

STS de 2 de juliol de 2012, recurs 3256/2011

Reconeixement de pensió d'incapacitat permanent total a un bomber, que passa a la situació de segona activitat (accés al text de la sentència)

Un bomber, després d'haver rebut resolució de l'INSS reconeixent la seva situació d'incapacitat permanent total i, conseqüentment, el dret a la pensió equivalent al 55% de la base reguladora, **passa a la situació de segona activitat** prevista a l'art. 1.1 del *Decret 241/2001, de 12 de setembre, pel que es regula la situació de segona activitat del personal al servei del cos de bombers de la Generalitat*.

Posteriorment, **l'INSS revisa la incapacitat d'aquest empleat públic** i, en entendre que la situació de segona activitat ha modificat les seves funcions, **varia també el grau, convertint-se en una incapacitat permanent parcial**, fet que suposa el cobrament de la indemnització prevista en la LGSS i l'extinció de la pensió que percebia. **Es planteja si, efectuada aquesta revisió per part de l'INSS, s'ha afectat l'essència del reconeixement inicial de la pensió per incapacitat permanent total.**

Per tal de resoldre la qüestió, **el TS reitera doctrina sobre el concepte de professió habitual**, clau per a determinar la compatibilitat entre les situacions derivades d'incapacitat permanent i el treball. Des d'aquesta perspectiva, **la compatibilitat** entre la pensió d'incapacitat permanent total i el salari que pugui percebre el treballador en la mateixa empresa o en una altra de diferent, **sembla condicionada a què les noves funcions no coincideixin amb aquelles que van donar lloc a la pròpia pensió**. En el supòsit que ens ocupa, **a l'hora de determinar la minva de rendiment que pogués patir el sol·licitant, s'ha d'atendre al conjunt d'activitats que integren aquella professió habitual**, no tan sols les que pugui exercir com a segona activitat, sobretot quan, com ha quedat provat en aquest cas, persisteix la patologia que va donar lloc a la incapacitat permanent.

En conclusió, tal com ja havia fet la sentència d'instància, **el TS declara compatible la tasca declarada en segona activitat amb el dret a seguir percebent la pensió d'incapacitat permanent total** que li va ser reconeguda en un primer moment.