

Núm. de Protocol: 1000017/2018
Núm. de Rotlle: TSJA-0000053/2019

SENTÈNCIA 108-2019

PARTS:

Apel·lant: Sra. MGL

Representant: Ídem

Advocada: Sra. MAF

Apel·lat: CAIXA ANDORRANA DE SEGURETAT SOCIAL

Representant: Sra. CMS

Advocat: Sr. AME

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

Magistrats: Sra. Elsa PUIG MUÑOZ

Sr. Bernard PLAGNET

Andorra la Vella, tretze de desembre de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número **1000017/2018**.

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. MGL ha interposat demanda jurisdiccional contra la resolució del Consell d'Administració de la CASS del 24 d'abril del 2018, que declara extingida la prestació econòmica per incapacitat temporal amb efectes del 27 de gener del 2018 i informe que no té dret a una pensió d'invalidesa.

2.- En la sentència del 29 de maig de 2019 el Tribunal Unipersonal ha desestimat la demanda promoguda per la Sra. MGL.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 19 de juliol del 2019, la Sra. MGL estima en substància:

-El Tribunal a quo no adopta el criteri contingut en l'informe pericial, tot i ser un element d'informació per als òrgans jurisdiccionals i de particular rellevància.

-Cal tenir en compte la valoració pericial del 50 %, i els factors complementaris per l'atorgament d'una pensió d'invalidesa igual o superior al 60 %.

L'assegurada ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 7 d'octubre del 2019.

4.- En la seva contesta de data 10 de setembre del 2019, la CASS estima en substància:

El fet que posteriorment a la data de la valoració de les minves per la parapública, l'assegurada fos l'objecte d'una intervenció quirúrgica, ha modificat l'abast invalidant de les patologies i la valoració percentual d'acord amb el barem.

La CASS ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 8 d'octubre 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.- Per resolució de data 17 de gener del 2018, la CASS notifica a la Sra. MGL *“que a la data 27/01/2018 finalitzarà el termini màxim de baixa establert per la legislació, no podent continuar fent el pagament de les prestacions econòmiques per incapacitat temporal”* (foli 9).

Per resolució de data 24 d'abril del 2018, el Consell d'Administració de la CASS resol:

-confirmar l'extinció del pagament de les prestacions econòmiques per incapacitat temporal amb data d'efectes el 27 de gener del 2018.

-confirmar la decisió de desestimar la pensió d'invalidesa derivada de malaltia comuna sol·licitada, atès que no acredita una pèrdua de la capacitat de guany del 60 % (foli 20 i s.).

El present litigi versa sobre l'atribució de la pensió d'invalidesa derivada de malaltia comuna.

Tercer.- En la resolució del 24 d'abril del 2018, el Consell d'Administració de la CASS estima que el grau d'incapacitat és del 35 %, d'acord amb el *“Barème indicatif d'invalidité: Accidents de travail et maladies professionnelles”*, segons l'apartat 2.2.4 del Barem, *“Gonàlgia esquerra intervinguda quirúrgicament en tres ocasions”* (foli 20, revers).

Segons l'informe del perit judicial, de data 14 de novembre del 2018, el grau d'invalidesa seria del 50 % (foli 118 i s.).

Com ha declarat aquesta Sala en reiterades ocasions, en aplicació de l'article 47 de la Llei de la jurisdicció administrativa i fiscal, els òrgans jurisdiccionals no tenen l'obligació de seguir el parer dels experts, encara que el peritatge és un element d'informació de particular importància.

L'avaluació del grau d'incapacitat s'ha de realitzar en funció de la situació mèdica de l'assegurada a la data del termini màxim de baixa, és a dir el 27 de gener del 2018. En el cas que aquesta situació presenta després una evolució, l'assegurada pot demanar una revisió i *“pot decidir que es faci un nou examen per establir-ne el grau d'invalidesa actual”* (article 170 de la Llei 17/2008).

Les diferències d'entre l'avaluació de l'Àrea de Control Sanitari de la CASS són les següents:

La CASS es refereix únicament a l'apartat 2.2.4 del Barem "GENOU":

-Limitació moviments: "*La flexion ne peut s'effectuer au-delà de 110°; 5%*"; en el seu escrit d'apel·lació, la CASS explica que "*mentre que el peritatge la valora en un percentatge del 15 % perquè presenta una flexió de 90°; cal dir que en el moment en que el fet que l'assegurada fos intervinguda el dia 27 de febrer del 2018 pot donar lloc a aquesta discordança*" (pàgina 5 de l'escrit).

-amitrofia: 15 % ; les avaluacions coincideixen (paràgraf 2.4 del Barem).

-15 % per signes inflamatoris; és el màxim atorgat pel paràgraf 2.4 del Barem "*Sequelles musculaires et tendineuses*").

El perit judicial estima que s'ha d'aplicar el paràgraf 4.2.6 del Barem: "*séquelles portant sur le système nerveux végétatif et syndrômes algodystrophies*"

"Selon l'intensité des douleurs, des troubles trophiques et de l'atteinte articulaire: forme mineure sans troubles trophiques importants, sans troubles neurologiques et sans impotence 10% à 20%"

Segons el perit, en aquest cas seria del 20%.

Segons una definició mèdica, "*l'algodystrophie est une inflammation, souvent déclenchée par un traumatisme comme une intervention chirurgicale, même mineure*". En aquest cas, el perit es refereix a "*les imatges de la RMN effectuada en el decurs del primer trimestre de 2018*" (foli 122), és a dir després de la data del 27 de gener del 2018.

En conclusió, s'ha de confirmar l'avaluació del grau d'invalidesa a la data del 27 de gener del 2018, sense perjudici que l'assegurada pugui demanar una revisió, en aplicació de l'article 170 de la Llei 17/2008.

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 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 per la Sra. MGL contra la sentència dictada el 29 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 24 d'abril del 2018 és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

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.