

Id Cendoj: 38038340011998100256  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 624/1998  
Nº de Resolución:  
Procedimiento: SOCIAL  
Ponente: MARIA DEL CARMEN SANCHEZ-PARODI PASCUA  
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 624/98

PRESIDENTE:

ILTMO.SR.DON.JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

ILTMO.SR.DON.JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

ILMA. SRA. D<sup>a</sup> M<sup>a</sup> DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

En Santa Cruz de Tenerife, a dieciocho de septiembre de mil novecientos noventa y ocho.

La Sala de lo Social de este Tribunal Superior de Justicia de Canarias, con sede en Santa Cruz de Tenerife.

EN NOMBRE DEL REY

ha dictado la siguiente

### **S E N T E N C I A**

En el Recurso de Suplicación núm. 624/98, interpuesto por la parte demandada, frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. uno en los Autos R.- 21/98 en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO, ha sido Ponente la ILTMA.SRA.DOÑA.M<sup>a</sup> DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por DOÑA Ariadna , asistida por DON SANCHEZ DEL RIO, en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO siendo demandado EL INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 8 de junio de 1998, por el Juzgado de referencia , estimando la demanda formulada por la parte actora.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
PRIMERO.- "La demandante DOÑA Ariadna , nacida el 12- 1-43, de 55 años de edad, está afiliada al Régimen Especial de Trabajadores por cuenta propia con numero NUM000 , siendo su profesión habitual la explotación de un bar, sector hostelería.- SEGUNDO.- Solicita prestación de Invalidez Permanente en su modalidad contributiva, instando el grado de absoluta y subsidiariamente de total y por la contingencia de enfermedad común.- TERCERO.- La actora causó baja por incapacidad temporal y alta por agotamiento el 2.4.97.- CUARTO.- Por Resolución de 24.7.97 la entidad demandada, le deniega a la actora el grado de invalidez solicitado, estimando que las lesiones que padece no alcanzan un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral para ser constitutiva de una invalidez permanente según lo dispuesto en el *Art. 134.1 y 137 de la L.G.S.S.* - QUINTO.- La actora padece las siguientes dolencias y secuelas: DOLENCIAS.- FIBROMIALGIAS, SÍNDROME DEPRESIVO INCONTINENCIA URINARIA,DIVERTICULOS DE COLON, así como OSTEOPOROSIS CON SIGNOS DEGENERATIVOS INCIPIENTES EN COLUMNA LUMBO-SACRA Y ARTROSIS.- La incontinencia urinaria es susceptible de tratamiento quirúrgico.- SECUELAS.- DOLOR EN LAS ZONAS AFECTADAS POR FIBROMIALGIAS QUE PRODUCE ASTEMIA, RIGIDEZ GENERALIZADA

MATUTINA E HIPERSENSIBILIDAD DIFUSA QUE AFECTA AL SUEÑO SIENDO NO REPARADOR; ADEMAS LE IMPIDE REALIZAR MOVIMIENTOS DE LA COLUMNA LUMBAR Y CERVICAL; RIESGO DE FRACTURAS ESPONTANEAS PROCESOS DE DIARREAS QUE SE SUPERPONEN CON PERIODOS DE ESTREÑIMIENTO E INCONTINENCIA URINARIA.- SEXTO.- La base reguladora de la pretensión solicitada asciende a 60.622 ptas.- SEPTIMO.- Se ha agotado la vía previa administrativa.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. uno, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que estimando la demanda formulada por DOÑA Ariadna contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, debo declarar y declaro al actor afecto a una Invalidez Permanente en grado de incapacidad permanente total para su profesión habitual, condenando a la demandada a estar y pasar por esta declaración y al pago de la prestación correspondiente con las mejoras y revalorizaciones pertinentes".

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte demandada, siendo impugnado de contrario. Recibidos los Autos por esta Sala, se formó el oportuno rollo y pase al Ponente.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Al amparo de lo establecido en el Art.191.c), recurre la representación del Instituto Nacional de la Seguridad Social, por infracción del *Art. 137 núm.5 de la Ley General de la Seguridad Social*.

Del examen de hechos probados se desprende: "PRIMERO.- "La demandante DOÑA Ariadna , nacida el 12-1-43, de 55 años de edad, está afiliada al Régimen Especial de Trabajadores por cuenta propia con numero NUM000 , siendo su profesión habitual la explotación de un bar, sector hostelería.-SEGUNDO.- Solicita prestación de Invalidez Permanente en su modalidad contributiva, instando el grado de absoluta y subsidiariamente de total y por la contingencia de enfermedad común.- TERCERO.- La actora causó baja por incapacidad temporal y alta por agotamiento el 2.4.97.- CUARTO.- Por Resolución de 24.7.97 la entidad demandada, le deniega a la actora el grado de invalidez solicitado, estimando que las lesiones que padece no alcanzan un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral para ser constitutiva de una invalidez permanente según lo dispuesto en el *Art. 134.1 y 137 de la L.G.S.S*.- QUINTO.- La actora padece las siguientes dolencias y secuelas: DOLENCIAS.- FIBROMIALGIAS, SÍNDROME DEPRESIVO INCONTINENCIA URINARIA,DIVERTICULOS DE COLON, así como OSTEOPOROSIS CON SIGNOS DEGENERATIVOS INCIPIENTES EN COLUMNA LUMBO-SACRA Y ARTROSIS.- La incontinencia urinaria es susceptible de tratamiento quirúrgico.- SECUELAS.- DOLOR EN LAS ZONAS AFECTADAS POR FIBROMIALGIAS QUE PRODUCE ASTEMIA, RIGIDEZ GENERALIZADA MATUTINA E HIPERSENSIBILIDAD DIFUSA QUE AFECTA AL SUEÑO SIENDO NO REPARADOR; ADEMAS LE IMPIDE REALIZAR MOVIMIENTOS DE LA COLUMNA LUMBAR Y CERVICAL; RIESGO DE FRACTURAS ESPONTANEAS PROCESOS DE DIARREAS QUE SE SUPERPONEN CON PERIODOS DE ESTREÑIMIENTO E INCONTINENCIA URINARIA.

SEGUNDO.- Esta sala tiene dicho que: "La revisión jurisdiccional de las declaraciones administrativas de incapacidad laboral, en sus diversos grados, no pueden seguirse criterios rígidos ni generales, sino que, por el contrario, deben ponderarse y valorarse, en cada caso concreto, las lesiones, taras o secuelas que han quedado consolidadas en el trabajador y ponerlas en relación con las principales tareas y funciones que el citado trabajador realiza con los quehaceres propios de su categoría laboral. Por ello, la abundante casuística de la doctrina de los Tribunales Laborales no tiene mas que un valor orientativo, que ayuda eficazmente a la Sala sentenciadora"

La actora interesa le sea reconocida una invalidez total siendo autónoma del Comercio y contando con 55 años.

Según aparece redactado el hecho probado quinto donde constan las lesiones de la Sra. Ariadna , es evidente que esta Sala siguiendo otras resoluciones en las que ha adoptado la misma resolución, no puede conceder la invalidez que propugna la misma. Y ello teniendo en cuenta el carácter tan general de los padecimientos de que adolece, sin que haya datos que nos permitan considerar que la **fibromialgia** , de la cual está afectada, le incide de manera que su capacidad quede anulada para realizar las funciones que viene desempeñando.

Así pues, valorando en conjunto las lesiones que padece, a juicio de este Tribunal, no reúnen una gravedad importante, al ser, como se dijo, tan generalizadas, para que se le pueda dar la incapacidad que interesa. Las secuelas, de la misma forma no revisten tampoco los requisitos precisos para incardinarlas en el grado de invalidez total al hablarse de las mismas con una generalidad como son dolor en las zonas

afectadas de **fibromialgia** , rígida generalizada, riesgos de fracturas, procesos de diarreas e incontinencia urinaria que no le hacen merecedora de dicha incapacidad y a mayor abundamiento la actora es autónoma y no se le exige un horario rígido, ni unas condiciones de trabajo o rendimiento como el trabajador por cuenta ajena para que se le conceda esa invalidez.

Por todo ello, la sentencia ha de ser revocada con la estimación del recurso.

## FALLAMOS

Que debemos estimar y estimamos el recurso de suplicación, interpuesto por la parte demandada contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 8 de junio de 1998 , en virtud de demanda interpuesta por DOÑA Ariadna contra EL INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO y en consecuencia debemos revocar la sentencia de instancia, desestimar la demanda y absolver al Organismo demandado.

Devuélvanse los autos originales al Juzgado de lo Social núm. uno, de ésta Capital, con testimonio de la presente una vez notificada y firme a las partes y con advertencia a las mismas de contra la presente Resolución podrá interponer Recurso de Casación por Unificación de Doctrina, en base a lo dispuesto en los arts. 215 y ss. de la *Ley de Procedimiento Laboral en el plazo de 10 días hábiles, previos depósitos que marca los arts. 226 y 227 de dicho cuerpo legal* . 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.

PUBLICACION.- Leída y publicada la anterior Sentencia, por el Ilmo. Sr. Magistrado Ponente, que la suscribe en la Sala de Audiencia de este Tribunal. Se envía testimonio a la Audiencia Provincial, en unión del correspondiente oficio de remisión. Doy fé.