

Id Cendoj: 38038340012007100451
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 271/2007
Nº de Resolución: 456/2007
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MANUEL CELADA ALONSO
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 4 de junio de 2007.

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. M^a Carmen Sanchez Parodi Pascua (Presidente), D./Dña. Antonio Doreste Armas y D./Dña. Jose Manuel Celada Alonso (Ponente) , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000271/2007 , interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 5 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000406/2006 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose Manuel Celada Alonso . Por sustitución del Ilmo.Sr. Don Jose María del Campo y Cullen.

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por María Virtudes , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 14/2/2007 , por el Juzgado de referencia, con carácter estimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- D^a. María Virtudes , nacida el 23 de diciembre de 1952, se encuentra afiliada al Régimen General de la Seguridad Social, con número de afiliación NUM000 , teniendo la categoría profesional de celadora, a la que se dedicaba de forma habitual. SEGUNDO.- Con fecha de 6 de noviembre de 2003 por parte del Instituto Nacional de la Seguridad Social se reconoció a la demandante una incapacidad permanente total para su profesión habitual, por el diagnóstico de **fibromialgia** , bocio multinodular, episodio depresivo moderado con síndrome somático. Limitada para trabajos de estrés psíquico y relaciones interprofesionales conflictivas. La base reguladora de la pensión reconocida era de 1.186,70 euros, y el porcentaje, del 55%. TERCERO.- En fecha 7 de noviembre de 2005 la demandante solicitó del Instituto Nacional de la Seguridad Social la revisión de su grado de incapacidad, por agravamiento. Incoado el oportuno expediente, el día 7 de marzo de 2006 el Equipo de Valoración de Incapacidades determinó el cuadro clínico residual de la demandante como **fibromialgia** . Enfermedad de Scheuerman. Tetania latente. Diagnosticada de episodio depresivo grave, actualmente con afectación clínica moderada. Limitación para actividades con requerimientos físicos de mediana y gran intensidad, así como las que impliquen estrés psíquico. Proponiendo en definitiva que no procedía la revisión por agravación de su cuadro de incapacidad, por considerar que las lesiones no habían sufrido variación. CUARTO.- El día 7 de marzo de 2006 la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social dictó resolución denegando la revisión del grado de incapacidad reconocido a D^a. María Virtudes . QUINTO.- D^a. María Virtudes padece un cuadro de **fibromialgia** ; enfermedad de Scheuerman; bocio tiroideo; hipertensión arterial; pérdida de visión en el ojo derecho por edema seroso macular; tetania latente; episodio depresivo grave. Dichas afecciones le impiden realizar tareas que requieran esfuerzo físico leve, estrés psíquico, concentración o responsabilidad para la demandante. SEXTO.- El día 7 de abril de 2006 se presentó reclamación previa contra la antes citada

resolución del Instituto Nacional de la Seguridad Social, denegatoria de la declaración de incapacidad permanente. Dicha reclamación previa fue resuelta, desestimándola, por resolución dictada el día 25 de mayo de 2006.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 5 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Estimo íntegramente la demanda presentada por D^a. María Virtudes , y, en consecuencia: PRIMERO: Declaro que la demandante está afecta a una incapacidad permanente absoluta para toda profesión u oficio. SEGUNDO: Condeno a la demandada Instituto Nacional de la Seguridad Social a estar y pasar por la anterior declaración y a abonar a la actora la correspondiente pensión del 100% de la base reguladora de 1.186,70 euros, con efectos económicos desde el 7 de marzo de 2006.

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 21 de Mayo de 2007 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

ÚNICO.- Frente a la sentencia de instancia, que estimó la pretensión deducida en la demanda, declarando a la actora en situación de incapacidad permanente absoluta, recurre la Letrada de la Administración de la Seguridad Social, en nombre y representación del Instituto Nacional de la Seguridad Social, formulando al amparo de la *letra c) del art. 191 de la L.P.L.* un único motivo de recurso en el que imputa a la sentencia recurrida de vulnerar el *art. 137.4* en relación con el mismo *precepto nº 5 de la L.G.S.S.* porque a su criterio, el cuadro clínico de la actora y las limitaciones funcionales que le afectan no tienen entidad bastante para reconocerle la incapacidad permanente absoluta.

Según cuenta el inmodificado, por no haber sido atacado, relato fáctico de la sentencia de instancia, a Dña. María Virtudes , nacida el 23-12-1952 se le reconoció por el INSS el 6-11- 2003 una incapacidad permanente total para su profesión habitual, por el diagnóstico de **fibromialgia** , bocio multinodular, episodio depresivo moderado con síndrome somático. Limitada para trabajos de estrés psíquico y relaciones interprofesionales conflictivas. La base reguladora de la pensión reconocida era de 1.186,70 euros, y el porcentaje, del 55%. En fecha 7 de noviembre de 2005 la demandante solicitó del Instituto Nacional de la Seguridad Social la revisión de su grado de incapacidad, por agravamiento. Incoado el oportuno expediente, el día 7 de marzo de 2006 el Equipo de Valoración de Incapacidades determinó el cuadro clínico residual de la demandante como **fibromialgia** . Enfermedad de Scheuerman. Tetania latente. Diagnosticada de episodio depresivo grave, actualmente con afectación clínica moderada. Limitación para actividades con requerimientos físicos de mediana y gran intensidad, así como las que impliquen estrés psíquico. Proponiendo en definitiva que no procedía la revisión por agravación de su cuadro de incapacidad, por considerar que las lesiones no habían sufrido variación. El día 7 de marzo de 2006 la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social dictó resolución denegando la revisión del grado de incapacidad reconocido a D^a. María Virtudes . D^a. María Virtudes padece un cuadro de **fibromialgia** ; enfermedad de Scheuerman; bocio tiroideo; hipertensión arterial; pérdida de visión en el ojo derecho por edema seroso macular; tetania latente; episodio depresivo grave. Dichas afecciones le impiden realizar tareas que requieran esfuerzo físico leve, estrés psíquico, concentración o responsabilidad para la demandante.

Partiendo de las referidas lesiones y limitaciones funcionales el motivo debe decaer porque los mismos disminuyen severamente la capacidad laboral residual de la actora para el desempeño de cualquier actividad u oficio, conforme a las exigencias de continuidad, dedicación y eficacia sociológica y legalmente exigible, al no poder realizar esfuerzos leves de forma general, ni permanecer mucho tiempo en la misma posición, incluso sentada, ni hacer actividades que requieran concentración, atención y memoria o impliquen atención al público.

En base a lo razonado procede, previa desestimación del recurso, la confirmación de 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 14/2/2007 , en virtud de demanda interpuesta por María Virtudes 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. 5 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 sólo Recurso de Casación para 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, Oficina 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 librese 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 fe.