

Id Cendoj: 35016330012007100347  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Contencioso  
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 266/2004  
Nº de Resolución: 289/2007  
Procedimiento: PROCEDIMIENTO ORDINARIO  
Ponente: FRANCISCO JAVIER VARONA GOMEZ-ACEDO  
Tipo de Resolución: Sentencia

### **SENTENCIA nº 289/07**

ILMO. SR. PRESIDENTE

D. Francisco J. Gómez Cáceres

ILMO. SRES. MAGISTRADOS

D. Jaime Borrás Moya

D. Javier Varona Gómez Acedo (Ponente)

En Las Palmas de Gran Canaria , a 4 DE MAYO DE 2007 .

Visto por esta Sección TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CANARIAS. SALA DE LO CONTENCIOSO - ADMINISTRATIVO. Sección Primera. , integrada por los Sres. Magistrados, anotados al margen, el recurso Contencioso - Administrativo nº 0000266/2004 , interpuesto por Dña. Eugenia , representado el Procurador de los Tribunales Dña. Beatriz De Santiago Cuesta y dirigido por el abogado D Felix Monzón , contra la Comunidad Autónoma , habiendo comparecido, en su representación y defensa el letrado de los Servicios Jurídicos del Gobierno de Canarias .

### **ANTECEDENTES DE HECHO**

PRIMERO.- Objeto del recurso: La Resolución de la Dirección General de Personal de la Consejería de Educación de fecha 15 de enero de 2004, por la que se acuerda la jubilación de la recurrente por incapacidad permanente para el servicio

SEGUNDO.- La representación de la demandante interpuso recurso contencioso-administrativo contra dicho acto, formalizando demanda con la súplica de que se dicte sentencia por la que se declare la nulidad del acto administrativo impugnado "y se declare la incapacidad permanente absoluta para cualquier profesión"

TERCERO.- La Administración demandada contestó a la demanda, oponiéndose a ella e interesando una sentencia desestimatoria del recurso interpuesto.

CUARTO.- No se recibió el proceso a prueba, se señaló día para votación y fallo del presente recurso en cuyo acto tuvo lugar su realización.

Se han observado las prescripciones legales que regulan la tramitación del recurso cuya cuantía es indeterminada.

Es ponente el Ilmo. Sr. Don Javier Varona Gómez Acedo, que expresa el parecer de la Sala.

### **FUNDAMENTOS DE DERECHO**

PRIMERO.- Se somete a consideración de la Sala, la Resolución del Director General de Personal

Docente de la Consejería de Educación autonómica antes reseñada relativa a la jubilación por incapacidad permanente para el servicio de la demandante.

Aun cuando la demanda no es un ejemplo de claridad en la exposición debemos entender que muestra su disconformidad la recurrente en relación a tal Resolución, entendiéndose que la enfermedad padecida la incapacita no sólo para su ocupación habitual sino para cualquier tipo de trabajo, debiéndose dictar Resolución que se encuadre dentro del grado de incapacidad permanente absoluta para todo trabajo.

La representación de la Administración en una prolija pero poco esclarecedora exposición, no combate realmente la pretensión de la actora sino que se extiende en consideraciones sobre el procedimiento seguido, ( que sin embargo nadie ha cuestionado) y sobre el contenido de la resolución de jubilación.

SEGUNDO.- El *art. 25 del Real decreto legislativo 4/2000* señala que:

"Efectos de la incapacidad permanente total y absoluta

1. La incapacidad permanente total y la incapacidad permanente absoluta darán lugar a la jubilación del funcionario de acuerdo con la legislación en vigor."

Por su parte el *artº 23* del propio texto legal precisa que : Es incapacidad permanente la situación del funcionario que, después de haber estado sometido al tratamiento prescrito y de haber sido dado de alta médicamente, presenta reducciones anatómicas o funcionales graves que disminuyan o anulen su capacidad para el servicio. No obstará a tal calificación la posibilidad de recuperación de la capacidad de trabajo del incapacitado, si dicha posibilidad se estima médicamente como incierta o a largo plazo. La incapacidad permanente habrá de derivarse, cualquiera que sea su causa, de la situación de incapacidad temporal.

2. La incapacidad permanente se clasifica con arreglo a los siguientes grados:

a) Incapacidad permanente parcial para la función habitual: es la que, sin alcanzar el grado de total, produce al funcionario una limitación para el desempeño de las funciones de su Cuerpo, Escala o plaza.

b) La incapacidad permanente total para la función habitual: es la que inhabilita al funcionario para la realización de todas o de las fundamentales funciones de su Cuerpo, Escala o plaza.

c) Incapacidad permanente absoluta para todo trabajo: es la que inhabilita por completo al funcionario para toda profesión u oficio.

d) Gran invalidez: es la situación del funcionario afecto de incapacidad permanente absoluta que, como consecuencia de pérdidas anatómicas o funcionales, necesita de la asistencia de otra persona para realizar los actos más elementales de la vida, tales como vestirse, desplazarse, comer o análogos.

3. Se entiende por función habitual del funcionario, la desempeñada por éste al tiempo de sufrir el accidente común o en acto de servicio o como consecuencia de él, o la que viniera realizando en caso de enfermedad durante el período de tiempo anterior a la incapacidad, que se determina en el Reglamento General del Mutualismo Administrativo.

En el informe de la Inspección Medica que sirve de fundamento a la resolución de jubilación se contiene las siguientes consideraciones medicas. "Antecedentes: La paciente tiene antecedentes de **Fibromialgia** con astenia frecuente desde 1999, síndromes depresivos desde 1986, migrañas, discopatía degenerativa L5 S1 desde 1994, y gastritis crónica desde 2000 con pirosis y regurgitación ácida.

Actualmente, presenta fibromilagia en tratamiento , síndrome depresivo en tratamiento con insomnio refractario, cambios degenerativos artrósicos mas manifiestos en C5-C6 y C6-C7 y discopatía degenerativa L5-S1, reflujo gastroesofágico severo que requiere intervención quirúrgica, faringitis crónica con lesiones típicas en laringe por RGE y bocio nodular no compresivo."

Por su parte el informe clínico acompañado con la demanda y emitido por especialista en Neuropsiquiatria se dice "Esta enfermedad psiquica se ha cronificado, evolucionando con periodos de agravación y mejoría, quedando estable una Personalidad postprocesal que ha afectado básicamente a su vertiente afectiva e ideacional.

La enfermedad diagnosticada restringe de manera acusada, muy acusada, pero siempre habitual, sus capacidades de obrar, de entender el alcance y las consecuencias de sus actos y sobre todo no resulta posible, en el aspecto de la enfermedad en que se halla, que sea capaz de concienciar, de darse cuenta de la trama compleja que forma parte de las motivaciones auténticas de su conducta o conductas dada su labilidad anímica.

Está afectada la capacidad para comportarse en el sentido de subvenir a las necesidades materiales de su existencia, resultando impredecibles sus actos cuando de lo que se trata es de atender, preocuparse, guardarse, deliberar, sobre sus comportamientos y mecanismos de autocontrol.

Dichas alteraciones producen una incapacidad notoria para el desarrollo de cualquier actividad social o laboral.

Sigue siendo necesario un control y tratamiento especializado por un periodo indeterminado de tiempo siendo previsible un empeoramiento al añadirse a las enfermedades de base el deterioro fisiológico de la edad.

DIAGNÓSTICO: TRASTORNO DEPRESIVO MAYOR CON SINTOMAS PSICÓTICOS

MIGRAÑA DISRITMICA Y NEUROSIS DISRITMICA

ESPONDILOARTROSIS

Ciertamente los dos informes médicos serían suficientes para justificar la jubilación por incapacidad permanente absoluta, pero significativamente del informe neuro psiquiátrico se deduce que la incapacidad que padece la demandante para el ejercicio de la docencia, se extiende también para cualquier otro trabajo o actividad, por lo cual la resolución recurrida debió recoger como causa de la jubilación la incapacidad permanente absoluta para todo trabajo de la demandante por lo que el recurso debe ser estimado.

CUARTO.- No se aprecian motivos para hacer especial pronunciamiento sobre las costas, de conformidad con lo dispuesto en el *artículo 139.1 de la Ley de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa*.

Por ello, vistos los artículos citados y demás de general aplicación, por la autoridad que nos confiere la Constitución decidimos

## FALLO

Que debemos estimar y estimamos el recurso Contencioso-Administrativo interpuesto por la representación procesal de D<sup>a</sup> Eugenia frente al acto antes identificado que anulamos en el particular referido a que la incapacidad permanente es absoluta para todo trabajo, sin imposición de costas.

Así, por esta nuestra sentencia, testimonio de la cual será remitida en su momento a la oficina de origen, junto con el expediente, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.-

Notifíquese esta sentencia a las partes haciéndoles saber que contra la misma no cabe recurso ordinario alguno.

PUBLICACIÓN.-Leída y publicada ha sido la Sentencia anterior en el día de su fecha por el Ilmo. Sr. Magistrado Ponente don Javier Varona Gómez Acedo en audiencia pública de lo que yo, el Secretario de la Sala, certifico.