

Id Cendoj: 35016340012007101907
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 18/2005
Nº de Resolución: 2011/2007
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: IGNACIO JOSE DUCE SANCHEZ DE MOYA
Tipo de Resolución: Sentencia

En Las Palmas de Gran Canaria , a 12 de diciembre de 2007

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. M^a Jesús García Hernández y D./Dña. Ignacio Duce Sánchez De Moya (Ponente) Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el recurso de suplicación interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social contra la sentencia numero 000018/2005 de fecha 14 de enero de 2005 dictada en los autos de juicio nº 0000889/2003 en proceso sobre PRESTACIONES , y entablado por D./Dña. Pilar , contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL .

El Ponente, el Ilmo./a Sr./a. D./Dña. Ignacio Duce Sánchez De Moya , 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.- D. ^a Pilar , nacida el 9/2/49, afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el número NUM000 padece las siguientes lesiones y enfermedades derivadas de enfermedad común (lesiones actuales): Hernia discal L4-L5 con protusión importante hacia el lado derecho. Osteoartritis. Protusiones crónicas del espacio C2-C3, C3-C4 que obliteran el espacio graso epidural anterior no llegando a producir mielopatía comprensiva. Hernia discal centro-lateral izquierda que oblitera el receso y raíz ipsilateral a nivel C5-C6. Hernia discal focal y central a nivel C6-C7 que oblitera completamente el espacio graso epidural anterior y distorsiona ligeramente el eje medular. Intervenida de síndrome del túnel carpiano bilateral. Intervenida quirúrgicamente de varices. Intervenida de epicondilitis derecha. **Fibromialgia** . Las anteriores dolencias le limitan para las actividades que requieran la realización de grandes esfuerzos. Su profesión habitual es la de camarera de pisos.

SEGUNDO.- El Instituto Nacional de la Seguridad Social dictó resolución el 11/4/02 reconociendo a la actora una prestación por incapacidad permanente total para su profesión habitual derivada de enfermedad común con fecha de efectos 10/4/02 y base reguladora de 531'27 euros mensuales.

TERCERO.- Iniciado expediente de revisión de oficio el Instituto Nacional de la Seguridad Social dictó resolución, vista la propuesta del Equipo de Valoración de Incapacidades de fecha 14/5/03, por la que acordó modificar el grado de invalidez que tenía reconocido la parte actora pasando la misma a encontrarse sin incapacidad.

El cuadro clínico emitido por el EVI fue el siguiente:

- lesiones anteriores: dislipemia, insuficiencia venosa periférica en miembros inferiores, raquialgias,

gonalgias, epicondilitis derecha.

- lesiones actuales: discopatías cervicales y lumbar, sin manifestación clínica de mielorradiculopatía a ningún nivel, varices intervenidas, epicondilitis derecha intervenida, síndrome del túnel carpiano bilateral intervenidos, **fibromialgia** dudosa. No se observan limitaciones con carácter permanente.

CUARTO.- Interpuesta reclamación previa resultó desestimada

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: Que estimo la demanda interpuesta por D.ª Pilar contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social y en su virtud declaro a la misma afecta de una Invalidez Permanente en grado Total para su profesión habitual de camarera de pisos, con derecho a percibir una prestación asistencial y económica inherente a la misma en la cuantía y efectos reglamentarios (30/6/03), dejando sin efecto la resolución impugnada, y condenando al INSS a estar y pasar por esta resolución y al pago de las cantidades correspondientes.

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

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- Frente a la sentencia que estimando la demanda declaró a la actora afecta de incapacidad permanente total para su profesión habitual de camarera de pisos, se alza el INSS en suplicación alegando un único motivo de censura jurídica al amparo del *art. 191 c) LPL* por interpretación errónea del *art. 137.4 LGSS* porque la mejora de las lesiones sufridas por la trabajadora impide mantener el reconocimiento de dicho grado de incapacidad.

La demandante fue declarada por el INSS en situación de incapacidad permanente total derivada de enfermedad común mediante resolución de 11-4-2002 (folios 26 y 31), cuando aquejaba: "dislipemia, insuficiencia venosa periférica en miembros inferiores, raquialgias, gonalgias y epicondilitis derecha", siendo sus limitaciones "secuelas de cervicoartrosis propias de su edad, lumboartrosis y paralgias que le molestan para actividad continuada de grandes esfuerzos físicos" (folios 24 y 25). Incoado expediente de revisión por el INSS (25-3-2003) al amparo del *art. 143 LGSS*, se le diagnostica lo siguiente: "discopatias cervical y lumbar, sin manifestación clinica de mielorradiculopatía a ningún nivel; varices intervenidas; epicondilitis derecha intervenida; síndrome del túnel carpiano bilateral intervenidos; **fibromialgia** dudosa". Y las conclusiones fueron: "no se observan limitaciones con carácter permanente" (folios 36 a 38). Sin embargo no ha de olvidarse que el regimen de las incapacidades tiene en nuestro Sistema de Seguridad Social una naturaleza eminentemente profesional, lo que exige pone en relación las limitaciones sufridas por el trabajador con las tareas inherentes a su profesión habitual (incapacidad permanente total).

Y en este caso, a pesar de las intervenciones padecidas por la actora que han podido mejorar algunas de sus secuelas, resulta que le fue reconocida por el INSS una incapacidad permanente total para su profesión habitual de camarera de pisos mediante resolución de 11-4-2002 por padecer secuelas de cervicoartrosis propias de su edad, lumboartrosis y gonalgias que le molestaban para una actividad continuada de grandes esfuerzos físicos que era la que realizaba habitualmente la trabajadora, y aunque en la revisión no aqueje mielorradiculopatía a ningún nivel -como tampoco anteriormente- si sufre discopatias cervicales y lumbar que le seguiran produciendo raquialgias, mas aun entendiendo que si su causa desencadenante es la edad, ahora es mayor que cuando se le reconoció por el INSS la prestación. Y ello sin contar con que las gonalgias no habrán desaparecido sobre las cuales nada se recoge en el nuevo informe médico de síntesis. La Entidad Gestora se halla facultada para acordar la revisión de los expedientes (*art. 143 LGSS*) pero para decretar la pérdida de la prestación reconocida habrá de constatar una mejora en los padecimientos y limitaciones que daban lugar al reconocimiento de aquella. Y en el caso que nos ocupa, las secuelas que sirvieron para otorgarle el grado de incapacidad permanente total no han mejorado. Consecuentemente ha de ser desestimado el recurso interpuesto confirmando la sentencia dictada.

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

FALLAMOS

Que desestimando el recurso de suplicación interpuesto por el Instituto Nacional de la Seguridad Social contra la sentencia dictada el día 14 enero 2005 por el Juzgado de lo Social numero Seis de Las Palmas de Gran Canaria debemos confirmar como confirmamos dicha sentencia.

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 BANESTO cta. número: 3537/000066 0681 05a 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 BANESTO c/c 24100000660681 05 , 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.