

Núm. de Protocol: 1000016/2017
Núm. de Rotlle: TSJA-0000138/2018

SENTÈNCIA 52-2019

PARTS:

Apel·lant: Sr. JPM

Representant: Ídem

Advocat: DBB

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

Representant: Sra. CMS

Advocat: Sr. AME

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

Magistrats: Sr. Bernard PLAGNET

Sra. Elsa PUIG MUÑOZ

Andorra la Vella, trenta de maig de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número 1000016/2017.

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.- El Sr. JPM va interposar demanda jurisdiccional contra la resolució del Consell d'Administració de la CASS de data 16 de desembre de 2016, que resol desestimar la seva sol·licitud de reconeixement de malaltia professional per la tendinitis del colze dret, sinovitis / tendinitis canell dret i tenosinovitis colze esquerra.

2.- En la sentència del 15 d'octubre de 2018 el Tribunal Unipersonal va desestimar la demanda promoguda pel Sr. JPM.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 3 de desembre de 2018, el Sr. JPM estimava en substància que:

- L'Hble. Batllia no efectua una adequada valoració de la prova quan conclou que no ha quedat acreditat l'origen professional de les seves seqüeles. L'interessat ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 12 de febrer de 2019.

4.- En la seva contesta de data 8 de gener de 2019, la CASS estimava en substància que:

-no ni ha cap element que permeti establir una connexió entre la tasca desenvolupada i la patologia que l'apel·lant presenta en el 3^{er} dit de la mà dreta.

La CASS ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 28 de febrer de 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.- 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 Sr. JPM ha fet una declaració de malaltia professional en data 14 de setembre de 2016 (folis 98 i ss.).

L'interessat ha estat treballant de picapedrer més de 13 anys a Andorra (foli 127).

Per resolució de data 19 de desembre de 2018, el Consell d'Administració de la CASS ha resolt: *“desestimar el vostre recurs i confirmar l'escrit de la CASS data 10 d'octubre de 2016, en el sentit de desestimar la vostra sol·licitud de reconeixement de malaltia professional i per tant la pensió d'invalidesa que sol·liciteu”* (foli 15, revers).

Tercer.- L'article 125 de la Llei 17/2008 defineix el concepte de malaltia professional com segueix:

“1. És malaltia professional tota malaltia inclosa en la llista de malalties professionals que es contreu com a conseqüència del treball realitzat com a persona assalariada o per compte propi, que està provocada per l'acció de circumstàncies, elements o substàncies que, per cada malaltia professional, s'estableixen a l'esmentada llista i sempre que la integritat del temps d'exposició es produeixi a Andorra.

2. La llista de malalties professionals, així com la concreció del temps i circumstàncies d'exposició als elements o a les substàncies i les condicions i les simptomatologies objectives i específiques que han de complir les patologies per poder ser declarades com a malaltia professional s'estableix per reglament.”

El reglament referit fou aprovat per Decret de Govern del 28 d'octubre de 2009 (BOPA, núm. 81 del 4 de novembre de 2009).

El present litigi versa sobre si les patologies invalidants que presenta el Sr. JPM, poden ser qualificades com a malaltia professional de conformitat amb el Reglament referit, i si deriven de la seva activitat laboral de picapedrer.

Concretament, la patologia objecte del litigi és la següent: (v. l'informe pericial, foli 126): *“A nivell de la mà dreta, existeix una rigidesa del 3^{er} dit de la mà dreta (mà dominant), la qual l'impedeix tancar el puny dret amb força, derivada de la tenosinovitis dels flexors. El Sr. JPM també presenta dificultats a l'hora d'obrir la mà dreta, degut a que no pot efectuar una extensió completa a nivell d'aquest 3et dit.*

Tanmateix, el pacient pot agafar objectes a nivell d'aquesta mà dreta, empenyar-los, però sense la força desitjada.

Efectivament, a nivell de la dinamometria “la mà dreta està a 2 Kg, mentre de la mà esquerra està a 18 Kg (...).”

1) Sobre la qualificació de la patologia

L'afectació del 3^{er} dit es pot considerar una patologia inclosa al llistat de malalties professionals:

*“5. Malalties provocades pels agents físics següents:
(...) 505.01 Malalties osteoarticulars de mans i canells produïdes per les vibracions mecàniques” (Decret del 28 d'octubre de 2009, Annex).*

A més, aquesta afectació s'inclou en el llistat de malalties professionals del Barem de *l'Union Nationale des Caisses de Sécurité Sociale*:

*“Régime général tableau 69
(...) Principales professions exposées et principales tâches concernées
(...) les carriers et les tailleurs de pierre”.*

2) Si les patologies deriven de la seva activitat laboral de picapedrer

Segons l'informe de data 1 de desembre de 2016 de l'Àrea de Control Sanitari de la CASS: *“Posteriorment, l'11 d'abril de 2016 el Dr. GE practicà una nova cirurgia, per epicondilitis colze dret mes 3^{er} dit en ressort. Derivat d'aquesta cirurgia el pacient porta de baixa des de gener del 2014, més de dos anys per tant, sense fer cap activitat laboral” (foli 113).*

L'argument essencial és el següent: *“Per últim la patologia de la que és operat pel Dr. GE s'inicia segons la informació de que disposem quan la persona porta més d'un any de baixa i és operat quan porta de baixa i sense activitat laboral 2 anys i tres mesos” (foli 115, revers) i conclou que “no es pot considerar cap de les patologies com d'origen professional” (foli 115, revers).*

Aquest argument no acredita amb certesa l'absència de relació de causalitat entre la patologia i l'activitat laboral anterior: en efecte, les seqüeles poden ser durables.

En el seu informe de data 20 de setembre de 2017, el perit judicial escriu:

“És doncs evident, que un senyor que ha treballat durant més de 13 anys com a picapedrer, amb hiper-utilització del seu membre superior dret (com a

membre dominant), i efectuant xocs repetitius amb el martell contra la pedra a nivell de la seva mà dreta, i que pateix una afectació actualment residual del 3^{er} dit de la mà dreta perfectament explicitat en la malaltia professional número 69 repertoriada dins del barem indicatíf de maladies professionnelles del Barem de l'Union Nationale des Caisses de Sécurité Sociale, permet de concloure, que la seqüela actual que pateix el pacient de tendinitis i tenosinovitis dels flexors del 3^{er} dit d'aquesta mà dreta (mà dominant), amb afectació de la manca de força a nivell de la mà dreta (mà dominant), és directament derivada de la seva activitat professional, així doncs ha de considerar-se com a malaltia professional" (foli 128).

Les conclusions dels perits no vinculen els tribunals, però són un element de particular rellevància pel caràcter imparcial i contradictori del dictamen pericial.

Per aquests motius, s'ha de concloure que la patologia de la mà dreta ha de considerar-se com a malaltia professional, que comporta una IPP del 10 %.

Quart.- 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.- Estimar el recurs d'apel·lació presentat pel Sr. JPM.

Segon.- Anul·lar la sentència recorreguda i declarar que la resolució del Consell d'Administració de la CASS del 16 de desembre de 2016 no és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

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.