

Id Cendoj: 35016340012006101881
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 517/2002
Nº de Resolución: 1891/2006
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

En Las Palmas de Gran Canaria , a 21 de diciembre de 2006 La Sala de lo Social del Tribunal

Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS formada por los Ilmos. Sres D./Dña. Humberto Guadalupe Hernández Presidente, D./Dña. Mª Jesús García Hernández (Ponente) y D./Dña. Juan José Rodríguez Ojeda Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el recurso de suplicación interpuesto por Doña Edurne contra Sentencia de fecha 15 de diciembre de 2003 dictada en los autos de juicio nº 0000517/2002 en proceso sobre PRESTACIONES , y entablado por D./Dña. Edurne , contra Instituto Nacional de la Seguridad Social .

El Ponente, el Ilmo./a Sr./a. D./Dña. Mª Jesús García Hernández , 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, nacida el 15/11/1947, tiene como profesión habitual la de repartidora de comidas en vehículo, estando adscrita al RETA, teniendo una base reguladora a los efectos de esta litis de 561,99 €.

SEGUNDO.- Tras un periodo de IT se inició expediente de invalidez permanente, emitiéndose informe médico de síntesis (informe de valoración médica) el 16/04/01 en los términos que obran en autos recayendo dictámen -propuesta del EVI el 28/01/02, tras emitirse nuevo informe de valoración médica también obrante en autos, expresando el EVI lo siguiente:

" Determinado el cuadro clínico residual:

E. de quervain en muñeca izda con procedimiento quirurgico en julio/01. En la actualidad con: impotencia funcional de muñeca izda. signos compatible con S. T. carpiano izdo. obesidad.

Y las limitaciones organicas y funcionales siguientes:

El nenoscabo actual lo establece la impotencia funcional de muñeca izda, con limitacion para la fuerza y destreza con la mano izda.

TERCERO.- El 15/02/02 la Dirección Provincial del INSS, a propuesta del EVI, resolvió denegar la solicitud de la actora.

CUARTO.- El cuadro clínico y situación anatomopatológica de la actora era precisamente la arriba expuesta, ésto es, la del dictámen propuesta.

QUINTO.- Se agotó la vía previa. SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: que, desestimando totalmente la demanda interpuesta por Edurne contra Inss, debo absolver y absuelvo a la expresada demandada de cuantos pedimentos se formulan contra ella en la demanda.

TERCERO.- Frente a dicha resolución se interpuso el recurso de Suplicación, que no fue impugnado de contrario

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La sentencia de instancia desestima la demanda deducida en solicitud de reconocimiento de invalidez permanente.

Mostrando su disconformidad la dirección legal de la actora formaliza escrito de recurso articulando un motivo revisorio, amparado en el ap. b/ *artículo 191 Ley Procedimiento Laboral* y otro de censura jurídica, denunciando, por el cauce previsto en el ap. c/ del mismo precepto legal infracción de los *artículos 137.1.b y 136.1 Ley General Seguridad Social*.

SEGUNDO.- En relación al relato de hechos probados interesa al recurrente, con sustento en los informes médicos a los folios 21, 23, 50 a 52, la adición de nuevo ordinal, para el que propone la siguiente redacción:

"La actora presenta además las siguientes enfermedades: Urticaria angiodema crónica de etiología idiopática. Rinitis perenne. Hipercolesterolemia. Posible intolerancia hidrocarbonada. **Fibromialgia**. Artrosis primaria vertebral. Lesión parcial del N. Radial a nivel distal con ausencia de registro sensitivo y signos de axonotmesis de evolución crónica con patrón de reinervación motora, de origen traumático probablemente a nivel distal del antebrazo (en fase de secuela). Disminución de las aptitudes sensitivas en el 2º y 3º dedo compatible con Síndrome del Túnel Carpiano"

A efectos de invalidez permanente ha de estarse más que a los padecimientos en sí mismos considerados a las limitaciones que ocasionan a quien las sufre y en el caso que contemplamos se propone la incorporación de una serie de dolencias al histórico, que realmente se acredita que existen y que la actora las padece, pero que nada nuevo añaden al menoscabo que consta en el ordinal 2º acreditado.

Siendo irrelevante la adición de aquellos datos en orden a mutar el sentido del fallo, procede la desestimación de la solicitud.

TERCERO.- La actora es de profesión repartidora de comidas en vehículo.

A consecuencia de sus dolencias sufre de impotencia funcional en muñeca izquierda, con limitación de fuerza y destreza en dicha mano.

El propio médico evaluador alcanza tal conclusión tras el examen del apartado locomotor advirtiendo que "a nivel de muñeca la manipulación resulta dolorosa, tinnel y phalen positivos. Poca fuerza en manos".

La tarea de reparto comporta carga y descarga del producto a repartir, en este caso comidas, que exige movilidad y fuerza de ambas manos sin posibilidad de concentrar toda la actividad exigible en el proceso en el miembro superior salvaguardando el enfermo.

Es por ello que la Sala no puede compartir el razonamiento del Juzgador y apreciando la concurrencia de las infracciones normativas denunciadas, estima el recurso.

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

FALLAMOS

Estimamos el recurso interpuesto por Doña Edurne, contra la sentencia de fecha 15 diciembre 2003, dictada por el JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA que, revocamos y con estimación de la demanda, declaramos a la actora afecta de invalidez permanente total para su profesión habitual derivada de enfermedad común, con derecho a pensión sobre la base reguladora de 561,99 € y

efectos 28.1.02 y condenamos al Instituto Nacional de la Seguridad Social a estar y pasar por esta declaración y al abono de la prestación .

Notifíquese este 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 BANESTO cta. número 3537/000066 0424/2004 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 el 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 BANESTO c/c 2410000066 0424/2004 , Sala de lo 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.