



55 5071

SUPLI 2881/2019 1 / 5

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
CATALUNYA
SALA SOCIAL

NIG : [REDACTED]
EBO

Recurs de Suplicació: 2881/2019

[REDACTED]

Barcelona, 15 de novembre de 2019

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. 5489/2019

En el recurs de suplicació interposat per [REDACTED] a la sentència del Jutjat Social 10 Barcelona de data 30 de enero de 2019 dictada en el procediment Demandes núm. 383/2017 en el qual s'ha recorregut contra la part INSS, ha actuat com a ponent II·lm. [REDACTED]

ANTECEDENTS DE FET

Primer. En data 8 de mayo de 2017 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 30 de enero de 2019, que contenia la decisió següent:

"Que DESESTIMANDO la demanda interpuesta por [REDACTED] contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL,





debo ABSOLVER Y ABSUELVO a la parte demandada de todas las pretensiones deducidas contra ella en el presente pleito."

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

1.- [REDACTED] nacido el día [REDACTED], con D.N.I. núm. [REDACTED], se encuentra afiliado a la Seguridad Social y en situación asimilada al alta en el régimen general.

La profesión habitual del actor es de CAMARERO (hecho no controvertido)

2.- El actor presentó solicitud de incapacidad. En la tramitación del expediente administrativo fue examinado por la Unidad de Valoración Médica de Incapacidades que emitió informe en fecha 14-03-2017 con el siguiente resultado: "SINDROME DE FATIGA CRONICA. SIN LIMITACIONES PSICOSOCIALES NI FUNCIONALES". En fecha 31-03-2017 se dictó resolución por la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la

Seguridad Social por la que se declaraba que no había lugar a declarar al actor en ningún grado de incapacidad permanente derivada de enfermedad común y "denegar el derecho a prestaciones económicas porque no reúne el requisito de incapacidad permanente". (no controvertido y obra al expediente administrativo, folios 55 a 58 de autos)

3.- Contra dicha resolución fue interpuesta la oportuna reclamación en vía previa, que fue desestimada por resolución del Instituto Nacional de la Seguridad Social de fecha 09/05/2017. (no controvertido y obra al expediente administrativo, folio 60-61 de autos)

4.- El actor tiene como profesión habitual la de camarero

5.- La base reguladora no controvertida de la incapacidad permanente es de 1.130,41 euros y efectos desde el 14/03/2017.

6.- [REDACTED] presenta en la actualidad la siguiente patología:

-SINDROME DE FATIGA CRONICA -FIBROMALGIA 16/18 CON FUNCIONALISMO CONSERVADO

- TRASTORNO ADAPTATIVO MIXTO

- LUMBARTROSIS L4-L5 y L5-S1

-HIPOACUSIA NEUROSENSORIAL BILATERAL IRREVERSIBLE CON PERDIDA DE 18,8% DEL OIDO DERECHO Y DEL 33,8% DEL OIDO

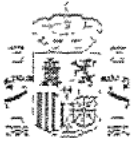
IZQUIERDO QUE SUPONE UNAPERDIDA AUDITIVA BINAURAL DEL 21,3% CON LEVE DEFICIT CONVERSACIONAL

LOS TRASTORNOS QUE PRESENTA SON CRONICOS Y LE LIMITAN SEVERAMENTE PARA CUMPLIR ACTIVIDADES LABORALES QUE REQUIERAN DE ESFUERZOS FISICOS DE ALTA INTENSIDAD Y DE ALTOS REQUERIMIENTOS INTELECTUALES

(informes médicos aportados por la actora, informes medico forense folios 116 a 118)

7.- En el informe de salud para reconocimiento de prestaciones sociales de la Generalitat Valenciana de fecha 5/4/2018 se le hizo el test de barthel con resultado 95-Dependencia leve. A fecha de juicio 30-01-2019 no consta se le haya reconocido ningún grado de discapacidad ni dependencia. (Documento 15 ramo prueba actora





ES COPIA

SUPLI 2881/2019 3 / 5

que se da por reproducido).

Tercer. Contra aquesta sentència la part actora va interposar un recurs de suplicació, que va formalitzar dins del termini. Es va donar trasllat a la part contrària la qual no impugnó. Es van elevar les actuacions a aquest Tribunal i es va formar aquest rotlle.

FONAMENTS DE DRET

PRIMER.- Enfront la sentència d'instància, que desestimà la demanda interposada pel la part actora en reclamació per incapacitat permanent absoluta o total, s'interposa per aquesta recurs de suplicació, el qual té per objecte la revisió de fets provats i també la infracció de normes substantives o de la jurisprudència que s'hi haurien comès. En el primer motiu de recurs, el demandant demana la modificació dels fets provats de la sentència en el sentit de afegir al síndrome de fatiga crònica que pateix el treballador la qualificació de greu, així com afegir la fibromialgia 18/18 amb severa limitació funcional. També fer constar dificultats de comprensió del llenguatge en ambients sorollosos per hipoacúsia. Finalment demana que s'incorpori la menció de que per la Generalitat de Catalunya li ha estat reconeguda una disminució del 65%. Com es sabut el procediment laboral es de instància única, de manera que per via de recurs de suplicació solament serà possible la modificació dels fets provats de la sentència del jutjat amb fonament exclusivament en proves documental o pericial que evidencin error del jutjat. En el cas present la magistrada "a quo" ha examinat i valorat la prova i ha demanat a més la perícia del Metge Forense, que pel seu prestigi i imparcialitat front a les contradictòries postures de les parts pot aclarir decisivament els dubtes que se li plantegin. I en aquest cas el jutjat ha seguit mol substancialment aquest peritatge en acceptar-lo en els fets provats, encara que la Sala entén que d'acord amb els mateixos havia de ser acceptat que el treballador pateix també fibromialgia, així com que per part de la Generalitat li ha estat reconegut el grau de disminució del 65%. Respecte de la disminució auditiva s'escau afegir, en ser coherent amb la mateixa la dificultat de audició en medis sorollosos.

En els aspectes abans mencionats s'escaurà la parcial modificació dels fets provats de la sentència.

SEGON.- En el segon motiu de recurs, emparat en l'apartat c) de l'article 193 de la LRJS, es denuncia com a infringits els articles 194.4 i 194.5 de la Llei General de la Seguretat Social i la jurisprudència d'aplicació del mateix, entenent que les lesions que el treballador pateix l'incapaciten per a la seva professió habitual i a més per a tota professió o ofici. A partir dels modificats fets provats de la sentència del jutjat referits a les seves lesions permanents, la fibromialgia i la fatiga crònica que pateix així com la disminució auditiva entenem que li causen importants limitacions per a la seva feina de cambrer en la qual ha de desenvolupar bipedestació i deambulació quasi contínues i desenvolupar en ambient sorollós converses que ha de comprendre adequadament per dur a terme la seva feina de atenció al públic.





Entenem però que amb la seva edat encara jove pot desenvolupar feines de caràcter sedentari o descansat, sense especial estrés, manipulació, vigilància etc. Sense tenir les dites limitacions per ara efectes impeditius de tota professió i ofici, per la qual cosa s'escaurà la parcial estimació del recurs i la declaració del demandant en situació de incapacitat permanent total per a la seva professió de cambrer amb dret a pensió vitalícia del 55% de la base reguladora mensual de 1130,41 euros mensuals i efectes de 14 de març de 2017.

DECIDIM:

ESTIMEM parcialment el recurs de suplicació interposat per [REDACTED] contra la sentència de 30 de gener de 2019 del Jutjat Social núm. 10 de Barcelona, que **REVOQUEM**; **ESTIMEM** parcialment la demanda i declarem el treballador en situació de incapacitat permanent total per a la seva professió habitual de cambrer, amb dret a una pensió vitalícia del 55% de la base reguladora mensual de 1130,41 euros mensuals i efectes de 14 de març de 2017.

Notifiqueu aquesta resolució a les parts i a la Fiscalia del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya i expediu-ne un testimoniatge que quedarà unit al rotlle. Incorporeu l'original al llibre de sentències corresponent.

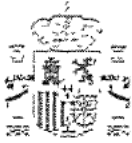
Un cop sigui ferma la sentència caldrà remetre al Jutjat d'instància les seves actuacions ja que és l'òrgan judicial competent per executar-la.

Aquesta resolució no és ferma i es pot interposar en contra recurs de cassació per a la unificació de doctrina, davant la Sala Social del Tribunal Suprem. El dit recurs s'haurà de preparar mitjançant escrit amb signatura d'Advocat i adreçat a aquesta Sala, on s'haurà de presentar en el termini dels deu dies següents a la notificació, amb els requisits establerts a l'Art.221 de la Llei Reguladora de la Jurisdicció Social.

Així mateix, de conformitat amb allò disposat l'article 229 del text processal laboral, tothom que no ostenti la condició de treballador o drethavent o beneficiari del règim públic de la Seguretat Social, o no gaudeixi dels beneficis de justícia gratuïta legalment o administrativa reconeguts, o no es trobi exclòs pel que disposa l'article 229.4 de la Llei Reguladora de la Jurisdicció Social, consignarà com a dipòsit al moment de preparar el recurs de cassació per unificació de doctrina la quantitat de 600 euros en el compte de consignacions que la Sala té obert en el BANC SANTANDER, n° 0937 0000 66, afegint a continuació sis dígits. Els quatre primers són els corresponents al número de rotlle de suplicació i els altres dos els dos últims números de l'any del rotlle esmentat. Per tant, el compte consta de setze dígits.

La consignació de l'import de la condemna, d'acord amb el que disposa l'art. 230 de la Llei Reguladora de la Jurisdicció Social, quan així procedeixi, cal acreditar-la al temps de preparar el recurs en aquesta Secretaria i s'efectuarà en el compte de la Sala, amb el núm. 0937 0000 80, afegint a continuació sis dígits. Els quatre primers són els corresponents al número de rotlle de suplicació i els altres dos els dos últims números de l'any del rotlle esmentat. Per tant, el compte consta de setze dígits.





ES COPIA

SUPLI 2881/2019 5 / 5

També és possible substituir la consignació en metàl·lic per l'assegurament de la condemna mitjançant un aval bancari emès per una entitat de crèdit. El document haurà de ser de duració indefinida i a pagar a primer requeriment.

Si el dipòsit o la consignació no és fan de forma presencial sinó mitjançant transferència bancària o per procediments telemàtics, a les dites operacions hauran de constar les següents dades:

El compte bancari al que es remetrà la quantitat és IBAN ES 55 0049 3569 920005001274. A la dada de "ordenant" caldrà indicar el nom de la persona física o jurídica que fa l'ingrés i el seu NIF o CIF. Com a "beneficiari" ha de constar la Sala Social del TSJ de Catalunya. Finalment, a "observacions o concepte de la transferència" cal introduir els 16 dígitos que consten en els paràgrafs precedents respecte al dipòsit i la consignació fets de forma presencial.

Així ho pronunciem, ho manem i ho signem.

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





TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
CATALUNYA
SALA SOCIAL

Passeig Lluís Companys s/n
Barcelona
934866175

MARTA SERRA DÍAZ
C. Muntaner, 177 pral. A
Barcelona 08036 Barcelona

LETRADA DE LA ADM. DE JUSTICIA D/DÑA. ROSA EGEA GRAS. (rf0002)-R-

IMPORTANTE: SI PROCEDIERE, UNA VEZ FIRME LA SENTENCIA, EL IMPORTE DEL PRINCIPAL Y DE LA CONDENA EN COSTAS , DEBERÁ INGRESARSE EN LA CUENTA DE CONSIGNACIONES DEL JUZGADO DE LO SOCIAL CORRESPONDIENTE, DEBIENDO SOLICITAR EL NÚMERO DE CUENTA EN EL MISMO.

CÉDULA DE NOTIFICACIÓN DE PROVIDENCIA Y DE SENTENCIA

En el rollo de Sala núm.: **2881/2019** formado para resolver el recurso de suplicación interpuesto contra resolución dictada por el Juzgado Social 10 Barcelona en los autos Demandas núm. 383/2017 la Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña, ha dictado, providencia de votación y fallo y con fecha 15/11/2019 la sentencia que por copia autorizada se acompaña a la presente.

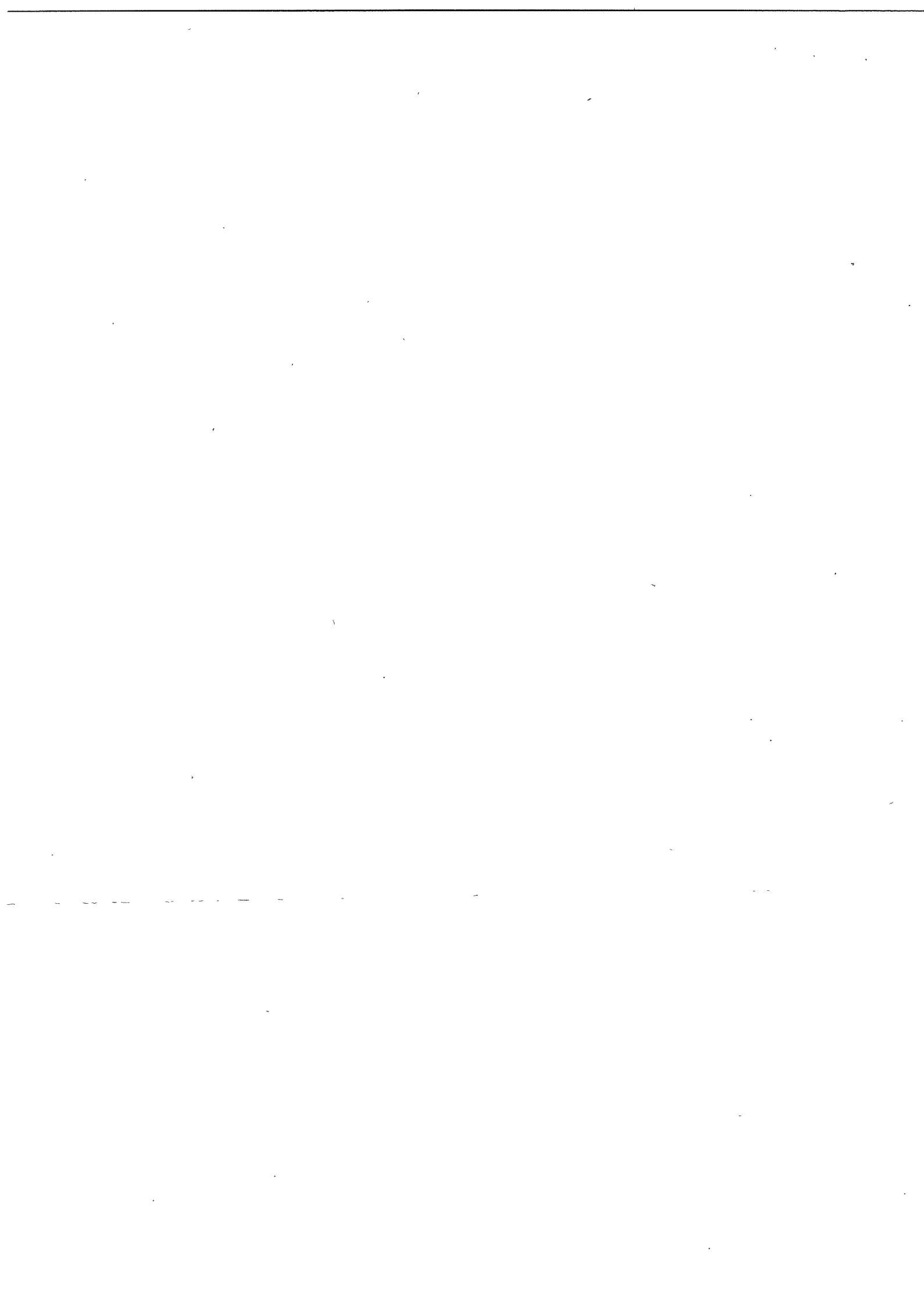
Se le hace saber que tal resolución no es firme y que contra la misma puede interponerse Recurso de Casación para la Unificación de Doctrina con los requisitos y advertencias legales que constan en la sentencia que se notifica.

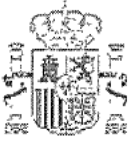
En aplicación de la Ley Orgánica 15/1.999, de 13 de diciembre, de Protección de Datos de Carácter Personal, se advierte a las partes de que los datos de carácter personal contenidos en el procedimiento tienen la condición de confidenciales y está prohibida la transmisión o comunicación a terceros por cualquier procedimiento, debiendo ser tratados única y exclusivamente a los efectos propios del mismo procedimiento en que constan.

Y para que sirva de notificación en forma a la persona que se indica, libro la presente que firmo en Barcelona a veinte de noviembre de dos mil diecinueve.

LA LETRADA DE LA ADM. DE JUSTICIA







TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA
CATALUNYA
SALA SOCIAL

ES COPIA

Recurso de suplicación: 2881/2019
Recurrente: [REDACTED]
Recurrido: INSS
Reclamación: Invalidez grado
JUZGADO SOCIAL 10 BARCELONA

DILIGENCIA.- En Barcelona, a trece de noviembre de dos mil diecinueve.

Se extiende la presente para hacer constar el estado que mantiene el procedimiento. Paso a dar cuenta a la Sala. Doy fe.

PROVIDENCIA.-

[REDACTED]

En Barcelona, a trece de noviembre de dos mil diecinueve.

Dada cuenta; se señala para deliberación, votación y fallo en el presente procedimiento el próximo día 14 de noviembre de 2019.

Así lo acordó la Sala y firma el/la Ilmo/a. Presidente. Doy fe.

DILIGENCIA.- Barcelona a la misma fecha.
Seguidamente se cumple lo acordado. Doy fe.



