

Id Cendoj: 35016340012001100617
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 1064/1999
Nº de Resolución: 587/2001
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

TRIB.SUPERIOR JUSTICIA SALA SOCIAL

LAS PALMAS

SENTENCIA: 00587/2001

ROLLO Nº RSU 1064 /1999

40125

SALA DE LO SOCIAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE LA COMUNIDAD AUTONOMA DE CANARIAS

En LAS PALMAS a veinticinco de Julio 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 Soledad contra la sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de fecha 18 de Marzo de 1999, dictada en los autos de juicio nº 735/1997 en proceso sobre PRESTACIONES, y entablado por DOÑA Soledad 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).- La demandante, nacida el 29.6.51, y de profesión auxiliar de enfermería, está afiliada al RGSS y tiene una base reguladora de 100.400 ptas. 2º).- Tras un período de IT, en expediente de invalidez el EVI emite dictamen propuesta el 9.4.97 determinando como cuadro clínico: " **fibromialgia** . Lumbalgias con prolapso discal L4.5 muy central fusión de cuerpos vertebrales D1 y D2, síndrome de túnel carpiano bilateral leve-moderado a expensas fundamentalmente del componente sensitivo", y estableció como limitaciones orgánicas y funcionales: "no se observan de forma significativa para su profesión. En fases álgidas deberá acogerse a la IT". 3º).- Se propuso la no declaración de invalidez, siendo así resuelto por la Dirección Provincial del INSS el 26.5.97. 4º) Se agotó la vía previa.

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

Desestimar la demanda interpuesta por D^a. Soledad contra INSS ABSOLVIENDO a las partes de las pretensiones formuladas de contrario.

TERCERO.- Frente a dicha resolución se interpuso el recurso de Suplicación, que fue impugnado por la parte contraria .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La sentencia de instancia desestima la demanda deducida por auxiliar de enfermería en solicitud de ser declarada afecta de invalidez permanente absoluta y subsidiariamente total para su profesión habitual.

Mostrando su disconformidad con la resolución la dirección legal de la actora formaliza escrito de recurso articulando dos motivos, amparados en los ap. b/ y c/ artículo 191 Ley de Procedimiento Laboral, a fin de obtener la revisión del relato fáctico en los términos que propone y censurar jurídicamente por infracción del ap. 4 artículo 137 Ley General Seguridad Social.

El recurso es impugnado por la dirección legal del Instituto Nacional de la Seguridad Social.

SEGUNDO.- Con relación al relato de hechos probados y con apoyo en la documental que cita, insta la recurrente la adición de un nuevo ordinal para el que propone la siguiente redacción: "La actora presenta **fibromialgia** primaria acompañada de lumbalgias con prolapso central discal L4.L5 con lateralización izquierda. Fusión de cuerpos vertebrales D1 y D2. Síndrome de túnel carpiano bilateral con componente sensitivo".

La solicitud ha de rechazarse porque de la fundamentación jurídica resulta que los padecimientos que el Juzgador constata y valora son los mismos que en su día apreció la UVMI y que, como la propia recurrente reconoce, no difieren sustancialmente con los determinados por el perito médico actuante. La única diferencia perceptible lo constituye la graduación de la **fibromialgia** , que el perito médico califica de primaria, pero la incorporación del dato resulta irrelevante desde el momento en que el Juzgador toma en consideración como menoscabo la limitación a moderados esfuerzos, que es precisamente la que deriva de ese grado primero, según resulta del informe del propio perito (folio 47) y siendo así que a efectos de declaración de invalidez permanente ha de estarse más que a los padecimientos a las limitaciones que éstas ocasionan a quien las sufre.

TERCERO.- Denuncia la recurrente infracción del artículo 137.4 Ley General Seguridad Social por entender que su situación es merecedora de la declaración de invalidez permanente total. Como único menoscabo funcional acreditado consta la limitación a esfuerzos moderados.

La actora es auxiliar de enfermería. La determinación de las fundamentales tareas que a esta categoría profesional corresponden no puede circunscribirse al marco de la Unidad de Lactantes, en la que la actora se halla adscrita y en el que pudiera resultar discutible la compatibilidad de su prestación con el menoscabo funcional que presenta, ya que el extremo relativo a que haya de entenderse por esfuerzo moderado no resulta claramente definido por la Juzgadora. El examen de la capacidad laboral ha de realizarse tomando en consideración el amplio elenco de funciones que, en lo esencial, se relaciona en los artículos 75 y siguientes del Estatuto del Personal Sanitario No Facultativo (o. 26 abril 1973), según Departamento o Servicio, y de él no puede extraerse como conclusión que las tareas fundamentales de esta categoría profesional conlleven la realización de esfuerzos moderados. En su razón, no cabe reconocer una invalidez permanente total, que es para una profesión -no para un puesto concreto- a quien bien podría desempeñar las labores propias de su categoría, obteniendo, en su caso, un cambio de puesto adecuado al déficit funcional que presenta. No se considera concurrente la infracción normativa denunciada y procede confirmar, previa desestimación del recurso, la resolución impugnada.

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

FALLAMOS

Desestimamos el recurso interpuesto por DOÑA Soledad contra la sentencia de 18 marzo 1999 dictada por el Juzgado Social nº 4 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 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 fiamos.

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.