

Id Cendoj: 38038340012004100622  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 721/2003  
Nº de Resolución: 599/2004  
Procedimiento: Recurso de suplicación  
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN  
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 16 de junio 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 (Ponente) (Presidente), D./Dña. . Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua , y D./ Pilar Diaz de Losada y Hamilton ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el Recurso de Suplicación núm. 0000721/2003 , interpuesto por Antonia , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0001125/2002 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose Mª Del Campo Y Cullen .

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Antonia , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y Tesorería General De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 03/06/2003 , por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
PRIMERO.- La actora, Dª Antonia , nacida el 21-5-56, consta afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el nº NUM000 , por su profesión habitual de auxiliar de máquinas de tabaco.SEGUNDO.- Por resolución de 31-10-01 el Instituto Nacional de la Seguridad Social le reconoció una invalidez permanente total. El cuadro clínico que le fue reconocido en la propuesta del Equipo de Valoración de Incapacidades fue el siguiente: " **Fibromialgia** diagnosticada en febrero de 2000. Fractura distal, intrarticular, de radio derecho con Sudeck secundario. Limitaciones para todas aquellas tareas que precisen de la mano derecha. Las limitaciones no son permanentes, por lo que se debe valorar de nuevo en seis meses".TERCERO.- Posteriormente, por resolución de 18-5-02 la entidad gestora procedió a revisar el grado reconocido, acordando que no se hallaba afectada de grado alguno de incapacidad. Las lesiones reconocidas en esa fecha fueron las siguientes: " **Fibromialgia** desde febrero de 2000. Insuficiencia venosa crónica en MII. Fractura distal intrarticular de radio derecho, en paciente diestra, con Sudeck secundario. Mejoría clínica y funcional. La paciente ha mejorado de su patología, pudiendo desarrollar una actividad reglada.CUARTO.- Frente a esa resolución la actora interpuso reclamación previa en fecha 13-6-02 la cual fue desestimada el 28-6-02. QUINTO.- La base reguladora es de 419,60 euros y la fecha de efectos la de 18-02.SEXTO.- La profesión de auxiliar de máquina de tabaco requiere realizar las siguientes funciones:-Colocar los cigarros en las máquinas empaquetadoras, y una vez empaquetados en cajetillas por las máquinas, proceder a su colocación en cajas de 10 paquetes.- Transportar mediante carros las cajas de tabaco de una sección a otra, transportando en cada recorrido aproximadamente 30 cajas de tabaco, de un peso aproximado de 5 kilos cada una.- Colocar y transportar manualmente los bidones de cola (con la que se pega el papelillo del cigarro), cuyo peso aproximado es de 25 kilos.-Limpiar y fregar los salones, así como la maquinaria con la que se empaquetan los tabacos.SEPTIMO.- La actora presenta además de las lesiones ya reconocidas, las siguientes: A consecuencia de la fractura conminuta intraarticular de radio derecha, presenta una limitación

a la movilidad de la muñeca, la flexión es de 40º aproximadamente, 30º de extensión, pronación completa y faltándole unos 30º de supinación aproximadamente. Artrosis incipiente en columna cervical

(C4-C5), artrosis en columna dorsal (D9 y D11) y columna lumbar (L2-L4); escoliosis dorso-lumbar; clínica de lumbalgias y dorsalgias de repetición. TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Desestimando la demanda interpuesta por Dª Antonia frente al Instituto Nacional de la Seguridad Social, debo absolver y absuelvo al Instituto demandado de la pretensión deducida frente a él.

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Antonia , 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 01 de Julio de 2004 . Y que por reajuste en el señalamiento se adelantó para el día 3/6/2003.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia desestima la demanda interpuesta por la actora por la que solicita se le declare en situación de invalidez permanente absoluta o alternativamente total para su profesión habitual. Parte la resolución de instancia de que la resolución que le reconoce la Invalidez total, posteriormente revisada por resolución de 18 de mayo, estima no se haya afecta de grado de invalidez en base al criterio de haber mejorado su patología, no obstante, partiendo de la base de una nueva valoración de las limitaciones que determinaron el reconocimiento de la invalidez instada al considerar que el estado actual no es tributario de una incapacidad total. El único motivo del recurso al amparo del *apartado c) del Art. 191 de la LPL* denuncia infringido el *art. 137.1b) y 137.2 de la LGSS* motivo que ha de ser estimado por cuanto que incide la Juzgadora de instancia en el defecto de realizar una nueva valoración de los mismos padecimientos que determinaron el inicial reconocimiento de la invalidez y no se constata en términos mínimamente exigibles el mejoramiento de dicha patología, para entender como justificada la revisión de la invalidez máxime cuando no se contrasta de forma adecuada la evolución de los padecimientos en grado suficiente para dejar sin efectos el grado reconocido, ello sin perjuicio de una posterior revisión que pudiera justificar la misma. Por lo que procede estimar el recurso y declarar a la actora afecta de una Invalidez Permanente Total.

## FALLAMOS

Que debemos estimar y estimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Antonia contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 03/06/2003 , en virtud de demanda interpuesta por Antonia contra Instituto Nacional De La Seguridad Social y Tesorería General De La Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos revocar y revocamos la Sentencia de instancia, estimando la demanda interpuesta y declarando a la actora afecta una Invalidez Permanente Total para su profesión habitual, debiendo el Organismo demandado estar y pasar por esta declaración .

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 1 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, que se preparará por escrito ante esta Sala de lo Social dentro de los DIEZ DIAS siguientes a la notificación de la sentencia de acuerdo con lo dispuesto en los *artículos 219, 227 y 228 de la Ley Procesal Laboral* , advirtiéndose, en relación con los dos últimos preceptos citados, que el depósito de los 300,51 euros (50.000 ptas.) deberá efectuarse ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo al tiempo de personarse en ella y en su cuenta nº 2410 del Banco Español de Crédito, Oficiaria 1006 de la calle Barquillo nº 49, 28004 de Madrid, por todo recurrente que no tenga la condición de trabajador o causahabiente suyo o beneficiario del régimen público de la Seguridad Social, mientras que la consignación del importe de la condena deberá acreditarse, cuando proceda, por el recurrente que no goce del beneficio de justicia gratuita ante esta Sala al tiempo de preparar el recurso, presentando resguardo acreditativo de haberla efectuado en la c/c nº 3777 que esta Sala tiene abierta en el Banco Español de Crédito, Oficina 1101, de la calle Villalba Hervás, 12, 28002 de Sta. Cruz de Tenerife, haciendo constar el código nº 66 (Recursos de Casación Laboral) y a continuación número y año del rollo de suplicación, pudiéndose sustituir dicha consignación en metálico por el aseguramiento mediante aval bancario en el que se hará constar la responsabilidad solidaria del avalista. 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.