

Núm. de Protocol: 1000002/2017  
Núm. de Rotlle: TSJA-0000047/2019

## SENTÈNCIA 100-2019

### PARTS:

**Apel·lant: Sr. MAV**

Representant: Sra. MPO

Advocat: DCA

**Apel·lat: CAIXA ANDORRANA DE SEURETAT SOCIAL**

Representant: Sra. CMS

Advocat: Sr. DMT

### COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

**President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA**

**Magistrats: Sr. Bernard PLAGNET**

**Sra. Elsa PUIG MUÑOZ**

Andorra la Vella, vint-i-ú de novembre de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número **1000002/2017**.

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. MAV va interposar demanda jurisdiccional contra la resolució del Consell d'Administració de la CASS de data 29 de novembre de 2016, sol·licitant-ne la seva revocació.

2.- En la sentència del 8 de maig de 2019 el Tribunal Unipersonal ha estimat parcialment la demanda promoguda pel Sr. MAV.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 1 de juliol de 2019, el Sr. MAV estima en substància:

-L'índex de Schöber que presenta l'interessat és de 10-12 cm, de manera que s'ha de considerar el dèficit com a molt important, com manifesta el perit, el què comporta una valoració de 25 a 40 punts, segons el barem de l'UCANSS i és evident que procedeix atribuir-li la valoració més alta d'aquest grup.

-L'assegurat té dret a percebre una pensió d'invalidesa per accident de treball amb un grau de menyscabament del 60 % com a element objectiu i un 3% com element professional.

En el seu escrit de conclusions de data 12 de setembre de 2019, el Sr. MAV precisa que la valoració global de la rigidesa ha de tenir en compte totes les afeccions associades amb la rigidesa dorso-lumbar i que justifiquen l'atribució d'altres 6 punts de manera que la valoració de 40 punts d'IPP és adequada i proporcionada a l'estat de salut global de l'assegurat.

4.- En la seva contesta de data 19 de juliol de 2019, la CASS estima en substància:

-Atès que la limitació que presenta l'interessat de 10-12 cm no es tracta d'una limitació complerta, no es pot reconèixer al Sr. MAV la minva màxima del 40 % pel barem de l'UCNSS.

-en presentar un grau de minva inferior al 50 %, tampoc es pot calcular l'element professional de forma estimativa.

La CASS ha confirmat els seus arguments en l'escrit de conclusions del dia 12 de setembre 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.- 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.-** Per resolució de data 29 de novembre de 2016, el Consell d'Administració de la CASS resol: *"confirmar la decisió d'atorgar-vos una pensió d'invalidesa derivada d'accident laboral amb un grau de menyscabament del 35 % amb efectes l'1 de juny del 2016"*.

En el seu escrit de conclusions de data 12 de setembre de 2019, el Sr. MAV estima que *"té dret a percebre una pensió d'invalidesa amb un grau de menyscabament del 60 % en lloc del 45 % que li reconeix la sentència recorreguda i un 3 % com element professional"*.

### Tercer.- Sobre l'element objectiu

Segons l'informe del perit judicial de data 23 de novembre de 2017, *"les minves i seqüeles físiques que presenta el Sr. MAV es centren a nivell de l'extremitat inferior esquerra (irradiació neurològica) i a nivell del raquis lumbar"* (foli 131).

#### 1) Sobre la Neuritis perifèrica:

El Barem de l'UNCSS disposa (punt 4.2.5) :

*"Névrites périphériques.*

*- Névrites avec algies (voir en tête du sous-chapitre)*

*Lorsqu'elles sont persistantes, suivant leur siège et leur gravité 10 à 20"*

El perit judicial estima: *“En aquest cas, es considera valorar un 20 %, donada la presència i persistència de l’atrofia muscular de l’extremitat inferior esquerra de 2 cm”* (foli 132).

En aquest cas, s’ha de confirmar aquesta valoració

## 2) Rigidesa de la columna lumbar

Resulta de la jurisprudència d’aquesta Sala que la valoració de les rigideses dorso-lumbars s’ha de calcular per mitjà de l’índex de Schöber. Si aquest índex és normalment de 10-15 cm, es conclou que una limitació de fins a 1,5 cm s’ha de considerar discreta, mentre que la superior a 1,5 i inferior a 3 mereix la qualificació d’important i la que supera els 3 cm de molt important, cosa que implica l’aplicació dels percentatges respectius que recull el barem (Sentència 43/2018).

Segons el barem de l’UNCSS, les molèsties funcionals del raquis dorso-lumbar s’avaluen com segueix (punt 3.2):

*“Persistence de douleurs notamment et gêne fonctionnelle (qu’il y ait ou non séquelles de fracture):*

- *Discrètes 5 à 15*
- *Importantes 15 à 25*
- *Très importantes séquelles fonctionnelles et anatomiques 25 à 40”*

En aquest cas, el Sr. MAV presenta un índex de Schöber de 10-12 cm, segons l’informe del perit judicial (foli 131).

Per conseqüent, en aplicació de la doctrina d’aquesta Sala (veure més amunt), la rigidesa del raquis lumbar ha de ser qualificada com a *“importantes”* i, per tant mereix una IPP del 25 %.

Tractant-se d’una mateixa unitat funcional, li correspon a l’assegurat 45 punts d’IPP.

**Quart.-** Sobre l’element professional

L'article 164.2.b de la Llei 17/2008 disposa:

*“2. El grau de menyscabament es calcula a partir d'uns barems tècnics tenint en compte:*

*(...) b) Un element professional consistent en la pèrdua d'ingressos que sofreix la persona assegurada, comparant els salaris que rebia o guanys que tenia abans i després de produir-se l'accident laboral o la malaltia professional”.*

Les modalitats d'aplicació estan previstes pels articles 4 i 5 del Reglament de les prestacions d'invalidesa de la seguretat social del 27 de maig de 2015:

*“Article 4. Element professional. Determinació directa*

*Per determinar la pèrdua d'ingressos es compara la remuneració que la persona pensionada rebia abans i després de l'accident laboral o la malaltia professional, sempre que la nova ocupació es consideri idònia per a les seves capacitats residuals.”*

En aquest cas, el Sr. MAV no s'ha reincorporat al treball d'ençà de l'any 2011. Per consegüent, no és d'aplicació aquest article.

Als termes de l'article 5:

*“Article 5. Element professional. Determinació estimada*

*Quan no sigui possible determinar la reducció dels ingressos de la manera establerta a l'article anterior, o mentre no ho sigui i no es tracti del supòsit previst al seu darrer paràgraf, l'element professional es calcula de forma estimada. L'estimació s'efectua a partir del grau d'invalidesa assolit, que com a mínim ha de ser del 50% de la capacitat per exercir una activitat professional ...”*

En presentar un grau de minva inferior al 50 % (veure fonament de dret Tercer), tampoc es pot calcular l'element professional de forma estimativa.

Per aquests motius, s'ha de confirmar la sentència recorreguda.

**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 què s'ha exposat, el Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, en nom del poble andorrà, decideix:

**Primer.-** Desestimar el recurs d'apel·lació interposat pel Sr. MAV contra la sentència dictada el 8 de maig de 2019 pel Tribunal Unipersonal del Batlle, Secció Administrativa.

**Segon.-** Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució del Consell d'Administració de la CASS de data 29 de novembre de 2016, és parcialment ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa i declarar que el Sr. MAV té dret a percebre la pensió d'invalidesa per accident laboral calculada a raó d'un grau de menyscabament del 45 %, amb efectes des de la data de la seva variació.

**Tercer.-** No efectuar un especial pronunciament sobre les costes causades.

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 Unipersonal, Secció Administrativa del qual procedien, i que s'arxivin les actuacions del Tribunal.

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