDAD PERMANENTE (REVISIÓN DE GRADO) y declaro a la parte demandante en situación Incapacidad permanente absoluta derivada de enfermedad común, con derecho a percibir las prestaciones contributivas en cuantía del 100% de la base reguladora de 755,81 euros y fecha de efectos 11-03-2005 y en consecuencia condeno al Instituto Nacional de la Seguridad Social a hacer efectiva a la mencionada demandante esta prestación con los mínimos, las mejoras y las revalorizaciones legalmente procedentes."

Segon. En aquesta sentència es declaren com a provats els fets següents:

Primero.- D. ..., con fecha de nacimiento el día 24-02-1955, con DNI núm. NUM000, tiene reconocida una incapacidad permanente total para su profesión habitual por sentencia de 27-01-1998 sobre la base de las siguientes dolencias:"Espondilosis generalizada leve. Hipertiroidismo en tto. Agorafobia a las alturas en grado grave. Hernia Discal".

Segundo.- En fecha 25-01-2005 presentó una solicitud de revisión. Por resolución de 10-03-2005 se acordó que no procedía revisar el grado de incapacidad declarado porque las secuelas siguen constituyendo en la actualidad el mismo grado de incapacidad permanente declarado en su día y declarar que podrá instar la revisión por agravación o mejoría a partir de 3/2007. En dictamen emitido por el ICAM se apreciaron las siguientes lesiones: "Trastorno depresivo-ansioso fóbico. Dependencia de OH abstinentemente actualmente. Hipertiroidismo. Artrosis cerviceo-lumbar."

Tercero.- Frente a dicha resolución se interpuso reclamación previa el 1-04-2005 que fue desestimada por resolución de 15-04-2005.

Cuarto.- La base reguladora de la prestación es de 755,81 euros con efectos 11-03-2005.

Quinto.- El actor, padece en la actualidad: "Trastorno depresivo-ansioso fóbico en tratamiento psicofarmacológico con evolución irregular. Estado de apatía, abulia, indolencia, aislamiento y falta de iniciativa. Dependencia alcohólica en tratamiento abstinentemente actualmente. Hipertiroidismo. Artrosis cerviceo-lumbar."

Tercer. Contra aquesta sentència la part demandada va interposar un recurs de suplicació, que va formalitzar dins del termini. Es va donar trasllat a la part contrària que el va impugnar. Es van elevar les actuacions a aquest Tribunal i es va formar aquest rotlle.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

ÚNIC.- Sense postular la revisió fàctica s'oposa l'entitat gestora a la sentència que declarà l'actor en situació d'incapacitat permanent absoluta emparat l'únic motiu del seu recurs en l'apartat c) de l'article 191 de la Llei foral es denuncia pel recurrent -amb incorrecta cita legal- la infracció de l'art. 137 LGSS.

Atès l'inalterat relat fàctic de la sentència que es recorre, l'actora pateix en els actuals moments les següents lesions: "Trastorno depresivo-ansioso fóbico en tratamiento psicofarmacológico con evolución irregular. Estado de apatía, abulia, indolencia, aislamiento y falta de iniciativa. Dependencia alcohólica en tratamiento abstinentemente actualmente. Hipertiroidismo. Artrosis cerviceo-lumbar".

En una deficient tècnica jurídica recursal es pretén, sense la modificació dels fets provat i articulant- se l'oposició al pronunciament d'instància únicament per l'examen del dret aplicat, una re-lectura de les dites lesions declarades provades, de tal forma que el resultat final res té a veure amb el relat fàctic inalterat.

Cal recordar a l'entitat gestora que el recurs de suplicació té una naturalesa extraordinària i que, en operar aquí la instància única, no correspon a aquesta Sala procedir a jutjar de nou allò que ha estat vist per la magistrada d'instància. L'objecte de la suplicació en supòsits com aquest comporta que si no està d'acord amb el relat fàctic hagi d'articular-se la seva revisió a través dels mecanismes oportuns -i, en concret, els disposats a l'apartat b) de l'art. 191 LPL -. Tanmateix, el que no és possible és que la Sala faci una nova lectura de les lesions declarades provades sense l'activació de la dita via recursal.

Certament, malgrat ser pacífics els fets provats, podria aquesta Sala considerar que les esmentades lesions no són constitutives del grau d'incapacitat declarat a la instància. És evident però, que la conjunció de les patologies descrites -especialment les d'índole psicològica- comporten que en el present cas es compleixin tots i cadascun dels requisits legals per tal de considerar la demandant en situació d'incapacitat permanent absoluta, que és el que s'ha decidit a instància.

En efecte, reiteradament la jurisprudència ve assenyalant -entre moltes d'altres, SSTS 15.06.1990, 18.01.1991, 29.01.1991, etc.- que "para la valoración de la incapacidad permanente, las lesiones y secuelas en cuanto concurren en el sujeto afectado han de ser apreciadas conjuntamente, de tal modo, que aunque los diversos padecimientos que integren su estado patológico, considerados aisladamente, no determinen un grado de incapacidad, sí pueden llevar a tal conclusión, si se ponderan y valoran conjuntamente". I, pel que fa al grau d'incapacitat permanent absoluta, la dita doctrina cassacional ve insistint des d'antuvi -entre moltes d'altres, SSTS 22.09.1988, 21.10.1988, 07.11.1988, 09.03.1989, 17.03.1989, 13.06.1989, 27.07.1989, 23.02.1990, 27.02.1990, 14.06.1990, etc.- que "la realización de un quehacer asalariado implica no sólo la posibilidad de efectuar cualquier faena o tarea, sino la de llevarla a cabo con un mínimo de profesionalidad, rendimiento y eficacia, y la necesidad de consumarlo en régimen de dependencia de un empresario durante la jornada laboral, sujetándose a un horario, actuando consecuentemente con las exigencias que comporta la integración en una empresa, dentro de un orden preestablecido y en interrelación con los quehaceres de otros compañeros, en cuanto no es posible pensar que en el amplio campo de las actividades laborales exista alguna en la que no sean exigibles esos mínimos de dedicación, diligencia y atención, que son indispensables incluso en el más simple de los oficios y en la última de las categorías profesionales, salvo que se dé un verdadero afán de sacrificio por parte del trabajador y un grado intenso de tolerancia en el empresario, pues de no coincidir ambos, no cabe mantener como relaciones laborales normales aquellas en las que se ofrezcan tales carencias, al ser

incuestionable que el trabajador ha de ofrecer unos rendimientos socialmente aceptables"

Aplicant aquests paràmetres hermenèutics al supòsit que estem analitzant arriba aquesta Sala a la conclusió que l'actor no presenta una capacitat real de treball valorable en els dits termes efectius d'ocupació, atès que és evident que el resultat dels treballs que, amb el dit quadre patològic, pogués realitzar amb aquestes seqüeles només podria ser considerat com marginal, per no poder dur a terme el nucli essencial de qualsevol feina o ofici i, en conseqüència, obtenir un resultat econòmic apreciable. Conforme es desprèn de l' art. 141.2 LGSS aquesta possibilitat de feina no exclou la qualificació d'incapacitat permanent absoluta.

Així, una persona que acredita una agorafòbia en relació a altres trastorns psíquics i una dependència enèrgica, difícilment pot centrar la seva atenció en els mínims requeriments d'atenció que qualsevol feina requereix, al què ha d'afegir-se les evidents dificultats per a la relació social o, fins i tot, el temor a sortir de casa per fer desplaçaments.

Les anteriors consideracions, doncs, han de comportar la desestimació del recurs, en tant que la jutjadora d'instància ha valorat adequadament les limitacions funcionals de l'actora en relació amb el tipus d'incapacitat, amb la conseqüència de la plena confirmació del decideixo de la sentència recorreguda respecte el grau d'incapacitat.

Atesos els preceptes legals citats, els concordants amb els mateixos i les demés disposicions de general i pertinent aplicació

## FALLO

Que hem de desestimar i desestimem el recurs de suplicació interposat per l'INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la sentència dictada pel jutjat del social número 19 dels de Barcelona en data 7 de juliol de 2005, recaiguda en les actuacions 323/2005, en virtut de demanda deduïda per ... contra la dita entitat gestora en reclamació per incapacitat permanent i, en conseqüència, hem de confirmar i confirmem íntegrament la sentència.

Contra aquesta sentència es pot interposar recurs de cassació per a la unificació de la doctrina, que haurà de preparar-se davant aquesta Sala en els deu dies següents a la seva notificació, amb els requisits previstos en els números 2 i 3 de l'art. 219 de la Llei de Procediment Laboral

Notifiqueu aquesta sentència a les parts i a la Fiscalia del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, i lliuris testimoni que restarà unit al rotllo corresponent, incorporant-se l'original al corresponent llibre de sentències.

Així ho pronunciem, ho manem i ho signem.

PUBLICACIÓ. Avui, el Magistrat ponent ha llegit i publicat la sentència. En dono fe.