

Id Cendoj: 35016340011999100235  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 1377/1997  
Nº de Resolución: 439/1999  
Procedimiento: SOCIAL  
Ponente: HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ  
Tipo de Resolución: Sentencia

Recurso nº 1377/97

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE CANARIAS

SALA DE LO SOCIAL

mcm.

Recurso Nº 1377/97

Secretaria: M<sup>a</sup>. EUGENIA CALAMITA DOMINGUEZ.

Ilmos. Sres:

D. M JESUS GARCIA HERNÁNDEZ

D. HUMBERTO GUADALUPE HERNÁNDEZ

D. JUAN JIMENEZ GARCIA -----

Las Palmas de Gran Canaria, a 23 de Abril de 1.999.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Canarias, compuesta por los Ilmos. Sres citados al margen.

EN NOMBRE DEL REY

ha dictado la siguiente

### ***S E N T E N C I A n ° 439/99***

En el recurso de suplicación interpuesto por el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, contra la sentencia de fecha 18.9.97, dictada por el JUZGADO SOCIAL DE GILDAR de esta Provincia , en los autos de juicio 239/97, sobre PRESTACIONES, ha actuado como ponente el

### **ANTECEDENTES DE HECHO**

PRIMERO.- Según consta en autos se presentó demanda por D. Ricardo contra INSS y TESORERIA GENERAL SEGURIDAD SOCIAL, y que en su día se celebró la vista, dictándose sentencia con fecha 18.9.97 por el JUZGADO SOCIAL DE GILDAR de esta Provincia .

SEGUNDO.- En la sentencia de instancia y como hechos probados se declararon los siguientes: 1º 7 El demandante D. Ricardo , empaquetador de plátanos de profesión, afiliado al Régimen General de la

Seguridad Social con el número NUM000 ; nacido el 31 Marzo 1.941, que inició proceso de baja médica por enfermedad común el 26 Noviembre 1.990. El actor fue a la Comisión de Evaluación de Incapacidades, dando lugar a la resolución de la Dirección Provincial del INSS de fecha 17 Marzo 1997 en el sentido de NO declararlo en situación de Invalidez Permanente en grado alguno. El Equipo de Valoración de Incapacidades dictaminó, el 13 Enero 1997 que el actor padece: **Fibromialgia** , con canal estrecho congénitamente, y cambios de discopatía degenerativa a nivel de últimos espacios lumbares. No hernia discal, ni comprensión radicular. Las limitaciones orgánicas y funcionales: no se observan. Contra 1ª referida resolución interpuso reclamación previa de fecha 15 Abril 1997. Sobre la que recayó resolución desestimatoria de fecha 9 Mayo 1997. La base reguladora del actor, según consta en el expediente administrativo asciende a 89.925 pesetas. 2º ) E1 actor sufre los siguientes padecimientos: 1.- Artritis reumatoide de 10 años de evolución que afecta rodillas, codos, lumbares, tobillos y pies, parestesis en MM. II. 2.- Rigidez matutina en mano 30-60 minutos. 3.- Calcificación del ligamento longitudinal anterior. 4.- Espondilolistesis L4- L5 grado I 5.- Canal estrecho a nivel L4- L5. Protusión discal a nivel L5- S1, L4- L5 y L3 L4. 6.T Radiculopatía L5 bilateral incipiente y polineuropatía sensitiva en MM. II. 7.- Diabetes Mellitus no insulino dependiente. Estos padecimientos le incapacitan para la flexión lumbar con irradiación a ambas extremidades, no pudiendo cargar pesos superiores a los 25 kilogramos ni cargar con la columna en flexión, tampoco permanecer en bipedestación superior a 2 horas, sin que la medicación consiga evitar la evolución de la patología. 3º j La profesión habitual es la empaquetador de plátanos, siendo las tareas propias de su profesión las siguientes: cargar, traslado y descargar racimos de plátanos, desmanillado de plátanos.

TERCERO.- La sentencia de instancia contiene el siguiente Fallo: Estimar íntegramente la demanda planteada por D. Ricardo contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y la TESORERÍA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, y declaración que el demandante se encuentra afecto de Invalidez Permanente por enfermedad común, en el grado de Incapacidad Permanente Total para su profesión habitual de empaquetador de plátanos y condeno las demandadas a que se le abone al demandante una pensión de cuantía del 55 por 100 de su base reguladora de 89.925 pesetas, con efectos económicos a partir del 13 Enero 1997. La prestación reconocida será incrementada en el 20 por 100 de la base reguladora tomada para determinar la cuantía de la pensión reconocida en esta sentencia y con los efectos económicos del 13 Enero 1.997. " .

CUARTO.- Contra dicha sentencia se interpuso recurso de suplicación por la parte demandada, no siendo impugnado de contrario, remitidos los autos a esta Sala, señalándose fecha para la votación y fallo de la resolución, habiéndose cumplido con las formalidades legales.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La sentencia de instancia estima la pretensión del actor y lo declara en situación de Incapacidad Permanente Total para su profesión habitual, dejando sin efecto la resolución del INSS que le denegaba la prestación por considerar que las lesiones que padece no alcanzan un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral para ser constitutivas de invalidez Permanente. Frente a la misma se alza la Entidad Gestora mediante el presente recurso de suplicación, articulado a través de un motivo de revisión fáctica y otro de censura jurídica.

Así, en primer lugar y al amparo del apartado b) del *artículo 191 de la Ley de Procedimiento Laboral* , pretendiendo la revisión de los hechos probados, y en concreto proponiendo como redacción alternativa el hecho probado 2º J la siguiente: "... El actor sufre los siguientes padecimientos artritis reumatoide de 10 años de evolución que afecta rodillas, codos, lumbares, tobillos y pies, parestesis en MM. II. rigidez matutina en mano 30-60 minutos; calcificación del ligamento longitudinal anterior; espondilolistesis L4- L5 grado I; canal estrecho a nivel L4- L5, protusión discal a nivel L5- S1, L4- L5 y L3- L4, radiculopatía L5 bilateral incipiente y polineuropatía sensitiva en MM. II. diabetes mellitus no insulino dependiente. Estos padecimientos le incapacitan para flexión lumbar con irradiación a ambas extremidades, no pudiendo cargar pesos superiores a los 25 Kilogramos ni cargar con la columna en su flexión, tampoco permanecer en bipedestación superior a dos horas, sin cambiar de posición y puede realizar la carga de pesos, estando limitado para hacerlo por ejemplo más de un 50% del tiempo de la jornada laboral. En la actualidad el actor continúa sometido a rehabilitación".

Tal motivo ha de rechazarse, en primer lugar porque de hecho no altera el hecho probado reproduciendo literalmente el mismo, e incluyendo una mínima adición que ni modifica los hechos probados ni afecta a la valoración general de las lesiones que ha hecho el Juzgador de instancia y en 2º ) lugar porque tal pretensión revisoria es irrelevante o intrascendente habida cuenta el sesgo que ha de tomar la presente resolución.

SEGUNDO.- En segundo lugar, y al amparo del *artículo 191 letra c) de la Ley de Procedimiento Laboral*, alega la recurrente infracción de normas sustantivas y, en concreto, del *artículo 134 en relación con el 13 7.4 de la Ley General de la Seguridad Social*, por entender que el actor, de profesión peón agrícola en el sector platanero, puede realizar sus tareas habituales de las lesiones que padece.

Para dar solución al recurso hay que partir de la descripción que hace el artículo 137.4 de la Incapacidad Permanente Total, según el cual es aquella que impide al trabajador la realización de todas o las fundamentales tareas de su profesión, pudiendo dedicarse a otra distinta.

Del inalterado relato fáctico resulta que el actor es peón agrícola, realizando labores de esfuerzo, constitutivas en la carga y manipulación de pesos, pues se encarga de cargar las piñas de plátanos en las fincas, trasladarlas al camión y descargarlas en el empaquetado, tareas incompatibles con las graves lesiones lumbares que padece, teniendo contraindicado siempre el informe pericial del Médico Forense, que el Juez de instancia, transcribe en la sentencia, cargar pesos superiores a 25 Kgrs., por lo que es evidente que el demandante no puede llevar a cabo con profesionalidad, rendimiento y eficacia en conjunto a actos nucleares que componen su profesión, lo que obliga a rechazar el motivo y desestimar el recurso, confirmando la sentencia de instancia.

Vistos los preceptos legales citados, sus concordantes y demás disposiciones de general y pertinente aplicación,

## **FALLO**

Desestimamos el recurso interpuesto por el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, contra la sentencia de fecha 18.9.97, dictada por el JUZGADO SOCIAL DE GALDAR de esta Provincia y, confirmamos la misma.

Notifíquese esta sentencia a las partes en legal forma y al Ministerio Fiscal, y una vez firme, devuélvanse los autos originales al juzgado de lo Social de procedencia, con testimonio de esta Resolución, procediéndose al archivo del Rollo, sin más trámite.

Así por esta nuestra sentencia, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.