

Id Cendoj: 38038340012000100747
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 652/1999
Nº de Resolución: 117/2000
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: PILAR DIAZ DE LOSADA HAMILTON
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 652-99

PRESIDENTE:

ILTMO.SR.DON.JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

ILMA. SRA. D^a M^a DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA. ILMTA.SRA.DOÑA PILAR DIAZ DE LOSADA Y HAMILTON.

En Santa Cruz de Tenerife, a, nueve de Febrero de dos mil.

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

SENTENCIA 117/00

En el Recurso de Suplicación núm. 652-99, interpuesto por INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. Tres en los Autos R.- 618-97 en reclamación de invalidez, ha sido Ponente el ILTMA.SRA.DOÑA PILAR DIAZ DE LOSADA Y HAMILTON.

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Nieves , en reclamación de invalidez siendo demandado INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 12 de Julio de 1999, 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 Dña. Nieves , nacida en 1944, se encuentra afiliada a la Seguridad Social, régimen Especial Agrario por cuenta propia, con el número 38/207.860, siendo su profesión habitual la de la agricultura. SEGUNDO.- Iniciado expediente para la declaración de Invalidez Permanente, la actora fue examinado por la UVMI, con fecha 4.02.97, emitiéndose el siguiente juicio diagnóstico: Intervenida en 1975 de quiste maxilar y en 1989 de hernia discal L4-L5. Diagnosticada en 1979 de síndrome depresivo. Según informe psiquiátrico fechado en febrero de 1997, presenta mejora en su cuadro depresivo ansioso reactivo. Obesidad importante. Asma bronquial. No hay datos objetivos que justifiquen una incapacidad permanente. TERCERO.- Por resolución de la Dirección Provincial del INSS de fecha 8.04.97, se denegó a la actora la prestación solicitada por no alcanzar las lesiones que padece un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral. CUARTO.- La base reguladora de la prestación solicitada asciende a la cantidad de 62.479 ptas. QUINTO.- La actora presenta antecedentes de hernia discal lumbar de la que fue operada en el año 1989. Depresión crónica. **Fibromialgia** generalizada. Imposibilidad de realizar tareas que impliquen esfuerzos importantes, o bipedestación prolongada. SEXTO.- Ha quedado agotada la vía administrativa previa.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo social número tres, se dictó Sentencia, cuyo fallo literal dice: "Que estimando la demanda interpuesta por Dña. Nieves , contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, debo declarar y declaro a la actora afecta de una Invalidez Permanente en grado de incapacidad Permanente total cualificada para su profesión habitual, condenando al Organismo demandado a abonar las prestaciones derivadas de esta contingencia con las revalorizaciones y mejoras correspondientes".

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 DERECHOS

PRIMERO.- Frente a la sentencia de instancia que estima la demanda interpuesta por Dña. Nieves , contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, condenando a éste, interpone Recurso de Suplicación el INSS y con amparo procesal en el apartado c) del art. 191 de la L.P.L., denuncia que la sentencia ha infringido normas sustantivas.

SEGUNDO.- La parte recurrente estima se ha producido violación por indebida aplicación del número 4 del art. 137 de la LGSS que define la incapacidad permanente total para la profesión habitual como "...aquella que inhabilita al trabajador para la realización de todas o de las fundamentales tareas de dicha profesión, siempre que pueda dedicarse a otra distinta".

La Sala en fecha 10 de junio de 1998, anuló la sentencia de instancia por recoger en los hechos probados como únicos padecimientos de la actora, cuya profesión es la de agricultora por cuenta propia, síndrome depresivo ansioso reactivo que está mejorando, síndrome de fibromialgias, obesidad importante e insuficiencia dinámica de columna vertebral, sin ninguna otra precisión ni especificación en cuanto a la gravedad o levedad de las referidas lesiones, silenciándose toda información sobre las repercusiones funcionales y anatómicas susceptibles de incidir en algún grado en su capacidad laboral.

En la Sentencia fechada el 12 de julio, nos encontramos que en los hechos probados se señala que la actora presenta antecedentes de hernia discal lumbar de la que fue operada en el año 1989. Depresión crónica. **Fibromialgia** generalizada. Imposibilidad de realizar tareas que impliquen esfuerzos importantes, o bipedestación prolongada.

El recurso, al igual que sucedió en el interpuesto contra la anterior sentencia, no pide modificación de hechos probados, sino que partiendo de los contenidos en la sentencia, la acusa de no precisar las limitaciones funcionales que produzcan en la actora sus lesiones. Por un lado la hernia discal lumbar de la que fue operada en 1989, está estabilizada, respecto a la depresión de la actora, no se aportan datos que permitan valorar las limitaciones que la misma le ocasiona ya que el síndrome depresivo consta de muchos grados o intensidades, además de que la causa del mismo puede ser exógena o endógena, además de que puede ser reactivo o no. En cuanto a la **fibromialgia** generalizada, al ser un síndrome de marcado carácter subjetivo y no constar pruebas objetivas como sería un electromiograma (EMG), queda en el aire la incidencia de la misma en el estado laboral de la interesada. Volvemos a encontrarnos con una sentencia en la que se recogen las dolencias y limitaciones de la actora con una generalidad que impiden reconocer que la misma esté afecta al grado de incapacidad que pretende se le reconozca de forma aislada, pero, no obstante, teniendo en cuenta los diversos padecimientos valorados y ponderados en conjunto que afectan a la columna vertebral, al aparato locomotor y su estado psíquico, los informes médicos en los que se ha apoyado la juzgadora de instancia, la edad y la profesión de la actora, esta Sala confirma la sentencia de instancia declarando que la actora está afecta de una la Invalidez Permanente en grado de Incapacidad Permanente Total cualificada para su profesión habitual de agricultora, no pudiendo revocarla en el sentido de entender que no le corresponde la total cualificada, por estar encuadrada en el Régimen Especial Agrario por cuenta propia, porque sería una "reformatio in peius", al no haber sido recurrido este extremo por el organismo demandado.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 12 de Julio de 1999, en virtud de demanda interpuesta por Nieves contra INSS en reclamación de derecho y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la Sentencia de instancia.

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