

Id Cendoj: 38038340011998100819  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 673/1998  
Nº de Resolución:  
Procedimiento: SOCIAL  
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN  
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 673-98

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, veintitres de Diciembre 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. 673-98, interpuesto por INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. DOS en los Autos R.- 631-97 en reclamación de derecho, ha sido Ponente el ILTMO. SR. DON JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

R.-673-98

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Carmela , en reclamación de derecho siendo demandado INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 18 DE Mayo de 1998 , 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 Doña Carmela está afiliada al Régimen Especial de Trabajadores Autónomos con el núm. NUM000 , tiene 60 años, y su profesión habitual es de Vendedora en una pescadería.SEGUNDO. Solicitada por la actora prestación de Invalidez Permanente, por el Organismo demandado le fue denegada en resolución de fecha 26.03.97, tras propuesta de la CEI, y dictamen de la UVMi de 28 01.97, que dice: " vista en UVMi EN 1.995 se denegó la Incapacidad por inexistencia. Intervenida de síndrome de túnel carpiano izquierdo en Junio de 1.995 y en Noviembre de 1.995 del derecho, con nueva evolución por lo que fue alta en traumatología en Enero de 1.996 Rx c. lumbo-sacra, signos degenerativos propios de la edad de la interesada".TERCERO: La base reguladora de la prestación interesada es de 75.449 Ptas. CUARTO. La actora padece. cervicoartrosis con descompensaciones frecuentes y radiculopatías C/7 C78, derecha, lumbalgias por discopatías degenerativas L4 L5, osteoporosis con hundimiento parciales de plataforma vertebrales forsales, **fibromialgia** crónica síndrome del túnel carpiano intervenido quirúrgicamente. Estas dolencias le impiden realizar trabajos que suponga esfuerzo s de la columna vertebral ya sea cervical dorsal

y lumbar, estando contraindicadas la deambulacion y bipedestación prolongadas asi como los movimientos que consistan en cargar pesos y flexiones continuadas. QUINTO: Se ha interpuesto reclamación previa.

R.-673-98

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. dos, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que estimando la demanda interpuesta por Doña Carmela , contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, debo declarar y declaro a la actora afecta a una situación de invalidez permanente total para su profesión habitual, condenando al Organismo demandado a que le abone la presentación correspondiente con efectos desde el dictamen de la UVMi (28.01.97)."

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte demandada, no siendo impugnado de contrario. Recibidos los Autos por esta Sala, se formó el oportuno rollo y pase al Ponente.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO. La Sentencia de instancia estima la demanda interpuesta por la actora, afiliada al Régimen Especial de Trabajadores Autónomos como Vendedora, en una Pescadería y la declara afecta de I.P.Total, frente a la cual, la representación del INSS, en único motivo, al amparo del parto c) del Ar.t 191 denuncia infringidos, por su aplicación indebida, el *art. 137.4 de la LGSS* , al destacar, especialmente, su afiliación al Régimen Especial de Autónomos y el hecho de ser propietaria de la pescadería, considerando que las afecciones que padece, fundamentalmente, osteoporosis, es frecuente con la edad de la actora, de 60 años, por lo que las secuelas y limitaciones que pueda sufrir y la merma de sus facultades es consecuencia del natural deterioro por la edad, destacando, asimismo, que puesta en conexión las labores con las secuelas que padece, considera erróneo el criterio del Juzgador, motivo que ha de prosperar

R.-673-98

pues la Juzgadora alude, especialmente, a la constante y prolongada realización de las labores que tiene que realizar, su condición de vendedora, sin valorar su condición especial de trabajadora autónoma, al margen de que los padecimientos que padece no revisten especiales características en cuanto a su limitación funcional, para hacerla acreedora de la invalidez que solicita, razón por la cual procede estimar el recurso y revocar la Sentencia de instancia, desestimando la demanda y absolviendo a la demandada de la reclamación instada en su contra.

## FALLAMOS

Que debemos estimar y estimamos el recurso de suplicación, interpuesto por INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 18 de Mayo de 1998 , en virtud de demanda interpuesta por Carmela contra INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL en reclamación de derecho y en consecuencia debemos revocar y revocamos la Sentencia de instancia, desestimando la demanda interpuesta y absolviendo a la demandada de la reclamación instada en su contra.

Devuélvanse los autos originales al Juzgado de lo Social núm. dos, 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.

R.-673-98

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 fe.