

STS de 23 de maig de 2008, recurs 10418/2003

*La declaració d'incapacitat permanent total no impedeix el passí a la situació de segona activitat* (accés al text de la sentència)

Aquest cas s'inicia amb una resolució de la Direcció Provincial de l'INSS que declara el recurrent en situació d'incapacitat permanent total per a la seva professió habitual de policia local, derivada d'accident de treball. El funcionari sol·licita el passí a la segona activitat però l'Administració, un cop rebuda la notificació de l'INSS, inicia expedient de jubilació per incapacitat i resol la jubilació. Al·legant que ja no estava en situació de servei actiu, li denega la sol·licitud de segona activitat.

La llei de la funció pública de la comunitat autònoma estableix que: "*Por enfermedad, en todo momento, cuando las condiciones físicas o psíquicas del funcionario así lo aconsejen y no sea susceptible de ser declarado en situación de invalidez permanente absoluta, los miembros de las policías locales pasarán a ocupar destinos calificados de segunda actividad, con el fin de garantizar la plena aptitud psicofísica de la persona, así como la eficacia en el servicio*".

L'Administració interpreta que com que la segona activitat està encaminada a seguir prestant servei en el Cos és incompatible amb la declaració d'incapacitat permanent total, i per tant el funcionari s'ha de jubilar.

Però el TS rebutja els arguments de l'Administració i conclou que **la declaració d'incapacitat permanent total no és incompatible amb una segona activitat, ja que les limitacions sofertes no impedeixen la realització d'altres tasques**. Caldrà determinar en cada cas, i a la llum dels informes tècnics corresponents, quines funcions pot desenvolupar la persona incapacitada.

El TS considera que no és d'aplicació als policies locals la conseqüència de jubilació per incapacitat permanent prevista per als membres del Cos Nacional de Policia. La normativa de protecció social d'aquests últims, el règim de classes passives, no reconeix diferents graus dins la situació d'incapacitat permanent. En canvi, **els policies locals es regeixen pel règim general de la Seguretat Social, que sí que diferencia la incapacitat absoluta de la total**.

El TS denega la interposició d'una qüestió d'inconstitucionalitat contra la llei autonòmica, que l'Administració fonamenta en la vulneració de la *Ley Orgánica 2/1986, de 13 de marzo, de Fuerzas y Cuerpos de Seguridad*. Però la legislació autonòmica no regula la jubilació forçosa dels policies locals, sinó que es limita a configurar una situació administrativa especial, la segona activitat, que conté elements diferenciadors dels existents al Cos Nacional de Policia, perquè deriven de la possibilitat que els policies locals no siguin declarats només en situació d'incapacitat permanent absoluta sinó també total (art. 137 LGSS).