

Id Cendoj: 38038340011998101003
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 729/1998
Nº de Resolución:
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: JOSE MANUEL CELADA ALONSO
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 729/98

PRESIDENTE:

ILTMO.SR.DON.JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

ILMA. SRA. D^a M^a DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA

ILTMA.SRA.DOÑA.PILAR DIAZ DE LOSADA Y HAMILTON.

En Santa Cruz de Tenerife, a veintitres de noviembre 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. 729/98, interpuesto por la parte demandada, (INSS) frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. dos en los Autos R.- 112/98 en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO, ha sido Ponente el ILTMO. SR. DON JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por DOÑA Inés , en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO siendo demandado EL INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 25 de mayo de 1998, por el Juzgado de referencia , estimando la demanda interpuesta por la parte actora.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- "La actora DOÑA Inés está afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el número NUM000 , tiene 57 años, y su profesión habitual es la de Limpiadora.- SEGUNDO.- Solicitada por la actora prestación de Invalidez Permanente, por el Organismo demandado le fue denegada en resolución de 24.10.97, tras propuesta de la CEI, y dictamen de la Unidad de Valoración de 26.06.97, que dice: Diagnósticada en servicio de Reumatología de **fibromialgia** y osteoporosis. RX: signos degenerativos en coxofemorales y en ambas rodillas incipientes. Cifoescoliosis, aumento lordosis lumbar. Signos de insuficiencia venosa crónica. No hay datos objetivos que justifiquen una incapacidad permanente".-
TERCERO.- La base reguladora de la prestación interesada es de 88.187 ptas.- CUARTO.- Las dolencias que presenta la actora con las descritas en el dictamen de la Unidad de Valoración anteriormente transcrito: presenta además artrosis con predominio cervical, si bien conserva buena movilidad de hombros, y la movilidad cervical y de caderas está limitada a últimos grados en inflexión máxima y rotación. Buena movilidad lumbar sin signos de radiculitis. Crepitación de rodillas bilateral rotuliana, flexión completa,

Insuficiencia venosa de retorno en extremidades físicas mantenidos, cargar pesos, largas estancias a pie o caminatas si bien debe realizar ejercicio moderado, progresivo de forma continuada para aumentar la tolerancia al esfuerzo.- QUINTO.- Se ha interpuesto reclamación previa."

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. dos, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que estimando la demanda interpuesta por DOÑA Inés CONTRA EL INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, DEBO DECLARAR Y DECLARO QUE LA ACTORA ESTA AFECTA A UNA SITUACIÓN DE INVALIDEZ PERMANENTE TOTAL PARA SU PROFESION HABITUAL, con derecho al percibo de la prestación que corresponda, sobre la base reguladora establecida y efectos de 26.06.97, debiendo el Organismo demandado estar y pasar por esta declaración".

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

UNICO.- Frente a la sentencia de instancia que estimó la pretensión deducida en la demanda declarando a la actora en situación de incapacidad permanente total, para su profesión habitual de limpiadora, recurre el Letrado 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 Ley de Procedimiento Laboral* un único motivo de recurso en que acusa a la sentencia recurrida de infracción por indebida aplicación del *núm. 4 del Art. 137 de la Ley General de la Seguridad Social*, por entender en síntesis que las dolencias y secuelas que padece la actora no son encuadrables en dicho precepto. Partiendo del inmodificado por inatacado relato fáctico de la sentencia de instancia en el que se recoge que las dolencias que padece la actora son **fibromialgia** y osteoporosis con signos degenerativos incipientes. en ambas rodillas. Ciboescoliosis, aumento lordosis lumbar. Signos de insuficiencia venosa crónica, así como artrosis que le producen como limitaciones funcionales, movilidad cervical y de caderas limitada a los últimos grados en inflexión máxima y rotación, teniendo buena movilidad lumbar, por lo que se le aconseja evitar esfuerzos físicos mantenidos, cargar pesos, largas estancias a pie aunque debe realizar ejercicio moderado, es claro que las referidas dolencias y secuelas no incapacitan a la actora para todas o las principales tareas de su profesión de limpiadora ya que tienen un alcance mínimo en relación a su capacidad de ganancia pues incluso se le recomienda que debe realizar ejercicio moderado progresivo de forma continuada para aumentar la tolerancia al esfuerzo, por lo que su trabajo habitual de limpiadora, que requiere esfuerzos físicos moderados, no revisten en consecuencia la entidad suficiente para impedir a la trabajadora la realización de todas o de las fundamentales tareas de su profesión como exige el precepto denunciado como infringido. Y al no haberlo entendido así la Magistrada de instancia procede, previa estimación del recurso la revocación de la sentencia de instancia, absolviendo al organismo demandado de las pretensiones en su contra formuladas en la demanda.

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 25 de mayo de 1998, en virtud de demanda interpuesta por DOÑA Inés contra EL INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL en reclamación de RECONOCIMIENTO DE DERECHO y en consecuencia debemos revocar la sentencia de instancia absolviendo al Organismo demandado de las pretensiones en su contra formuladas en la demanda.

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.

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.

