

Id Cendoj: 35016340012000100288  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 1076/1998  
Nº de Resolución: 570/2000  
Procedimiento: SOCIAL  
Ponente: MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ  
Tipo de Resolución: Sentencia

TRIB. SUPERIOR JUSTICIA SALA SOCIAL

LAS PALMAS

**SENTENCIA: 00570/2000**

ROLLO Nº RSU 1076 /1998

40125

SALA DE LO SOCIAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE LA COMUNIDAD AUTONOMA DE CANARIAS

En LAS PALMAS a veinticinco de Julio de 2000.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS formada por los Ilmos. Sres DOÑA MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ Presidente, DOÑA MARGARITA VARONA FAUS, DON FRANCISCO JOSE GOMEZ CACERES 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 INSS contra la sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 3 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de fecha 28 de abril de 1998 , dictada en los autos de juicio nº 770/1997 en proceso sobre PRESTACIONES, y entablado por Frida frente a INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL.

Es Ponente el Ilmo. Sr. Magistrado D. /ña. DOÑA MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ, 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 la actora doña Frida , con DNI NUM000 , nacida el día 6 de enero de 1950, afiliada a la Seguridad Social en el régimen general, con la categoría profesional de Auxiliar de Notarías. 2º).- Que el actor inició proceso de enfermedad común, siendo dado de alta médica el día 31 de marzo de 1997. 3º).- Inició la vía administrativa, ante la Dirección Provincial del INSS, la que en resolución de fecha 16 de mayo de 1997, declaró que el solicitante no se encontraba afecto de invalidez permanente en ningún grado, y se agotó la vía administrativa ante la Dirección Provincial del INSS, que en resolución de fecha 8 de Agosto de 1997, confirmó el pronunciamiento inicial. 4º).- La base reguladora asciende para la total a 157.191 pesetas. 5º).- Que la parte actora padece las siguientes lesiones cervicoartrosis moderada. Protusiones discales degenerativas C4-C5, C5-C6 y C6-C7. Espondiloartrosis lumbar leve -moderada. Protusiones discales L4-L5 y L5-S1. Lumbociatalgia izquierda, **Fibromialgia** . Síndrome depresivo. 6º).- Que tales lesiones, se acompañan de las siguientes secuelas: Polialgias y

poliartralgias en miembros superiores y en miembros inferiores y cuadro de astenia generalizada. Dolor cervical continuo de intensidad moderada-severa irradiado hacia ambos hombros y ambas extremidades superiores acompañando de pérdidas de fuerza en miembros superiores. Cefaleas frecuentes, náuseas, mareos y vértigos. Ocasionalmente trastornos visuales definidos por la paciente como pérdidas o dificultad de visión momentáneas: La sintomatología se acentúa con la actividad física o la movilización cervical. Dolor dorsal y lumbar moderado-severo, irradiado hacia extremidades inferiores, más intenso hacia el miembro inferior izquierdo: región glútea, región anterior del muslo y región interna de la rodilla, y ocasionalmente irradiado hacia pierna y pie. En ocasiones ha precisado reposo en cama por la severidad del dolor lumbar durante tiempo prolongado (2-3 semanas). 7°).- Que tales lesiones y secuelas producen en la actora, el siguiente menoscabo funcional: limitación importante a la sedestación continuada y a la bipedestación continuada. 8°).- Que la actora trabajaba como administrativa en una notaría, debiendo permanecer jornadas superiores a las ocho horas sentada ante un ordenador confeccionando documentos.

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice:

Que estimando la demanda interpuesta por Doña Frida , frente AL INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, sobre PRESTACIONES, declaro que la parte actora, se encuentra en situación de INVALIDEZ PERMANENTE EN GRADO DE TOTAL, con origen en enfermedad común y en consecuencia condeno a la Entidad demandada, a que le reconozca y abone una pensión vitalicia y mensual en cuantía del 55% de su base reguladora, más los incrementos legales correspondientes y con efectos desde el día 31 de marzo de 1997.

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 estima la demanda promovida en solicitud de prestaciones de invalidez y declara a la actora afecta de invalidez permanente en el grado de incapacidad permanente total para su profesión habitual de auxiliar de notarías, derivada de enfermedad común, con los derechos económicos inherentes. La dirección legal del Instituto Nacional de la Seguridad Social, formaliza escrito de recurso articulándolo a través de dos motivos; el primero, amparado en el ap b/ *artículo 191 Ley de Procedimiento Laboral* , dirigido a obtener la revisión fáctica en los términos que propone; el segundo, de censura jurídica, denunciando por el cauce del ap c/ del mismo precepto legal, infracción del *artículo 134 Ley General de la Seguridad Social* , en relación con *artículo 137.4 del mismo Texto Legal* al entender la actora no se haya afecta de incapacidad en ninguno de sus grados.

SEGUNDO.- A través del motivo de revisión fáctica persigue la recurrente la modificación del ordinal 5° y la supresión del 6°; para ello se apoya en diversas pruebas médicas practicadas por la Clínica Universitaria de Navarra, de fecha anterior a aquella en que la actora revisada por la EVI y que fundamentaron la resolución administrativa dictada. Sostiene la recurrente que las conclusiones fácticas sentadas por el Juzgador se obtienen de una pericial médica que parte de pruebas radiológicas y de exploración de fecha posterior a pasar la actora por el EVI y que, por consecuencia, no habrían de haber sido considerada.

A su vez formula un correlativo motivo de censura jurídica, que parte del éxito de la revisión peticionada y que vuelve a incidir en que por ser posteriores al expediente los hechos considerados por el Juzgador, son nuevos y han de excluirse no pudiendo basarse en ellos la resolución del caso.

Con reiteración esta Sala viene recordando una tradición jurisprudencial que no considera hechos nuevos ajenos al expediente las dolencias nuevas que sean agravación de otras anteriores, ni las lesiones o enfermedades que ya existían con anterioridad y se ponen de manifiesto después, ni lesiones o defectos que existían durante la tramitación del expediente, pero no fueron detectados por los servicios médicos de la entidad por las causas que fueran ( STS 25 junio 1998, (Rj. 1998, 5704 )).

En consecuencia resulta intrascendente el que las pruebas médicas en que se apoya el perito sean de fecha posterior aunque puedan registrar una variación o agravación, sin duda vinculado a la prolongación del procedimiento; de otro lado la sintomatología dolorosa la padecía el actor desde antes de tramitarse el expediente y así resulta del propio informe pericial. La única enfermedad que es nueva y consecuentemente no valorable es el síndrome depresivo, pero éste no es determinante del grado de invalidez reconocido. En consecuencia, el motivo de revisión fáctica ha de declinar.

TERCERO.- No prosperando la revisión de hechos probados y el motivo de censura jurídica que se

apoyaba, igualmente ha de fracasar, máxime cuando la subsunción normativa efectuada por el juzgador de instancia se revela correcta, al resultar obvio que los continuos dolores, mareos y pérdida de fuerza impiden a la actora -auxiliar de notarías- mantener de forma continuada la posición de sedestación (ordinal 7º) y por consiguiente desarrollar con dedicación, continuidad y profesionalidad las tareas propias de su oficio ( *artículo 137.4 Ley General de la Seguridad Social* ) que exigen la permanencia durante jornadas superiores a las 8 horas sentada ante un ordenador.

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

## **FALLAMOS**

Desestimamos el recurso interpuesto por el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la sentencia de 28 abril 1998 dictada por el Juzgado Social nº3 de esta Provincia , que confirmamos.

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 nº 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.

PUBLICACION.- 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.