

Id Cendoj: 35016340012007100102  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 953/2004  
Nº de Resolución: 278/2007  
Procedimiento: Recurso de suplicación  
Ponente: HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ  
Tipo de Resolución: Sentencia

En Las Palmas de Gran Canaria , a 28 de febrero de 2007 .

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS formada por los Ilmos. Sres D. Humberto Guadalupe Hernández (Ponente) Presidente, Dña. Mª Jesús García Hernández y D. Eduardo Jesús Ramos Real Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el recurso de suplicación interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social contra la sentencia de fecha 28/04/04 dictada en los autos de juicio nº 0000002/2004 en proceso sobre PRESTACIONES , y entablado por Dña. Cecilia , contra Instituto Nacional De La Seguridad Social .

El Ponente, el Ilmo. Sr. D. Humberto Guadalupe Hernández , quien expresa el criterio de la Sala.

### **ANTECEDENTES DE HECHO**

PRIMERO.- La única instancia del proceso en curso se inició por demanda y terminó por sentencia, cuya relación de hechos probados es la siguiente

PRIMERO.- La actora se encuentra afiliado al Régimen general de la Seguridad social habiendo sido declarada en incapacidad permanente total como consecuencia de enfermedad común. Siendo la base reguladora de 1.917,76 Euros.

SEGUNDO.- Instada solicitud de reconocimiento de invalidez permanente, fue resuelta por resolución de 26 de Junio de 2003 en el que se le deniega la incapacidad absoluta. Frente a esa resolución se interpuso reclamación previa el 11 de Agosto de 2004 que fue resuelta en sentido desestimatorio en fecha de 6 de Noviembre de 2003.

TERCERO.- Dicha resolución se basa en el informe del EVI según el cual la actora sufría una lumbalgia con radiculopatía L5 derecha activa, cervicalgia mecánica sin signos clínicos de radiculopatías activas, trastorno mixto moderado de ansiedad depresión y síndrome subacromial derecho resuelto quirúrgicamente en el 2002, que no daría lugar al grado de incapacidad solicitado.

CUARTO.- Ha quedado acreditado que a las limitaciones antes mencionadas en el informe del EVI debe añadirse que la actora sufre hace cervicoartrosis grado tres con cervicalgias irradiadas a extremidades superiores, que se acompaña de prolapso C5-C6 y estenosis de canal en el trayecto C5-C7, con mielopatía compresiva y protrusión difusa de los discos C4-C7; radiculopatía C7 izquierda crónica, con su clínica de dolores, calambres, parestesias y disminución de la fuerza en extremidad superior izquierda; síndrome subacromial de hombro derecho intervenido quirúrgicamente con omalgia y limitación de la movilidad del hombro en los últimos 20; artropatía degenerativa de ambas muñecas, más importante de izquierda, con dolor y déficit funcional; lumboartrosis grado 3 y antecedentes de intervención quirúrgica a nivel L 3-L4 por protrusión discal lo cual condiciona una clínica de lumbalgias irradiadas a extremidades inferiores, y

limitación funcional de columna lumbar; radiculopatía L5 bilateral crónica, con dolores, calambres, parestesias y disminución de fuerza en extremidades inferiores; Coxalgia bilateral y coccigodinia; antecedente fractura rótula izquierda y gonalgia bilateral con ligero déficit funcional de rodillas; poliartralgias generalizadas, así como puntos fibrosíticos positivos, indicativos de síndrome reumático análogo a **fibromialgia** ; osteopenia generalizada con dolores óseos y articulares; síndrome depresivo crónico de difícil recuperación por personalidad ciclotímica de la paciente y antecedente de hábito enólico de larga evolución.

Los anteriores padecimientos determinan que la actora no pueda ni deba sobrecargar su columna cervical ni extremidades superiores, realizando movimientos repetitivos o cargando o transportando peso, no puede ni debe sobrecargar su columna lumbosacra ni extremidades inferiores realizando movimientos repetitivos de flexoextensión o cargando o transportando pesos, no puede mantener posiciones estáticas de bipedestación o sedestación prolongadas ni realizar largas deambulaciones o subir y bajar escaleras ni puede estar sometida a situaciones de tensión o estrés.

QUINTO.- Volviendo a instarse reclamación previa fue desestimada el 22 de Diciembre de 2003. SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: Que estimando la demanda interpuesta por Doña Cecilia contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social debo declarar y declaro que la parte actora se encuentra afecta de una INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA, condenando a las demandadas a estar y pasar por dicha declaración y al INSS a que le abone una prestación económica consistente en una pensión vitalicia equivalente al 100% de la base reguladora de 1.917,76 €/mes, más los incrementos y revalorizaciones que legalmente correspondan, con efectos desde que deje de percibir la prestación por incapacidad temporal.

TERCERO.- Frente a dicha resolución se interpuso el recurso de Suplicación por I.N.S.S., que fue impugnado de contrario.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La sentencia de instancia estima la pretensión de la parte actora, de profesión enfermera, y declara a la misma en situación de Incapacidad Permanente Absoluta por padecer cervicoartrosis grado tres con cervicalgias irradiadas a extremidades superiores, que se acompaña de prolapso C5-C6 y estenosis de canal en el trayecto C5-C7, con mielopatía compresiva y protrusión difusa de los discos C4-C7; radiculopatía C7 izquierda crónica, con su clínica de dolores, calambres, parestesias y disminución de la fuerza en extremidad superior izquierda; síndrome subacromial de hombro derecho intervenido quirúrgicamente con omalgia y limitación de la movilidad del hombro en los últimos 20; artropatía degenerativa de ambas muñecas, más importante de izquierda, con dolor y déficit funcional; lumboartrosis grado 3 y antecedentes de intervención quirúrgica a nivel L 3-L4 por protrusión discal lo cual condiciona una clínica de lumbalgias irradiadas a extremidades inferiores, y limitación funcional de columna lumbar; radiculopatía L5 bilateral crónica, con dolores, calambres, parestesias y disminución de fuerza en extremidades inferiores; Coxalgia bilateral y coccigodinia; antecedente fractura rótula izquierda y gonalgia bilateral con ligero déficit funcional de rodillas; poliartralgias generalizadas, así como puntos fibrosíticos positivos, indicativos de síndrome reumático análogo a **fibromialgia** ; osteopenia generalizada con dolores óseos y articulares; síndrome depresivo crónico de difícil recuperación por personalidad ciclotímica de la paciente y antecedente de hábito enólico de larga evolución.

Los anteriores padecimientos determinan que la actora no pueda ni deba sobrecargar su columna cervical ni extremidades superiores, realizando movimientos repetitivos o cargando o transportando peso, no puede ni debe sobrecargar su columna lumbosacra ni extremidades inferiores realizando movimientos repetitivos de flexoextensión o cargando o transportando pesos, no puede mantener posiciones estáticas de bipedestación o sedestación prolongadas ni realizar largas deambulaciones o subir y bajar escaleras ni puede estar sometida a situaciones de tensión o estrés.

Contra la misma se alza la parte recurrente, formulando el presente recurso con base en un motivo de censura jurídica.

Así, con amparo en el *artículo 191 letra c) de la Ley de Procedimiento Laboral* alega infracción del *artículo 136.1, 137.1 c) y 2 de la Ley General de la Seguridad Social* por entender que las lesiones solo la incapacitan para las tareas propias de su profesión habitual.

El motivo así articulado ha de desestimarse, pues inalterado el relato fáctico, la conclusión del Juzgador de instancia es ajustada a derecho.

En efecto, en el hecho probado segundo, en su último párrafo se recogen las secuelas y limitaciones que presenta el actor que le impiden no solo tareas de mínimos esfuerzos, sino aquellas que requieran posiciones estáticas de bipedestación o sedestación prolongadas, subir y bajar escaleras, realizar largas deambulaciones o estar sometido a tensión o stress.

A partir de tales secuelas resulta impensable que la actora pueda realizar con dedicación, profesionalidad, rendimiento y eficacia una jornada laboral ordinaria, pues a las limitaciones físicas se suma un síndrome depresivo crónico unido a un hábito enólico de larga evolución.

Por todo ello, y al no haber desvirtuado el recurso las razones que llevaron al juez de instancia a conceder la invalidez absoluta, procede la desestimación de dicho recurso y la confirmación de la sentencia de instancia.

Vistos los preceptos legales citados y demás de general y pertinente aplicación.

## **FALLAMOS**

Desestimamos el recurso interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , contra la sentencia de fecha 28/04/04 , dictada por el JDO. DE LO SOCIAL N. 7 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de esta Provincia, que confirmamos.

Notifíquese esta sentencia a las partes y al Ministerio Fiscal de esta Tribunal Superior de Justicia.

### **ADVERTENCIAS LEGALES.-**

Contra esta sentencia cabe recurso de casación para la unificación de doctrina ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo, que necesariamente deberá prepararse por escrito firmado por Letrado dirigido a esta Sala de lo Social y presentado dentro de los 10 días hábiles siguientes al de su notificación.

Además, si el recurrente hubiere sido condenado en la sentencia, deberá acompañar, al preparar el recurso, el justificante de haber ingresado en la cuenta de Depósitos y Consignaciones abierta en el BANESTO cta. número: 3537/000066 0953/04 a nombre de esta Sala el importe de la condena, o bien aval bancario en el que expresamente se haga constar la responsabilidad solidaria del avalista. Si la condena consistiere en constituir el capital-coste de una pensión de Seguridad Social, el ingreso de éste habrá de hacerlo en la Tesorería General de la Seguridad Social y una vez se determine por éstos su importe, lo que se le comunicará por esta Sala.

El recurrente deberá acreditar mediante resguardo entregado en la Secretaría de la Sala de lo Social del Tribunal Supremo al tiempo de la personación, la consignación de un depósito de 300 Euros en la entidad de crédito de BANESTO c/c 2410000066 0953/04 , Sala de lo Social del Tribunal Supremo.

Están exceptuados de hacer todos estos ingresos las Entidades Públicas, quienes ya tengan expresamente reconocido el beneficio de justicia gratuita o litigasen en razón de su condición de trabajador o beneficiario del régimen público de la Seguridad Social (o como sucesores suyos), aunque si la recurrente fuese una Entidad Gestora y hubiese sido condenada al abono de una prestación de Seguridad Social de pago periódico, al anunciar el recurso deberá acompañar certificación acreditativa de que comienza el abono de la misma y que lo proseguirá puntualmente mientras dure su tramitación.

Una vez firme lo acordado, devuélvase las actuaciones al Juzgado de lo Social de origen para el oportuno cumplimiento.

Así, por esta nuestra Sentencia, definitivamente juzgado, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.