

Id Cendoj: 38038340012000100137
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 618/2000
Nº de Resolución: 644/2000
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: JOSE MANUEL CELADA ALONSO
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 618/2000

PRESIDENTE:

ILTMO.SR.DON.JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

ILTMO.SR.DON.JOSE M. CELADA ALONSO.

ILMA. SRA. D^a M^a DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

En Santa Cruz de Tenerife, a cuatro de octubre de dos mil

La Sala de lo Social de este Tribunal Superior de Justicia de Canarias, con sede en Santa Cruz de Tenerife.

EN NOMBRE DEL REY

ha dictado la siguiente

S E N T E N C I A

En el Recurso de Suplicación núm. 618/2000, interpuesto por Carlos José , frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. CUATRO en los Autos R.- 1/2000 en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO, ha sido Ponente el ILTMO.SR.DON.JOSE M. CELADA ALONSO.

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Carlos José , en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO siendo demandado EL INSS y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 16 DE JUNIO DE 2000, por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio de la demanda.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- A Carlos José nacido el 29 de agosto del 48.- En expediente de invalidez se le reconoció una incapacidad permanente total para su profesión habitual de taxista en el régimen de autónomos la Unidad de Valoración emitió dictamen el 22 de junio de 1994 con el siguiente juicio diagnostico, intervenido de hernia discal 1415 y estenosis de canal a ese nivel. Según el interesado la intervención ha sido un desastre pues está peor que antes, cifras hiperuricemia y signos indirectos no demostrados de condrocalcinosis, menoscabo patológicos objetivos, la sintomatología es subjetiva e indemostrable pero tampoco se puede decir que sea falsa. La comisión de evaluación propuso que no se le calificara como invalido permanente, y así se dicto resolución. el actor presentó reclamación previa que fué estimada por resolución de 28 del 10 del 94 reconociéndoseles una incapacidad permanente total en régimen especial e autónomos.-
SEGUNDO.- El actor tenía artropatía metabólica, gota condrocalcinosis fibromialgia estenosis de canal raquídeo, discopatía intervenida.-
TERCERO.- En el año 1998 el actor solicita la revisión de su incapacidad la Unidad médica de valoración de incapacidades el 31 de julio de 1998 emite el siguiente dictamen, juicio diagnostico, visto en UVMi en 1994 se concedió incapacidad por problemas de hernia discal y estenosis de canal, solicita sobre los anteriores, menoscabos funcional y orgánico, se trata de un problema económico no

médico juicio terapéutico tratamiento sintomático, juicio pronóstico, no procede revisión de grado, circunstancias socio laborales pase a cei.- CUARTO.- La Comisión de Evaluación de incapacidades propuso a la Dirección Provincial que no se procediera a la revisión de su grado de incapacidad el 24 de septiembre de 1998. La Dirección Provincial aceptó el contenido de dicha propuesta y dictó resolución el 9 del 10 del 98 al no haberse producido variación en el estado de las lesiones que determinara modificación del grado de invalidez que tenía reconocido.- QUINTO.- Esta resolución se notificó a la actora que presentó reclamación previa el 14 de julio del 99. El 21 de junio, la comisión de evaluación de incapacidades propuso ratificarse en la propuesta formulaba al presentar el siguiente cuadro residual hernia discal y estenosis de canal, actualmente presenta informe de nefrología de fecha 1 de julio de 1999, artropatía metabólica, gota condrocalcinosis secundaria a 2 estenosis de canal raquídeo discopatía intervenida, **Fibromialgia** . hipercalcemia y osteoporosis secundaria. El 21 de julio la dirección provincial acordó desestimar la reclamación previa.- SEXTO.- El actor padece artropatía metabólica, gota condrocalcinosis secundaria a 2 estenosis de canal raquídeo discopatía intervenida, **fibromialgia** hipercalcinuria y osteoporosis secundaria.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. cuatro, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que desestimando la demanda interpuesta por Carlos José contra el INSS debo absolver a esta de la misma.

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por DON JUAN MANUEL GARCIA DOMINGUEZ, Letrado en representación de DON Carlos José , siendo impugnado de contrario por el Letrado de la Administración de la Seguridad social, en nombre y representación del INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL. Recibidos los Autos por esta Sala, se formó el oportuno rollo y pase al Ponente.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Frente a la sentencia de instancia que desestimó la pretensión deducida en la demanda dirigida a que se declare al actor en situación de incapacidad permanente absoluta por agravación de sus lesiones, por los cuales ya se le reconoció una incapacidad permanente total, para su profesión habitual de taxista, recurre la representación Letrada de aquél, formulando al amparo de la letra b) del Art. 191 de la Ley de Procedimiento Laboral, un primer motivo de recurso en el que solicita que el ordinal segundo de los hechos declarados probados sea substituido por el siguiente texto alternativo: "A la vista de la reclamación previa interpuesta por el actor el 5.10.94, la Comisión de Evaluación de Incapacidades propone a la Dirección Provincial del INSS de Santa Cruz de Tenerife en su informe de fecha 11.10.94 que el interesado se encuentra afecto de Invalidez Permanente, en el grado de Incapacidad Permanente Total, ya que presenta el siguiente cuadro residual: "Intervenido de hernia discal L4-L5 y estenosis de canal a ese nivel; cifras de hiperuricemia y signos indirectos no demostrados de condrocalcinosis: exploración física general normal". Dicho cuadro residual coincide exactamente con el descrito en el informe de la misma C.E.I. de fecha 24.08.94 en el que proponía la no declaración del trabajador en situación de invalidez permanente". Motivo que no ha de alcanzar éxito toda vez, que es en el hecho probado primero de la sentencia de instancia, donde recogiendo el dictámen de la UMVI se dice que el actor "fué" intervenido de hernia discal L4-L5 y estenosis de canal a ese nivel. Cifras de hiperuricemia y signos indirectos no demostrados de condrocalcinosis. Exploración física general normal, y que en base a tales lesiones se le reconoció por resolución de 28.10.94 una incapacidad permanente total en el Régimen de Autónomos. Por lo tanto el hecho probado segundo que impugna, precisamente en base al referido dictámen de la UMVI, para que se recoja el contenido del hecho primero, debe desestimarse por reiterativo. Obiter dicta, la lectura del hecho probado segundo, hecha desde una óptica lógica y sistemática, nos lleva a la conclusión de que existe un error en la forma en que se usa el tiempo y modo de verlo, pues se emplea el pretérito indefinido -tal vez por error de transcripción- como si la acción de tener las enfermedades hubiera ya transcurrido, en lugar de usar el tiempo presente -el actor tiene- que es el que realmente debió usarse como se desprende del hecho probado sexto de la sentencia de instancia que dice: "El actor padece artropatía metabólica, gota condrocalcinosis secundaria a 2, estenosis de canal raquídeo discopatía intervenida **fibromialgia** hipercalcinuria y osteoporosis secundaria".

SEGUNDO.- En el correlativo motivo del recurso amparado en la letra c) del Art. 191 de la Ley de Procedimiento Laboral, se denuncia infracción por aplicación indebida de los Arts. 143.2, 137.5 y 135.5 del Texto Refundido de la Ley General de la Seguridad Social, aprobado por el R.D. 1/1994 de 20 de junio. Motivo que no ha de alcanzar éxito porque puestas en resolución las secuelas que presenta el actor consistentes en: "artropatía metabólica, gota condrocalcinosis secundaria, **fibromialgia** , estenosis de canal raquídeo y discopatía intervenida", con las que ya tenía en el año 1994 por las que se le declara en invalidez permanente total consistentes en intervención de hernia discal L4-L5, estenosis de canal a ese nivel, artritis miciesistalina con datos de condrocalcinosis y cifras de ácido úrico elevados; señalándose, además, en el

informe de reumatología de febrero de 1994, obrante en autos al folio 59, tal como recoge el primero de los fundamentos de derecho, que verosimilmente se trataba de un cuadro de condrocalcinosis secundaria a hiperuricemia, es claro, que el estado del actor el mismo que tenía cuando se le declaró en incapacidad permanente total, razón por la cual procede, previa desestimación del recurso la confirmación de la sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por la parte actora contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 16 de junio de 2000, en virtud de demanda interpuesta por DON Carlos José contra INSS en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO y en consecuencia debemos confirmar la sentencia de instancia.

Devuélvanse los autos originales al Juzgado de lo Social núm. CUATRO, de ésta Capital, con testimonio de la presente una vez notificada y firme a las partes y con advertencia a las mismas de contra la presente Resolución podrá interponer Recurso de Casación por Unificación de Doctrina, en base a lo dispuesto en los arts. 215 y ss. de la Ley de Procedimiento Laboral en el plazo de 10 días hábiles, previos depósitos que marca los arts. 226 y 227 de dicho cuerpo legal. Remítase testimonio a la Fiscalía de la Audiencia Provincial y líbrese otro testimonio para su unión al rollo de su razón, incorporándose original al Libro de Sentencia.

Así por esta nuestra Sentencia, que es firme, la pronunciamos, mandamos y firmamos.

PUBLICACION.- Leída y publicada la anterior Sentencia, por el Ilmo. Sr. Magistrado Ponente, que la suscribe en la Sala de Audiencia de este Tribunal. Se envía testimonio a la Audiencia Provincial, en unión del correspondiente oficio de remisión. Doy fé.