

Id Cendoj: 38038340012004101220  
 Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
 Sede: Santa Cruz de Tenerife  
 Sección: 1  
 Nº de Recurso: 132/2004  
 Nº de Resolución: 1103/2004  
 Procedimiento: Recurso de suplicación  
 Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN  
 Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 11 de noviembre 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 Manuel Celada Alonso (Presidente), D./Dña. Jose Mª Del Campo Y Cullen (Ponente) y D./Dña. Pilar Díaz de Losada y Hamilton , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el Recurso de Suplicación núm. 0000132/2004 , interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000093/2003 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 Mercedes , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 20/11/2003 , por el Juzgado de referencia, con carácter estimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
 PRIMERO.- La actora, Dª Mercedes , nacida el 8-11-53, consta afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el nº NUM000 por su actividad profesional habitual de auxiliar de clínica. SEGUNDO. Por resolución de 31-5-01 el Instituto Nacional de la Seguridad Social concedió a la actora la prestación de incapacidad permanente absoluta, en base al siguiente cuadro residual: "Antecedentes de intervención de neo. Uterina en 1993. Transtorno adaptativo y cuadro de depresión recurrente. Alopecia. **Fibromialgia** y osteoporosis. En estudio gammagráfico se ha evidenciado una captación patológica en la región derecha craneal, sin poder descartarse que se trate de una afectación metastásica". TERCERO. Posteriormente, la entidad gestora procedió a la revisión del grado reconocido y en fecha 14-5-02 dictó resolución por la que acordó que las lesiones que afectaban a la trabajadora eran en aquella fecha constitutivas de un grado de total. El cuadro residual reconocido fue el siguiente: "Transtorno depresivo recurrente en actividad, sintomatología ansioso depresiva. Intervenida de neoplasia en 1993, no metástasis. Diagnosticada de cervicoartrosis, gonartrosis, **fibromialgia** y osteoporosis. Limitada para realización de actividades interpersonales, posibilidad de tareas sedentarias o autónomas". Frente a esa resolución la actora interpuso reclamación previa, la cual fue desestimada por resolución de 28-6-02. CUARTO. En fecha 16-10-02 la actora instó la revisión del grado reconocido, por agravación, la cual fue desestimada y confirmada dicha denegación por posterior resolución de 26-12-02, desestimatoria de la reclamación previa. El cuadro clínico residual reconocido fue el siguiente: "Intervenida de Neoplasia uterina en 1993. No evidencia de recidiva. Transtorno depresivo recurrente, con sintomatología ansioso-depresiva, no depresión mayor, ni síntomas psicóticos. **Fibromialgia** y osteoporosis. Posibilidad de realizar actividades de carácter autónomo, no sujetas a jerarquías, horarios, etc. No agravación respecto a la valoración de mayo de 2002". Frente a esa resolución interpuso la demanda origen de las presentes actuaciones. QUINTO. En fecha 1-8-03 la actora instó de nuevo la revisión por agravación, la cual fue denegada nuevamente por la entidad gestora mediante

resolución de 2-10-03, al considerar que no se había producido variación en el estado de sus lesiones que determinara la modificación del grado de incapacidad reconocido.El cuadro clínico residual

reconocido en esa ocasión fue el siguiente: "Intervenida Neoplasia cuello uterino en 1993 (actualmente no documentación que indique agravamiento). **Fibromialgia** . Cervicoartrosis. Gonartrosis. No limitaciones funcionales severas. Transtorno depresivo sin consultas periódicas, con tratamiento a demanda. No constatación actual de su patología. No se objetiva agravamiento significativo que justifique cambio de grado". SEXTO. La base reguladora de la prestación es la de 1.041,45 euros y la fecha de efectos es la de 29-9-03.SEPTIMO. La actora presenta antecedentes de neoplasia uterina; alopecia; cuadro de **fibromialgia** osteopénica con crisis de intenso dolor; cervicoartrosis y gonartrosis; transtorno depresivo recurrente, con ansiedad generalizada, anorexia y anhedonia; nueva descompensación depresiva secundaria a su situación de enfermedad orgánica; empeoramiento progresivo de su sintomatología depresiva y ansiosa, con agotamiento de todas las posibilidades terapéuticas.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: " Estimando la demanda interpuesta por Dª Mercedes frente al Instituto Nacional de la Seguridad Social, declaro que la actora se encuentra en situación de incapacidad permanente en grado de absoluta, con derecho a percibir la prestación correspondiente en cuantía del 100% de la base reguladora de 1.041,45 euros y con efectos de 29-9-03, condenando a la entidad demandada a su abono, con las mejoras y revalorizaciones legalmente procedentes" .

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Instituto Nacional De La Seguridad Social , 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 Noviembre de 2004 . Y que por reajuste en los señalamientos se adelantó para el día 25/10/2004.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia estima la demanda interpuesta por la actora y la declara en situación de I.P.A. para todo tipo de trabajo, frente a la cual el único motivo del recurso al amparo del apartado c) del *Art. 191 de la LPL* denuncia infringido el *Art. 137.5 de la IGSS* limitándose a contener manifestaciones genéricas sobre las dolencias del actor especificándose en el hecho Tercero de la Sentencia de instancia, motivo que ha de ser rechazado, puesto que parte la Sentencia de instancia de un inicial reconocimiento de una Invalidez Absoluta, posteriormente revisado en dos ocasiones, en base a una supuesta invariabilidad del estado de las que fueron determinantes, de la modificación del grado de incapacidad reconocido; no obstante, la Juzgadora estima el agravamiento observado en su patología depresiva que deduce de los informes médicos aportados y de la documental, frente a lo que las meras apreciaciones de parte carecen de la virtualidad propia para dejar sin efecto el criterio mantenido por el Juzgadora de instancia adecuadamente fundamentado. Por todo lo cual procede desestimar el recurso y confirmar la Sentencia de instancia.

## FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 20/11/2003 , en virtud de demanda interpuesta por Mercedes contra Instituto Nacional De La Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la Sentencia de instancia .

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, Oficiana 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.