

Id Cendoj: 35016340002002100461
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 0
Nº de Recurso: 1045/2000
Nº de Resolución: 925/2002
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CANARIAS.

SALA DE LO SOCIAL

Las Palmas de Gran Canaria.

Plaza de San Agustín Nº 6.

Tfno: 928-325006

Fax: 928-325036

Tipo de procedimiento: RECURSO DE SUPPLICACION

Nº de rollo: 0001045/2000

NIG: 3500020420000001073

Materia: PRESTACIONES

Organo origen: JDO. DE LO SOCIAL N. 6 DE LAS PALMAS DE GRAN CANARIA

Procedimiento origen: DEMANDA 0000649/1998

Resolución: 000925/2002

En Las Palmas de Gran Canaria, a 21 de noviembre de 2002

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 (Ponente) y D. Eduardo Jesús Ramos Real Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el recurso de suplicación interpuesto por Miguel contra Sentencia de fecha 20 de Octubre 1999 dictada por el JUZGADO DE LO SOCIAL Nº 6 de esta Provincia, en los autos de juicio nº 0000649/1998 en proceso sobre PRESTACIONES (Invalidez-Revisión de grado) y entablado por D. Miguel , 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.- Que D. Miguel , con DNI NUM000 , nacido el 17-11-64, está encuadrado en el Régimen Especial de Autónomos de la Seguridad Social, con nº de afiliación NUM001 .

SEGUNDO.- Que por resolución de fecha 18-1-95, se declaró al actor afecto a una situación de invalidez permanente para su profesión habitual de panadero, con una base reguladora de 66.271 pesetas/mensuales, en base a un dictamen propuesta que determinaba el siguiente cuadro clínico residual: Antecedentes de enfermedad discogenica juvenil, Espondiloartrosis, Dolor Intercostallzq. D6- D8, Hernia Discal, Síndrome de Fribromialgia.

TERCERO.- Que por acuerdo de fecha 17-11-97, se inicia expediente de revisión de la incapacidad del actor. Que en fecha 4-3-98, la Comisión de Evaluación de Incapacidades de la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social, visto el Dictamen emitido por la unidad de Valoración Medica de Incapacidades determina el siguiente cuadro clínico residual y las limitaciones orgánicas y funcionales siguientes: Fribromialgia, con antecedentes de enfermedad discogenica juvenil. Hernias Discales a nivel D7-8 y D10-11, sin repercusión neurológica alguna. Dolor intercostal izquierdo de D6 a D8. No se observan limitaciones significativas para su profesión.

CUARTO.- Que por resolución de fecha 17-3-98, el Ente Gestor acuerda: "En virtud del reconocimiento médico que le ha sido practicado por el Equipo de Valoración de Incapacidades ya la vista de la propuesta del mismo y demás documentos obrantes en el expediente, se deduce que se ha producido variación en el estado de sus lesiones que determina la modificación del grado de invalidez que tiene reconocido, pasando a encontrarse -Sin incapacidad." Que contra dicha resolución el actor formula reclamación previa en fecha 22-4-8, interesando se revoque la anterior resolución, declarando al actor afecto a una invalidez permanente absoluta o subsidiariamente a una invalidez permanente total para su profesión habitual. Que dicha reclamación es desestimada por resolución de fecha 13-5-98, formulando entonces la demanda que encabeza las presentes actuaciones.

QUINTO.- Que la base reguladora del actor es de 66.271 pesetas/mensuales

SEXTO.- Que el actor, de 33 años de edad, panadero de profesión padece además de las lesiones y limitaciones descritas por la EVI, respecto a la hernia discal se descarta la intervención quirúrgica, Epigastralgia y pesadez postprandrial, gastritis crónica, hernia hiatal.

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: Que estimando parcialmente la demanda formulada por D. Miguel contra el Instituto Nacional de la Seguridad social, debo declarar y declaro que el actor se encuentra en situación de invalidez permanente para su profesión habitual de panadero derivada de enfermedad común, condenando a la demandada a estar y pasar por esta declaración y, a abonar al actor una pensión equivalente al 55% de su base reguladora de 66.271 pesetas mensuales, con fecha de efecto de 17.3.98.

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 pretensión subsidiariamente deducida por quien tras proceso seguido en revisión del grado incapacidad permanente total que en su día le fue reconocido, pasa a situación sin incapacidad.

El Juzgador repone al actor a la situación de incapacidad permanente total, rechazando la solicitud dirigida a obtener el reconocimiento de una invalidez permanente absoluta. Reproduciendo su solicitud principal la dirección legal del actor formaliza escrito de recurso articulando un motivo único de censura jurídica, denunciando por el cauce del ap c/ artículo 191 Ley Procedimiento Laboral, infracción por inaplicación del artículo 137.5 Ley General Seguridad Social.

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

SEGUNDO.- Basa el recurrente su discurso argumental en las limitaciones que ocasiona el síndrome de **fibromialgia** . Sin embargo no interesó la revisión fáctica a fin de sentar lo necesario premisa para el

éxito de la censura jurídica. Del inalterado, por inatacado, relato fáctico solo resulta que los padecimientos actuales del actor son los mismos que en su día motivaron el reconocimiento de la invalidez permanente total revisada. No consta agravación ni, por consiguiente, una mayor limitación orgánica y/o funcional que la en su momento apreciada.

De otro lado, como indica con acierto la impugnante las enfermedades no pueden ser analizadas a efectos de invalidez de modo genérico o abstracto, siendo precisa la individualización en el caso concreto, la determinación del grado de afectación del sujeto que los sufre y su incidencia en la capacidad laboral, lo que en el caso que se examina no consta.

Las razones expuestas conllevan a desestimar el recurso, confirmando la resolución recurrida.

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

FALLAMOS

Desestimamos el recurso interpuesto por Miguel , contra la sentencia de fecha 20 de Octubre 1999, dictada por el JDO. DE LO SOCIAL N. 6 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de esta Provincia, que confirmamos.

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 BBV cta número: 3537/0000661045/2000 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 BBV. c/c 2410000066 1045/2000, clave 4043, 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.