

Id Cendoj: 35016340012006100400
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 1540/2003
Nº de Resolución: 345/2006
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: IGNACIO JOSE DUCE SANCHEZ DE MOYA
Tipo de Resolución: Sentencia

En Las Palmas de Gran Canaria , a 29 de marzo de 2006 .

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS formada por los Ilmos. Sres D. Humberto Guadalupe Hernández Presidente, Dña. Mª Jesús García Hernández y D. Ignacio Duce Sánchez De Moya (Ponente) Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el recurso de suplicación interpuesto por Dª. Montserrat contra la sentencia de fecha 23 de junio de 2003 dictada en los autos de juicio nº 0000166/2003 en proceso sobre SEG. SOCIAL AFILIACION-ALTA-BAJA Y COTIZACION , y entablado por Dña. Montserrat , contra Inss y Tgss .

El Ponente, el Ilmo. Sr. D. Ignacio Duce Sánchez De Moya , 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

PRIMERO.- La demandante, Dña. Montserrat , con D.N.I. nº NUM000 , nació el 17 de octubre de 1953, está afiliada a la Seguridad Social con el nº NUM001 , en el Régimen Especial Agrario por cuenta ajena, de profesión peona agrícola.

SEGUNDO.- Inició expediente en solicitud de incapacidad permanente derivada de enfermedad común de 16 de octubre de 2002, emitiéndose dictamen propuesta por el Equipo de Valoración de Incapacidades en fecha 5 de febrero de 2003, donde se determina el siguiente cuadro clínico:

Determinado el cuadro clínico residual: artritis reumatoide seropositiva Dx desde 1999, en fase inicial, y las limitaciones orgánicas y funcionales siguientes: en muñeca izquierda, dudoso tinnel (+) izquierda con dolor a los últimos grados de flexiones (que completa) de dicha muñeca. Y analizadas las secuelas descritas y las tareas realizables por el titular, este equipo de valoración de incapacidades, propone a la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social la no calificación del trabajador referido como incapacitado permanente por no presentar reducciones anatómicas o funcionales que disminuyan o anulen su capacidad laboral.

Por resolución de fecha 18 de marzo de 2003, la Entidad Gestora deniega la prestación solicitada por no alcanzar, las lesiones que padece, un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral, para ser constitutivas de una incapacidad permanente, según lo dispuesto en el *artículo 137 de la Ley General de la Seguridad Social, aprobada por Real Decreto Legislativo 1/1994, de 20 de junio* (BOE 29/06/94), en relación con el *artículo 136.1 de la misma disposición en la redacción dada por la Ley 42/1994, de 30 de diciembre* (BOE 31/12/94).

Contra la misma se interpuso reclamación previa el día 1 de abril de 2003, siendo desestimada por resolución de 18 de marzo de 2003.

TERCERO.- La actora estuvo en periodo de incapacidad temporal desde el 18 de julio de 2001 hasta el 11 de diciembre de 2002, fecha en que fue dada de alta con propuesta de invalidez.

CUARTO.- La demandante presenta el siguiente cuadro clínico residual:

Artritis reumatoide con afectación axial y periférica: dolor en columna vertebral, dolor en muñecas, sinovitis bilateral de carpos, más acentuada en el izquierdo, síndrome del túnel del carpo bilateral y múltiples puntos de **fibromialgia** Hallux valgus bilateral, con resección parcial de la cabeza del primer metatarsiano derecho.

Rigidez matutina de 2-3 horas, referida a manos y pies, despertares nocturnos frecuentes, cansancio físico fácil.

Rinoconjuntivitis alérgica a ácaros, al latex y frutas (plátano, castaña y aguacate).

Dichas lesiones la limitan para realizar actividades manuales, agacharse y levantar pesos que excedan de diez kilogramos.

QUINTO.- Las tareas que realiza la demandante como peona agrícola son las propias del cultivo del geranio: cortar esquejes, descapullar, quitar hojas a las plantas, arrancar plantas, entrar y sacar bolsas de picón para plantas, regar, sulfatar, empolverar y empaquetar esquejes, etc.

SEXTO.- La base reguladora de la prestación solicitada asciende a 449,72 euros mensuales.

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: "Estimo parcialmente la demanda interpuesta por Dña. Montserrat contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social y la Tesorería General de la Seguridad Social, y declaro que la parte demandante se encuentra afectada de incapacidad permanente total para su profesión habitual de peona agrícola, condenando al Instituto Nacional de la Seguridad Social y la Tesorería General de la Seguridad Social a estar y pasar por la anterior declaración y a abonar a la demandante una pensión en la cuantía equivalente al 55 por 100 de su base reguladora de 449,72 euros, con las revalorizaciones y mejoras que legalmente le correspondan y con efectos de 11 de diciembre de 2002. TERCERO.- Frente a dicha resolución se interpuso recurso de Suplicación por la actora, que fue impugnado de contrario.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Contra la sentencia que declaró a la actora en situación de incapacidad permanente total derivada de enfermedad común, se alza la trabajadora en suplicación pretendiendo obtener el grado de incapacidad permanente absoluta derivada de la misma contingencia. A tal fin alega un motivo de revisión fáctica y otro de censura jurídica que se analizan seguidamente.

SEGUNDO.- Al amparo del *artículo 191 b) de la Ley de Procedimiento Laboral* la recurrente pretende la adición en el párrafo segundo del hecho probado cuarto del texto siguiente:

"Que estos padecimientos están influyendo considerablemente en el aspecto psíquico, que se entra en un cuadro depresivo. Aspecto psíquico: La influencia es negativa, siendo la **fibromialgia** una enfermedad que tiene un componente psíquico muy importante".

Igualmente solicita la adición al mismo hecho probado de lo siguiente:

"La paciente sufre una artritis reumatoide que produce inflamación de las articulaciones de ambas manos, en los procesos agudos incapacita totalmente a la trabajadora para realizar actividades manuales, y en los periodos intercrisis, va produciendo una mayor torpeza en dichas extremidades, ya la artritis reumatoide va a producir inflamación y deformidad de las articulaciones. En cuanto a la **fibromialgia** añadir que produce en la paciente una sensación de desasosiego, cansancio, y dolores musculares que limitan su capacidad funcional".

"Que para poder realizar una actividad, aunque sea liviana, hay que tener presente que tiene un dolor constante, que tiene afectada la mano y tiene degenerada la rodilla. Se ve incapacitada para actividades

manuales al tener afectadas las manos, que las manos se hacen pesadas y tumefactas".

Basa tales adiciones en los folios 218, 219, 221 vuelto, 222 y 222 vuelto. Todos ellos recogen los informes periciales emitidos en juicio por el Doctor D. Roberto y la Médico Forense D^a. María del Pilar . Pero la revisión o adición de hechos probados amparada en el *apartado b del artículo 191 de la Ley de Procedimiento Laboral* exige la clara expresión de las equivocaciones imputadas a la sentencia recurrida, de forma que se ponga de manifiesto el error judicial de modo directo y evidente, sin que resulten admisibles las valoraciones jurídicas efectuadas por los peritos actuantes en juicio. Y en este caso, el Magistrado "a quo" ha recogido en el hecho probado cuarto de la sentencia los padecimientos objetivos de la actora, deducidos de tales informes periciales, pretendiendo ahora la parte recurrente incluir valoraciones subjetivas de tales secuelas recogiendo incluso opiniones de ambos peritos acerca del grado de incapacitación de la trabajadora que constituye misión exclusiva de los Tribunales de Justicia llamados a conjugar las circunstancias personales y profesionales de la trabajadora, no resultando posible incluir en la relación de hechos conceptos que puedan prejuzgar el fallo haciendo totalmente innecesario el razonamiento lógico jurídico inherente a toda sentencia a partir de los datos objetivos sentados en dicha relación fáctica. Consecuentemente no procede acceder a las adiciones solicitadas.

TERCERO.- Con amparo en el *apartado c) del artículo 191 de la Ley de Procedimiento Laboral* , la recurrente alega infracción del *artículo 137.5 de la Ley General de la Seguridad Social* porque sufre **fibromialgia** , síndrome del túnel carpiano bilateral, artritis reumatoide, precisando tratamiento y control médicos, y cuyas limitaciones funcionales resultan determinantes en su vida cotidiana y con mas razón en su hipotética incorporación al mundo laboral. Pero tales padecimientos se hallan recogidos en el hecho probado cuarto de la sentencia impugnada y han sido valorados por el Magistrado "a quo" llegando a la conclusión de que le impiden precisamente efectuar su trabajo habitual es peona agrícola, pues la limitan para realizar actividades manuales, agacharse y levantar pesos que excedan de 10 kilogramos; pero que no resultan suficientes para obtener una incapacidad permanente absoluta, pues la trabajadora no se halla impedida para ejercer una profesión de carácter sedentario que no implique la realización de tales actividades desaconsejadas.

Consecuentemente procede también la desestimación de dicho motivo del recurso.

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

FALLAMOS

Que desestimando el recurso de suplicación interpuesto por D^a. Montserrat , contra la sentencia dictada el día 23-06-2003 por el Juzgado de lo Social de Gáldar , debemos confirmar como confirmamos dicha sentencia.

Notifíquese esta sentencia a las partes y al Ministerio Fiscal de esta 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 BANESTO cta. número: 3537/000066 1540/03 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 300 Euros en la entidad de crédito de BANESTO c/c 2410000066 1540/03 , Sala de lo Social del Tribunal Supremo.

Están exceptuados de hacer todos estos ingresos las Entidades Públicas, quienes ya tengan expresamente reconocido el beneficio de justicia gratuita o litigasen en razón de 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, devuélvase 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.

PUBLICACIÓN.- Leída y publicada fue la anterior sentencia en el mismo día de su fecha por el/la Ilmo. Sr. Magistrado Ponente que la suscribe, en la Sala de Audiencias de este Tribunal. Doy fe.