

Id Cendoj: 35016340012001100435
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 745/1999
Nº de Resolución: 267/2001
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

TRIB.SUPERIOR JUSTICIA SALA SOCIAL

LAS PALMAS GRAN CANARIA

SENTENCIA: 00267/2001

ROLLO Nº RSU 745 /1999

40125

SALA DE LO SOCIAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE LA COMUNIDAD AUTONOMA DE CANARIAS

En LAS PALMAS GRAN CANARIA a veintiocho de Marzo 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 DON HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ Presidente DOÑA MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ, DON RAFAEL ANTONIO 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 INSS contra la sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de fecha 26.10.1998, dictada en los autos de juicio nº 952/1997 en proceso sobre PRESTACIONES y entablado por DOÑA Ana frente a INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL.

Es Ponente el Ilmo. Sr. Magistrado D. /ña 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.- Ana , con DNI nº NUM000 , nacida el 24.6.36, está encuadrada en el Régimen Especial de Trabajadores Autónomos de la Seguridad Social y ha estado trabajando con la categoría profesional de taxista.

2º.- La actora, con fecha 17.7.95, inició proceso de IT por enfermedad común y fue reconocida por el EVI con fecha 2.6.97. El INSS, con fecha 3.7.97, acordó denegar la prestación por invalidez.

3º.- La parte actora formuló reclamación previa, que le fue desestimada.

4°.- La actora padece:

a) Síndrome depresivo por duelo mal elaborado como consecuencia del fallecimiento de una hija y un hijo suyos. La hija falleció el 13.7.95 a consecuencia de un accidente de tráfico. El día 7.8.95, por su parte, apareció el cadáver de otro hijo, que había desaparecido con anterioridad. Sin embargo, dicho cadáver no fue identificado hasta el 7.11.95. Todas estas circunstancias le han consolidado el síndrome depresivo, que le produce desorientación, falta de concentración, angustia y pérdida de reflejos. Aunque no puede hablarse de que se trate de una patología definitiva, no es previsible su curación a corto plazo.

b) **fibromialgia** con poliartalgias inespecíficas no objetivadas. Ello no le acarrea consecuencia funcional alguna.

c) HTA. No le ocasiona consecuencia funcional alguna.

5°.- La aplicación de la fórmula prevista en el art. 140 LGSS a las bases de cotización de la actora en el periodo que va de febrero de 1989 a enero de 1997 da la cantidad de 75.449 ptas. La base de cotización de los meses de junio y julio de 1995 ascienden a 98.490 ptas cada una. Se dan por reproducidas las bases de cotización que constan en el expediente administrativo.

6°.- La fecha de efectos de la prestación de incapacidad permanente total para la profesión habitual en el presente caso es la de 2.6.97.

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

Que estimando parcialmente la demanda interpuesta por Ana contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, debo declarar y declaro a la actora en situación de incapacidad permanente total para su profesión habitual, con derecho a percibir una pensión vitalicia mensual del Régimen Especial de Trabajadores Autónomos de la Seguridad Social equivalente al 55% de una base reguladora de 75.449 ptas, con efecto desde 2.6.97 y con los incrementos legales y revalorizaciones pertinentes; en su virtud, debo condenar y condeno al Instituto demandado a que abone a la actora dicha pensión en la forma y cuantía señaladas, absolviéndole del resto de pedimentos formulados contra él en la demanda.

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

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La Sentencia de instancia estima la demanda deducida y declara a la actora afecta de invalidez permanente, en el grado de incapacidad permanente total para su profesión habitual de taxista-autónoma, derivada de enfermedad común, con los derechos económicos inherentes.

Mostrando disconformidad con la resolución, la dirección legal del Instituto Nacional de la Seguridad Social formaliza escrito de recurso, articulando un motivo único de censura jurídica, amparado en el ap c/ artículo 191 Ley de Procedimiento Laboral, denunciando infracción de los artículos 134.1 y 137.4 Ley General de la Seguridad Social, por entender que la actora no se encuentra afecta de invalidez en grado alguno.

El recurso es impugnado por la dirección legal de la actora.

SEGUNDO.- Sostiene la recurrente en su alegato que no concurre en el supuesto de autos ninguna de las exigencias del artículo 134.1 Ley General Seguridad Social, ineludibles a efectos de apreciar la situación de invalidez.

La actora es de profesión taxista Padece un síndrome depresivo que le produce desorientación, falta de concentración, angustia y pérdida de reflejos, limitaciones funcionales que han de calificarse como graves atendidas las capacidades exigibles en la conducción profesional, como con gran acierto razona el Juzgador en el fundamento jurídico 2° "la actora no está capacitada para llevar a cabo su profesión y ello porque la misma requiere de ciertas dotes de concentración y orientación de los que la actora carece. Por otra parte, permitir el desarrollo de la conducción en tales circunstancias podría incluso suponer un peligro para terceros. No se trata, evidentemente, de que la actora no pueda materialmente llevar un vehículo. Pero aparece igual de claro que no puede hacerlo con las condiciones psicofísicas que se requieren para ello, máxime tratándose de una actividad continuada durante toda la jornada".

De otro lado, la realidad o, lo que es lo mismo, la determinación objetiva de aquellos menoscabos funcionales, consta en el ordinal 4º del relato fáctico, cuya revisión no ha sido solicitada, por lo que carece de sustento su negación por la recurrente.

Por último, la afirmación de que "no es previsible su curación a corto plazo" (ordinal 4º. a/) no es incompatible con la calificación de la invalidez pues indica una incertidumbre con relación al momento de recuperación que encaja plenamente en la previsión normativa, como razona el Juzgador en el fundamento jurídico 1º de su resolución.

No apreciándose la concurrencia de las infracciones normativas denunciadas, procede la confirmación de la resolución recurrida. 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 26 octubre 1998 dictada por el JUZGADO SOCIAL Nº 2 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 Nº 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.