

Id Cendoj: 35016340011998100005
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 68/1997
Nº de Resolución: 253/1998
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: JUAN JIMENEZ GARCIA
Tipo de Resolución: Sentencia

Recurso nº 68/97

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE CANARIAS

SALA DE LO SOCIAL

cp.

Recurso N° 68/97

Secretaria: M^a. EUGENIA CALAMITA DOMINGUEZ.

Il^lmos. Sres:

D. ALEJANDRO ALVAREZ MACIAS

D MANUEL MARTIN HDEZ CARRILLO

D. JUAN JIMENEZ GARCIA

En Las Palmas de Gran Canaria a 3 de Abril de 1.998.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Canarias, compuesta por los Il^lmos. Sres citados al margen.

EN NOMBRE DEL REY

ha dictado la siguiente

SENTENCIA n ° 253/98

En el recurso de suplicación interpuesto por el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la sentencia de fecha 11.10.1996, dictada por el JUZGADO SOCIAL N. 4 de esta Provincia, en los autos de juicio 31/96 , sobre PRESTACIONES, ha actuado como ponente el Il^lmo. Sr. Don JUAN JIMENEZ GARCIA.

ANTECEDENTES DE HECHO .

PRIMERO.- Según consta en autos se presentó demanda por D. Ángel Jesús contra INSS, y que en su día se celebró la vista, dictándose sentencia con fecha 11.10.1996 por el JUZGADO SOCIAL N. 4 de esta Provincia.

SEGUNDO.- En la sentencia de instancia y como hechos probados se declararon los siguientes: 1º.- El actor, D. Ángel Jesús , nacido el 18.1.47, afiliado a la Seguridad Social nº NUM000 , solicitó pensión de

Invalidez, siendo declarado por el INSS en Resolución de fecha 24.10.95 afecto de invalidez permanente en el grado de incapacidad permanente total para su profesión habitual de taxista, derivada de enfermedad común con los derechos económicos inherentes sobre la base reguladora de 60.678.- ptas.- 2º La UVMI, en fecha 11.10.95, emitió el siguiente dictamen: Intervenido de hernia discal L4- L5 años 88 R. M. N. estenosis de canal con afectación de columna cervical y lumbar. Fibrosis. **Fibromialgia** . Enf de Scheverman. Lumbociática bilateral. En estudio por sangrado rectal y posible afectación renal. Se le considera incapacitado para el desempeño de su trabajo habitual. 3º El actor padece: Cervicoartrosis grado 3- grado 4, con compresión radicular C5-C6. Hernias marginales anteriores. Compresión por la odontoides (axis) del saco dural y con síndrome cervico basilar (mareos, vértigos, náuseas), Dolores cervicobronquiales, más en lado izquierdo; pérdida de fuerza en manos. Dorsalgias por su enfermedad de Schevermann. Artrosis lumbosacra grado 4 con lumbalgias. Pseudomeningocele postquirúrgico en el espacio L5-S1, con sus lumbalgias y dolores radiculares. Hernia discal a nivel del 4º espacio centro lateral izquierdo, con lumbalgias y lumbociática. Síndrome fibromiálgico con las crisis de dolores características y las zonas de dolor. Las lesiones no crónicas, no recuperables pseudomeningocele se podrían intervenir pero no es aconsejable por la gravedad que representa. Déficit funcional:- No levantar peso o agacharse, por su patología de hernia discal intervertebral, hernia discal y pseudomeningocele.- No poder mantener posiciones estáticas, bipedestación, se dente o deambulaciones por las patologías citadas.- No poder prestar atención, ni estar sometido a tensión por su síndrome cervicobasilar.- No poder hacer movimientos frecuentes de las cervicales, ni esfuerzo con su extremidad superior, por su artrosis cervical, sus hernias marginales anterior y su compresión radicular izquierda de la raíz 6 cervical.- Presentación de crisis de su **fibromialgia** , que junto con las cervicalgias, dorsalgias, lumbalgias y lumbociáticas le obligan a seguir tratamiento controlado con antiálgicos y antiinflamatorios, y tener que hacer reposo en cama para calmar las crisis agudas.

TERCERO.- La sentencia de instancia contiene el siguiente Fallo: Que estimo la demanda promovida por Don Ángel Jesús contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, declaro al actor afecto de invalidez permanente en el grado del, incapacidad permanente absoluta para todo trabajo derivado de enfermedad común sin posibilidad razonable de recuperación y efectos 11.10.95 y con los derechos económicos inherentes sobre) la base reguladora de 60.678.- ptas y condeno a la Entidad Gestora a estar y pasar por estas declaraciones y al abono de la prestación.

CUARTO.- Contra dicha sentencia se interpuso recurso de suplicación por la parte demandada, siendo impugnado de contrario, remitidos los autos a esta Sala, señalándose fecha para la votación y fallo de la resolución, habiéndose cumplido con las formalidades legales.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- El problema que se debe resolver en el presente recurso es el grado de invalidez permanente que le debe corresponder a la parte demandante. El Instituto Nacional de la Seguridad Social estima que es el de incapacidad permanente total para su profesión habitual mientras que la parte actora solicita el de incapacidad permanente absoluta para todo trabajo. La sentencia de instancia, ahora recurrida, se decanta por la opción defendida por la parte demandante.

SEGUNDO.- Contra dicha sentencia reacciona el Instituto Nacional de la Seguridad Social en recurso de Suplicación y al amparo del *apartado b) del artículo 191 de la Ley de Procedimiento Laboral* articula un primer motivo de revisión fáctica, con la pretensión de que se modifique el hecho probado tercero, para que en el se recoja solamente las dolencias fijadas en el informe del Servicio de Neurocirugía. Motivo que ha de ser rechazado, pues la Magistrada de instancia llega a la conclusión de que las enfermedades que padece el actor después de una valoración conjunta de toda la prueba en la que se incluye informes periciales de médicos particulares, sin que la Sala comparta la tesis de la Entidad recurrente, de que los informes de los Servicios Oficiales tengan presunción de veracidad. Así pues, no deduciéndose de forma directa y sin conjeturas el error judicial del documento señalado, al existir otros que lo contradice, nos lleva a la desestimación del recurso y a mantener inalterado el relato fáctico de la sentencia recurrida.

TERCERO.- Con correcto amparo en el *apartado c) del artículo 191 de la Ley de Procedimiento Laboral* formula la Entidad recurrente la censura jurídica, en un segundo motivo en el que viene a denunciar infracción por aplicación indebida del *artículo 137.5 de la Ley General de la Seguridad Social* , al considerar que las lesiones que padece el actor no le incapacitar de forma absoluta para todo trabajo.

Efectivamente, para ser incluido en la situación de incapacidad permanente absoluta es preciso que el trabajador carezca de toda posibilidad física para realizar cualquier quehacer laboral, o si le quedan alguna aptitudes, que éstas no tengan significado suficiente para desempeñar con la debida eficacia las tareas inherentes a una cualquiera de las variada: ocupaciones que se ofrecen en el mundo laboral. A tal fin

han de valorarse las limitaciones que los padecimientos generan y en el presente caso, en el que al actor, según se desprende de los propios informes de los peritos particulares sólo sufre lesiones moderadas, que se constatan de los datos objetivos de los análisis y pruebas, por ello si bien las dolencias que padece le inhabilitan para el desempeño de algunas actividades, entre ellas, las propias de su profesión habitual de taxista, por lo cual ya le fue reconocida en vía administrativa la incapacidad permanente total, por el contrario no le incapacitan para desempeñar otro tipo de actividades, como son aquéllas de carácter liviano y sedentario, para las cuales aún le restan capacidad suficiente.

Por ello, la incapacidad permanente absoluta solamente puede apreciarse cuando las limitaciones derivadas de las lesiones padecidas son de tal entidad que el trabajador se encuentre en una situación de completa inhabilidad para el ejercicio de cualquier profesión u oficio, sin que por cualquier otra circunstancia ajena a la reducción de la capacidad de trabajo pueda reconocerse el indicado grado de invalidez, su dicha reducción careciere de ese alcance general, como ocurre en el presente caso. Todo ello conlleva a la estimación del recurso y la revocación de la sentencia de instancia.

Vistos los preceptos legales citados, sus concordantes demás disposiciones de general y pertinente aplicación,

FALLO

Estimamos el recurso interpuesto por INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, contra la sentencia de fecha 11.10.1996 dictada por el JUZGADO SOCIAL N. 4 de esta Provincia y, revocamos la misma, desestimando la demanda y absolviendo a la demandada.

Notifíquese esta sentencia a las partes en legal forma al Ministerio Fiscal, y una vez firme, devuélvanse los autos originales al juzgado de lo Social de procedencia, con testimonio de esta Resolución, procediéndose al archivo del Rollo, sin más trámite.

Así por esta nuestra sentencia, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.