

Id Cendoj: 35016340002001100012
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 0
Nº de Recurso: 18/2000
Nº de Resolución: 1056/2001
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: RAFAEL ANTONIO LOPEZ PARADA
Tipo de Resolución: Sentencia

TRIB. SUPERIOR JUSTICIA SALA SOCIAL

LAS PALMAS

SENTENCIA: 01056/2001

ROLLO Nº RSU 18 /2000

40125

SALA DE LO SOCIAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE LA COMUNIDAD AUTONOMA DE CANARIAS

En LAS PALMAS a veinte de Diciembre de dos mil uno.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS formada por los Ilmos. Sres D. HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ Presidente DÑA. MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ Y D. RAFAEL A. LOPEZ PARADA Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

S E N T E N C I A

En el recurso de suplicación interpuesto por I.N.S.S. contra la sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 5 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de fecha siete de Julio de mil novecientos noventa y nueve, dictada en los autos de juicio nº 801/97 en proceso sobre PRESTACIONES, y entablado por DÑA. Marta contra I.N.S.S. y T.G.S.S.

Es Ponente el Ilmo. Sr. Magistrado D. /ña RAFAEL A. LOPEZ PARADA, quien expresa el criterio de la Sala.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- La única instancia del proceso en curso se inició por demanda y terminó por sentencia, cuya relación de hechos probados es la siguiente: 1º.- Que Doña Marta , nacida en fecha 29.06.1939, y con D.N.I. núm. NUM000 está encuadrada en el Régimen Especial de Empleadas del. Hogar con el número de afiliación NUM001 . 2º.- Que en fecha 17.03.97, la Comisión de Evaluación de Incapacidades de la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social, visto el Dictamen emitido por la unidad de valoración Médica de Incapacidades determina el siguiente cuadro residual: 1. Espondiloartrosis y Gonartrosis incipiente moderada, Toracalgia residual Postraumática. Dudosa Fibriomalgia, sin que se observen limitaciones orgánicas y funcionales de forma significativa. 3º.- Que en fecha 06.06.97, dícese, registro de salida, la entidad gestora comunica a la actora, resolución por la que se procede a denegar prestación de invalidez por no alcanzar, las lesiones que padece, un grado suficiente de disminución de su

capacidad laboral, para a ser constitutivas de una invalidez permanente, según lo dispuesto en el artículo 137 de la L.G.S.S., aprobada por R.D. L. 1/1994, de 20 de junio (BOE 26/06/94), en relación con el artículo 134.1 de la misma disposición la redacción dada por la Ley 42/1994, de 30 de diciembre (BOE 31/12/94), en relación con el art. 28.2 del Decreto 2346/1969, de 25 de Septiembre (BOE 15/10/69).- Resolución contra la que la actora formula reclamación previa en fecha 01.07.97, solicitando reconocimiento de invalidez permanente en grado de absoluta para todo tipo de trabajo, y subsidiariamente total para su profesión habitual que fue denegada por resolución de fecha 11.08.97, interponiendo ésta entonces la demanda que encabeza las presentes actuaciones. 4º.- Que la actora de 57 años de edad a la fecha del hecho causante y de profesión empleada de hogar, padece: - Dolor torácico postfractuario al toser y estornudad debido a las múltiples fracturas costales consecuencias de accidente de tráfico sufrido en el año 1993 (informe alta ICOTT). - Toracalgia residual que precisa tratamiento antiálgico y que empeora con los esfuerzos. Precisa rehabilitación respiratoria y funcional. Refiere disnea a mediados esfuerzos. (Informe Hospital Ntra. Sra del Pino 05/10/94). - Leve restricción pulmonar. Esfuerzo submaxilar (12.06.95).- Artrosis primaria vertebral y periférica. Síndrome de Fibromialgia. Limita a la actora a la flexoextensión de su columna, a movimientos bruscos de rotación o torsión, a deambulación por terrenos irregulares, subir y bajar escaleras, bipedestación prolongada y sobrecarga de sus articulaciones. (Informe Clínico servicio Reumatología del Hospital Ntra. Sra. del Pino (23.10.96). - Gonalgias bilaterales que se corresponden con signos degenerativos moderados. (Informe Centro Salud 06.02.96).- Espondiloartrosis incipiente con imagen de deformidad en porción ant superior de C5 gonartrosis grado I (Centro CAE 11.07.96). 5º.- Que la base reguladora mensual de la actora es de 52.087 ptas.

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: Que estimando parcialmente la demanda promovida por Doña Marta , contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y la TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, debo declarar a la actora afecta de una situación de invalidez permanente en el grado de total para su profesión habitual de empleada de hogar, derivada de enfermedad común, por lo que debo condenar a las demandadas a estar y pasar por esta declaración y al INSS al abono de una pensión equivalente al 55% de su base reguladora mensual de 52.087 pesetas, con fecha de inicio el 17.03.97.

TERCERO.- Frente a dicha resolución se interpuso el recurso de Suplicación, que fue impugnado de contrario.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Por el Instituto Nacional de la Seguridad Social se recurre en suplicación contra la sentencia de 7 de julio de 1999 del Juzgado de lo Social número cinco de Las Palmas de Gran Canaria, dictada en los autos del juicio número 801/1997. Como primer motivo de recurso y al amparo de la letra b del artículo 191 de la Ley de Procedimiento Laboral, se pretende una modificación de los hechos declarados probados y, en concreto, del ordinal cuarto de la sentencia recurrida, con objeto de reformar los padecimientos y limitaciones que se declara sufría la actora y sustituirlos por los resultantes del informe del equipo de valoración de incapacidades, algo que no puede prosperar por cuanto frente a dicho informe la magistrada a quo ha valorado sustancialmente la prueba pericial practicada y desde luego del informe del EVI en el que se fundamenta la pretensión revisoria no resulta que aquella haya cometido error en la valoración efectuada.

SEGUNDO.- Como segundo motivo de recurso y al amparo de la letra c del artículo 191 de la Ley de Procedimiento Laboral, se denuncia por la entidad recurrente la vulneración por la sentencia de instancia del artículo 137.4 de la Ley General de la Seguridad Social, por entender que los padecimientos de la actora no son constitutivos de incapacidad permanente total para la profesión habitual. Pero del inmodificado relato fáctico de la sentencia de instancia resulta que ésta, de profesión empleada de hogar, presenta dolores torácicos consecuencia de un accidente con fracturas múltiples sufridos en 1993 que le produce disnea a medianos esfuerzos y además padece **fibromialgia** y artrosis incipiente que limita a la actora a la flexoextensión de la columna, a movimientos bruscos de rotación o torsión, a deambulación por terrenos irregulares, subir y bajar escaleras, a bipedestación prolongada y sobrecarga de sus articulaciones. Como consecuencia debe decirse que no se ha infringido en la sentencia recurrida lo dispuesto en el artículo 137.4 de la Ley General de la Seguridad Social, por cuanto tales padecimientos y limitaciones impiden a la trabajadora el desempeño con normalidad de funciones esenciales de la profesión de empleada de hogar, por lo que ha de rechazarse el recurso, confirmando la sentencia de instancia.

Vistos los preceptos legales citados y demás de general y pertinentes aplicación.

FALLAMOS

Desestimar el recurso de suplicación presentado por el Instituto Nacional de la Seguridad Social contra la sentencia de 7 de julio de 1999 del Juzgado de lo Social número cinco de Las Palmas de Gran Canaria, dictada en los autos del juicio número 801/1997, confirmando íntegramente la misma.

Notifíquese esta sentencia a las partes y al Ministerio Fiscal de este Tribunal Superior de Justicia.

ADVERTENCIAS LEGALES.-

Contra esta sentencia cabe recurso de casación para la unificación de doctrina ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo, que necesariamente deberá prepararse por escrito firmado por Letrado dirigido a esta Sala de lo Social y presentado dentro de los 10 días hábiles siguientes al de su notificación.

Además, si el recurrente hubiere sido condenado en la sentencia, deberá acompañar, al preparar el recurso, el justificante de haber ingresado en la cuenta de Depósitos y Consignaciones abierta en el BBV cta número: 3537/000066 a nombre de esta Sala el importe de la condena, o bien aval bancario en el que expresamente se haga constar la responsabilidad solidaria del avalista. Si la condena consistiere en constituir el capital-coste de una pensión de Seguridad Social, el ingreso de éste habrá de hacerlo en la Tesorería General de la Seguridad Social y una vez se determine por éstos su importe, lo que se le comunicará por esta Sala.

El recurrente deberá acreditar mediante resguardo entregado en la secretaría de la Sala de lo Social del Tribunal Supremo al tiempo de la personación, la consignación de un depósito de 50.000 pts en la entidad de crédito B.B.V. c/c 2410000066 N° proc y año, clave 4043, Oficina Génova n° 17 de Madrid, Sala Social del Tribunal Supremo. Están exceptuados de hacer todos estos ingresos las Entidades Públicas, quiénes ya tengan expresamente reconocido el beneficio de justicia gratuita o litigasen en razón a su condición de trabajador o beneficiario del régimen público de la Seguridad Social (o como sucesores suyos), aunque si la recurrente fuese una Entidad Gestora y hubiese sido condenada al abono de una prestación de Seguridad Social de pago periódico, al anunciar el recurso deberá acompañar certificación acreditativa de que comienza el abono de la misma y que lo proseguirá puntualmente mientras dure su tramitación.

Una vez firme lo acordado, devuélvanse las actuaciones al Juzgado de lo Social de origen para el oportuno cumplimiento.

Así, por esta nuestra Sentencia, definitivamente juzgado, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.