

Id Cendoj: 38038340012004100022
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 479/2003
Nº de Resolución: 80/2004
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MANUEL CELADA ALONSO
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 28 de enero de 2004

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS en Santa Cruz de Tenerife formada por los Ilmos. Sres. Magistrados D./Dña. Jose Mª Del Campo Y Cullen (Presidente), D./Dña. Jose Manuel Celada Alonso (Ponente) y D./Dña. Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000479/2003 , interpuesto por Magdalena , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 3 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 441/01 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose Manuel Celada Alonso .

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Magdalena , en reclamación de DERECHOS y siendo demandado Instituto Nacional Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 10-01-03 , por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- DOÑA Magdalena , de 66 años de edad, (nacida en 21.11.36) está afiliada al Régimen General de la Seguridad social, con el número 38/392.13 es residente en La Matanza (Santa Cruz de Tenerife) y su profesión común, la demandante fué examinada de las siguientes dolencias.- Monoreneo (un solo riñón.- Nefrectomía izquierda con incontinencia urinaria. Incontinencia a pequeños esfuerzos, que no con tratamiento médico, comprobada mediante estudios urodinámicos, que precisa compresas empapadoras,. medicación y controles periodicos (Folio 188).- Cuadro depresivo con estados de ansiedad y crisis de pánico.- Artrosis vertebral.- **Fibromialgia** primaria.- Artrosis cervical discopatía C5-C6 Algias cervicales y lumbares que precisaron tratamiento rehabilitador.- Síndrome de Gilbert (reflujo gastro-esofágico).-
TERCERO.- Las funciones o tareas profesionales de la demandante son las atención al público y tratamiento de datos.- CUARTO.- El día 26.05.00 la Sala del Tribunal Superior de Justicia de Canarias de Santa Cruz de Tenerife, confirmó la sentencia de instancia que le reconoció a la demandante la incapacidad permanente parcial, con las mismas dolencias.- QUINTO.- La Dirección Provincial del INSS reconocimiento de una incapacidad permanente absoluta en resolución de 13.02.01, por considerar que no había transcurrido el plazo de un año desde la ejecución de la sentencia del Tribunal Supremo de Justicia de Canarias que reconoció la incapacidad permanente parcial a la demandante.- SEXTO.- Contra esta resolución el demandante ejercitó una reclamación administrativa previa, siendo desestimada en resolución de 27.3.01 por no haber transcurrido un año desde la fecha de la sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Canarias.- SEPTIMO.- Se ha agotado la vía administrativa previa. .

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 3 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que desestimando la demanda relativa a reclamación sobre reconocimiento de derecho interpuesta por DOÑA Magdalena contra el INSS, debo absolver y absuelvo a la

Entidad Gestora demandada de las pretensiones de la actora". .

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Magdalena , no siendo impugnado de contrario. Recibidos los Autos por esta Sala, se formó el oportuno rollo y pase al Ponente. Señalándose para votación y fallo el día 22 de Enero de 2004 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Frente a la sentencia de instancia desestimatoria de la pretensión deducida en la demanda, dirigida a que se revise el grado de invalidez permanente parcial reconocida a la actora, por haberse agravado su patología y la declare en situación de incapacidad permanente absoluta o subsidiariamente total para su profesión habitual de administrativa, recurre la representación Letrada de aquélla, formulando al amparo de la letra a) del Art. 191 de la L.P.L., un primer motivo de recurso en el que pide la nulidad de actuaciones por incumplimiento de lo prevenido en el Art. 97.2 de la L.P.L., en relación con el 218 de la L.E.C. por entender en síntesis, que como el INSS dice en la resolución de fecha 13.02.01, que no procede la revisión por no haber transcurrido un año desde el reconocimiento de la incapacidad permanente parcial (14.06.00), el Juzgador de instancia no puede en contra de los informes médicos y sin hacer referencia a los mismos, acordar que no existe agravamiento. Motivo destinado al fracaso porque el Juzgador de instancia en base a las facultades que le otorgan los preceptos denunciados como infringidos ha valorado los informes médicos aportados por la actora, como dice en el primer fundamento de derecho, llegando a la conclusión que vierte en el relato fáctico y en la fundamentación jurídica.

SEGUNDO.- Por el cauce de la letra b) del Art. 191 de la L.P.L., se solicita que al relato fáctico, cuyo contenido se acepta, se adicione un nuevo hecho probado, que se distinguiría como el octavo, del siguiente tenor literal: "Que, todos los informes médicos obrantes en los Autos, y realizados después de examinar a la actora e instada la revisión, aceptan las secuelas relacionadas en el Hecho Cuarto de la sentencia, pero reconocen que estas se han agravado de forma acelerada y, actualmente, le impiden desarrollar el trabajo" . Para ello se apoya en los informes médicos y clínicos obrantes en autos a los folios, 54,85, 186, 187 y 188. Motivo que no ha de alcanzar éxito porque en supuestos de dictámenes médicos y clínicos, como el ahora enjuiciado, debe aceptarse en principio el que haya servido de base a la resolución recurrida, de acuerdo con las amplias facultades que el Art. 97.2 de la L.P.L., otorga al Juzgador de instancia en cuanto a la valoración de la prueba, a no ser que dicha valoración no se ajuste a las reglas de la sana crítica y aconsejen a la Sala variar la valoración hecha por el Juzgador "a quo", circunstancias que no concurren en el caso enjuiciado.

TERCERO.- En el correlativo motivo del recurso, amparado en la letra c) del Art. 191 de la L.P.L., se denuncia infracción de los Arts. 137.4, 134 y 143.2 de la L.G.S.S. por entender en síntesis, que la recurrente está incapacitada para el desempeño de las tareas propias de su profesión. Cuenta el ordinal segundo y cuarto de los hechos declarados probados, que la actora como consecuencia de enfermedad común, fué examinada de las siguientes dolencias: "Monoreneo (un solo riñón).- nefrectomía izquierda con incontinencia urinaria. Incontinencia a pequeños esfuerzos, que no con tratamiento médico, comprobada mediante estudios urodinámicos, que precisa compresas empapadoras, medicación y controles periódicos (folio 188).- Cuadro depresivo con estados de ansiedad y crisis de pánico.- Artrosis vertebral.- **fibromialgia** primaria.-artrosis cervical discopatía C5-C6. Algias cervicales y lumbares que precisaron tratamiento rehabilitador.- Síndrome de Gilbert (reflujo gastro esofágico)." El día 26.05.00 la Sala del Tribunal Superior de Justicia de Canarias (Santa Cruz de Tenerife) confirmó la sentencia de instancia que le reconoció a la demandante incapacidad permanente parcial, con las mismas dolencias". Partiendo de los referidos hechos así como del tercero de los fundamentos de derecho que con evidente valor de hecho probado, dice que no existe agravamiento substancial de las referidas lesiones que dieron lugar en su día a que por esta Sala se declarase a la actora en situación de incapacidad permanente parcial, es claro que el motivo debe desestimarse, por lo que al haberlo entendido así el Magistrado "a quo" procede, previa desestimación del recurso la confirmación de la sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Magdalena contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 10-01-03 , en virtud de demanda interpuesta por Magdalena contra Instituto Nacional Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos confirmar la sentencia de instancia .

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 3 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , con testimonio de la presente una vez notificada y firme a las partes y con advertencia a las mismas de que

contra la presente Resolución podrá interponer Recurso de Casación por Unificación de Doctrina, en base a lo dispuesto den 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.

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