

Id Cendoj: 35016340012007102007
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 1317/2003
Nº de Resolución: 2125/2007
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

En Las Palmas de Gran Canaria , a 26 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. Mª Jesús García Hernández (Ponente) y D./Dña. Juan José Rodríguez Ojeda Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el recurso de suplicación interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social contra Sentencia nº 000122/2005 de fecha 12 de abril de 2005 dictada en los autos de juicio nº 0001317/2003 en proceso sobre PRESTACIONES , y entablado por D./Dña. Ana María , contra INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL; TESORERÍA GENERAL 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.- La actora nacida el 25-3-1945, afiliada en el Régimen General de la Seguridad Social, donde tiene acreditado el suficiente período de carencia, con núm. de S.S. NUM000 , por resolución de la Dirección provincial del INSS de 16.12.02. fue declarado en situación de incapacidad permanente total para su profesión habitual, derivada de enfermedad común, siendo su base reguladora de 865,13 euros.

La actora padecía poliometitis infantil con afectación M.I. izquierdo atrofia muscular con acortamiento 3 cm, pie equino fijado y atrofia muscular. SDR ansioso-depresivo severo.

SEGUNDO.- Con fecha de 1 de junio de 2003 se le comunica a la actora el inicio de expediente de revisión al objeto de conocer la evolución e incidencia de las secuelas que motivaron la declaración de Incapacidad Permanente.

El INSS dictó Resolución con fecha de salida de 21-10-2003 por la que resuelve determinar la no modificación del grado de incapacidad, manteniendo el Dictamen Propuesta emitido en el expediente de revisión por el equipo de valoración de incapacidades de la Dirección provincial del INSS, de 15-10-03, en el que se fijaba como lesiones actuales: Síndrome ansioso- depresivo severo crónico. Osteoartrosis generalizada moderada, más importante en manos. **Fibromialgia** . Pendiente de estudio de metabolismo óseo. Secuelas de poliometitis infantil con acortamiento de miembro izquierdo inferior, pie equino fijado y atrofia muscular.

Contra dicha Resolución fue interpuesta la oportuna reclamación en Vía Previa, que fue denegada de

manera expresa el 14.11.03, por los mismos motivos que la Resolución prístina.

CUARTO.- Se solicita la declaración de una Incapacidad Permanente absoluta, con efectos desde la fecha de la resolución que se impugna -21.10.03-, siendo la base reguladora de dicha prestación la de 865,13 euros.

QUINTO.- Quien hoy acciona, en la actualidad, sufre los padecimientos siguientes: Síndrome ansioso-depresivo severo crónico. Osteoartrosis generalizada moderada, más importante en manos. **Fibromialgia** . Pendiente de estudio de metabolismo óseo. Secuelas de poliomielitis infantil con acortamiento de miembro izquierdo inferior, pie equino fijado y atrofia muscular.

Y las limitaciones orgánicas y funcionales siguientes: en el momento actual para toda actividad que requiera sobrecarga física, destreza y concentración y atención mantenidas.

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: Que debo estimar y estimo la demanda por revisión de grado interpuesta por DOÑA Ana María , frente al INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y la TGSS sobre REVISION DE GRADO, en el sentido de, anulando la resolución impugnada, declarar que la parte actora se encuentra afecta de una INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA, condenando a las demandadas, en su respectivo carácter, a estar y pasar por dicha declaración y al INSS a que abone a la actora una prestación económica consistente en una pensión vitalicia equivalente al 100% de la base reguladora de 865,13 euros/mes, más los incrementos y revalorizaciones que legalmente correspondan, con efectos del día 21-10-2003. 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 por D^a Ana María en impugnación de la Resolución de la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social, recaída en expediente de revisión por agravación del grado de invalidez permanente total de encargada costura toldos que tiene reconocido, y que determina la no modificación del grado, continuando con derecho a la pensión que ya percibe.

El Juzgador atendiendo fundamentalmente el síndrome ansioso-depresivo severo y crónico que padece declara haber lugar a la revisión, pasando la actora a situación de incapacidad permanente absoluta, con los derechos económicos inherentes.

Mostrando su disconformidad la Letrada del Instituto Nacional de la Seguridad Social formaliza escrito de recurso, articulando un motivo único de censura jurídica, denunciando, por el cauce del ap. *c/ artículo 191 Ley Procedimiento Laboral* , infracción del *artículo 137.5 LGSS* .

Impugna el recurso la dirección legal de la actora.

SEGUNDO.- El discurso de censura se centra en la existencia de capacidad laboral residual que impide la revisión de grado por agravación y a tal fin analiza el alcance del síndrome de **fibromialgia** , pero es que no es este el padecimiento que destacó el Juzgador para sentar sus conclusiones sino el síndrome ansioso depresivo con sus connotaciones de severo y crónico, anudando a este limitación para cualquier tipo de trabajo pues "si incapacita para el trabajo habitual incapacita para todos", conforme viene manteniendo la Sala en las sentencias de 10 diciembre 1999 (rec. 298/98) y 2 diciembre 1997 que parcialmente reproduce.

Se desestima el recurso.

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

FALLAMOS

Desestimamos el recurso interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , contra la sentencia de fecha 12 de abril 2005 , dictada por el JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA , 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 BANESTO cta. número: 3537/000066 1244/2005 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 BANESTO c/c 2410000066 1244/2005 , 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.