

Núm. de Protocol: SS-0070-3/06
TSA: 34/07

S E N T È N C I A NÚM. 18-2008

PARTS:

Apel·lant: CASS
Representant: C.M.
Advocat: A.M.

Apel·lada: M.C.D.J.M.
Representant: C.F.
Advocat : J.R.

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President : M.I. Sr. Albert Andrés Pereira

Magistrats: M.I. Sr. Bernard Plagnet
M.I. Sr. Lluís Saura Lluvià

A la vila d'Andorra la Vella, el 29 de febrer de 2008

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número SS-0070-3/06.

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.

A N T E C E D E N T S D E F E T

1.- El Sr. M.C.D.J.M. va interposar recurs contra la resolució de la CASS de data 30 de novembre de 2006, confirmant en alçada la decisió del 29 de setembre anterior sol·licitant la seva anul·lació i que si li reconegué el grau d'incapacitat del 15 % pel que fa a l'element objectiu de la incapacitat i valorant en un 5 % l'element professional.

2.- En la sentència del 23 de juliol del 2007, el Tribunal de Batlles ha estimat parcialment la demanda promoguda pel Sr. M.C.D.J.M. i reconeix a l'interessat un percentatge de minva física del 15 %.

3.- En el seu recurs d'apel·lació de data 23 d'octubre del 2007, la CASS manifesta principalment que:

-s'ha fet una incorrecta valoració de la Guia Barem de Padovani i aporta un nou informe mèdic complementari de l'assessoria mèdica de la CASS.

La CASS ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 12 de desembre del 2007.

4.- En la seva contesta de data 13 de novembre del 2007, el Sr. M.C.D.J.M. manifesta principalment que la nova prova aportada per la CASS no es pot admetre arran d'aquesta segona instància i demana la confirmació íntegra de la sentència de primera instància i la condemna al pagament de les costes processals.

El Sr. M.C.D.J.M. ha confirmat els seus arguments en el seu escrit de conclusions de data 13 de novembre del 2007.

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

F O N A M E N T S D E D R E T

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 .- Per una resolució de data 29 de setembre de 2006 (veure foli 5), confirmada per una resolució de data 30 de novembre de 2006 (veure foli 12), la CASS ha reconegut al Sr. M.C.D.J.M. una minva física d'un 5 %. Aquestes resolucions es basen essencialment sobre un informe mèdic de l'assessoria mèdica de la CASS de data 27 d'octubre de 2006 (veure foli 53).

Segons un peritatge realitzat a petició del Sr. M.C.D.J.M., el seu IPP total i definitiu és d'un 20 % (veure foli 49).

Tercer .- La nova prova aportada en segona instància per la CASS no es pot admetre, segons les disposicions de l'article 64 de la Llei de la jurisdicció administrativa i fiscal.

Quart.- La sentència recorreguda es basa en l'informe del perit nomenat pel Batlle. Com ja ha jutjat varies vegades aquesta Sala, les conclusions des petits no vinculen al jutge però constitueixen un element important d'apreciació.

La controvèrsia dona lloc principalment a aplicar la Guia Barem de Padovani. La CASS manté que caldria aplicar el paràgraf següent: "Raideurs légères avec mouvements conservées dans le secteur favorable..... Dominant : 5"

El perit li aplica un altre paràgraf de la mateixa Guia Barem : "Raideurs sévères serrées en poignet (coté dominant) sans atteinte de la prono supination..... Dominant 15."

Podem remarcar que el perit ha fet un examen complet de la situació de l'interessat. En particular, ha assenyalat que « les seqüeles de l'accident laboral venen definides per una pèrdua de força del braç i canell drets de 2/3 en relació al braç esquerre i en una pèrdua de la mobilitat del canell dret a la flexió palmar –flexió dorsal- lateralització interna i lateralització externa (ja descrit abans) i sense afectació de la pronació i supinació » (veure foli 74). A més, l'interessat es dretà (veure foli 74); podem concloure que el seu percentatge de minva física s'ha de fixar en un 15 %.

Per contra, no aporta cap prova de pèrdua de guany i convé per tant de rebutjar la petició de l'element professional i la sentència s'ha de confirmar íntegrament.

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

D E C I S I Ó

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 CASS.

Segon: Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució de la CASS del 30 de novembre del 2006, i amb ella la decisió del 29 de setembre anterior, no és conforme a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

Tercer: Reconèixer el dret del demandant a que se li reconegui que presenta un percentatge de minva física del 15 %.

Quart : De no efectuar cap condemna en costes.

Aquesta sentència es 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.