

Id Cendoj: 38038340002002100094
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 0
Nº de Recurso: 274/2002
Nº de Resolución: 500/2002
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: MARIA DEL CARMEN SANCHEZ-PARODI PASCUA
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 274/02

ILTMO.SR.PRESIDENTE:

DON.JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

ILTMOS.SRES.MAGISTRADOS:

DON.JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

Dª Mª DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

En Santa Cruz de Tenerife, a dieciocho de septiembre de dos mil dos.

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. 274/02, interpuesto por el Instituto Nacional de la Seguridad Social, frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. Cuatro en los Autos R.- 1077/01 en reclamación de Invalidez Permanente Total, ha sido Ponente la ILTMA. SRA. DOÑA Mª DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Dña. María Rosa , en reclamación de Invalidez Permanente Total siendo demandado el I.N.S.S. y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 5 de febrero de 2002, por el Juzgado de referencia, con carácter estimatorio.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- María Rosa nacida el 29 del 12 de 1945 presta servicios para Iberia como administrativo. Permanecía en situación de incapacidad temporal desde el 29 de diciembre de 2000. La base reguladora es de 1.639,16 euros. SEGUNDO.- En expediente de incapacidad el facultativo del evi emitió el siguiente dictamen el 27 de junio de 2001 exploración radiográfica trastorno posicional l5 s1 neoarticulación lumbosacroiliaca izquierda, apofisis costiformes c7, artrosis interapofisarias posterior, RMN discopatía crónica l4 l5 artrosis en articulaciones interapofisarias, radiculopatía cervical c6 c7 izq de carácter moderado severo con signos de actividad degenerativa aguda asociado a un atrapamiento bilateral del nervio mediano a nivel del carpo de carácter leve, refiere dolor e impotencia funcional msi.,diagnóstico y valoración, poliartralgias secundarias a cifosis dorsal importante, artrosis universal, radiculopatía cervical y **fibromialgia** , posibilidades terapéuticas las realizadas, limitaciones orgánicas o funcionales actualmente limitada para actividades físicas que exijan grandes requerimientos en cuanto movilidad de los miembros, deambulación,

transporte de cargas pesadas. Contingencia enfermedad común. TERCERO.- La comisión de evaluación propuso el 28 de junio de 2001 la no calificación del trabajador referido como inválido permanente. La dirección provincial denegó la solicitud el 28 de junio de 2001, por no ser las lesiones constitutivas de incapacidad permanente en ninguno de sus grados. TERCERO.- La actora presenta poliartralgias secundarias a cifosis dorsal importante, artrosis universal, radiculopatía cervical y **fibromialgia**. CUARTO.- La actora presentó reclamación previa que fue desestimada.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. Cuatro, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que estimando la demanda interpuesta por María Rosa contra INSS, debo declarar al actor afecta de una incapacidad permanente total para la profesión habitual con derecho a las prestaciones económicas 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. Señalándose para votación y fallo el día 16 de septiembre de 2002.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Al amparo de lo establecido en el art. 191 c) de la Ley de Procedimiento Laboral recurre la representación del Instituto Nacional de la Seguridad Social por violación del art. 137 nº4 de la Ley General de la Seguridad Social.

Del exámen de los hechos probados se desprende: "PRIMERO.- María Rosa nacida el 29 del 12 de 1945 presta servicios para Iberia como administrativo. Permanecía en situación de incapacidad temporal desde el 29 de diciembre de 2000. La base reguladora es de 1.639,16 euros. SEGUNDO.- En expediente de incapacidad el facultativo del evi emitió el siguiente dictamen el 27 de junio de 2001 exploración radiográfica trastorno posicional l5 s1 neoarticulación lumbosacroiliaca izquierda, apofisis costiformes c7, artrosis interapofisarias posterior, RMN discopatía crónica l4 l5 artrosis en articulaciones interapofisarias, radiculopatía cervical c6 c7 izq de carácter moderado severo con signos de actividad degenerativa aguda asociado a un atrapamiento bilateral del nervio mediano a nivel del carpo de carácter leve, refiere dolor e impotencia funcional msi., diagnóstico y valoración, poliartralgias secundarias a cifosis dorsal importante, artrosis universal, radiculopatía cervical y **fibromialgia**, posibilidades terapéuticas las realizadas, limitaciones orgánicas o funcionales actualmente limitada para actividades físicas que exijan grandes requerimientos en cuanto movilidad de los miembros, deambulación, transporte de cargas pesadas. Contingencia enfermedad común. TERCERO.- La actora presenta poliartralgias secundarias a cifosis dorsal importante, artrosis universal, radiculopatía cervical y **fibromialgia**.

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".

En sentencia 4/95 (Aranzadi 56/95) ha indicado: "Es preciso traer a colación la doctrina que esta Sala ya mantuvo en la Sentencia de 18 de Noviembre de 1993: "conviene señalar, que la Jurisprudencia viene destacando -con reiteración- entre otras en las Sentencias de la Sala de lo Social del Tribunal Supremo de 12 de Junio y 24 de Julio de 1986, el carácter esencial y determinante de la profesión en la calificación jurídica de la situación residual del afectado; de tal manera, que unas mismas lesiones y secuelas pueden ser constitutivas o no de invalidez permanente en función del presunto incapaz, dado que en concreto y con respecto a los grados de incapacidad permanente parcial y total, los números 3 y 4 del Art. 135 de la Ley General de la Seguridad Social de 30-5-1974, los refieren a la profesión habitual, debiendo declararse dichos grados de incapacidad cuando las lesiones o secuelas impidan en el caso de la incapacidad total o menoscabo en el supuesto de la parcial, el desempeño de las tareas propias de la actividad habitual con la profesionalidad, dedicación y constancia que la relación laboral exige.

Es reiterada doctrina jurisprudencial según señala la Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña de 19-10-92 y de otras Salas de lo Social de diversos Tribunales Superiores de Justicia (SS11-3-1991/Asturias, 9-3-1992/La Rioja, concordantes con la establecida por la Sala de lo Social del Tribunal Supremo SS 2-11-1978, 24-7-1986 y 9-4-1990, la de que a los efectos de la declaración de una invalidez permanente como total debe partirse de que: a) La valoración de la invalidez permanente ha de realizarse atendiendo fundamentalmente a las limitaciones funcionales derivadas de los padecimientos del

trabajador, en cuanto tales limitaciones son las que determinan la efectiva restricción de la capacidad de ganancia. b) Han de ponerse en relación las limitaciones funcionales resultantes con los requerimientos de la tareas que constituyen el núcleo de la concreta profesión. c) La aptitud para el desempeño de la actividad laboral "habitual", de un trabajador, implica la posibilidad de llevar a cabo todas o las fundamentales tareas de la misma, con profesionalidad y con unas exigencias mínimas de continuidad, dedicación, rendimiento y eficacia, y sin que el desempeño de las mismas genere "riesgos adicionales o superpuestos" a los normales de un oficio o comporte el sometimiento a una "continua situación de sufrimiento" en el trabajo cotidiano. d) no es obstáculo a la declaración de tal grado de incapacidad el que el trabajador pueda realizar otras actividades distintas, mas livianas o sedentarias, o incluso pueda desempeñar tareas "menos importantes o secundarias de su propia profesión habitual o cometidos "secundarios o complementarios" de ésta, siempre que exista una imposibilidad de continuar trabajando en dicha actividad y que conserve una aptitud residual que "tenga relevancia suficiente y trascendencia tal que no le impida al trabajador concretar relación de trabajo futuro, y que e) debe entenderse por profesión habitual no un determinado puesto de trabajo, "sino aquella que el trabajador está cualificado para realizar y a la que la empresa le haya destinado o pueda destinarle en movilidad funcional".

A la vista del convencimiento al que ha llegado la Magistrada de instancia, es evidente que la sentencia ha de ser confirmada. Dicha Juzgadora ha examinado los informes médicos obrantes en las actuaciones y observando los mismos, nos encontramos con que la actora, administrativo no puede realizar sus tareas dadas las lesiones que padece, concretadas en la zona cervical, por lo que teniendo en cuenta tales informes, lógicamente con el recurso no se desvirtua el criterio de la instancia, lo que nos lleva a desestimar el recurso de suplicación y confirmar la misma.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 5 de febrero de 2002, en virtud de demanda interpuesta por DÑA. María Rosa contra el aquí recurrente en reclamación de Incapacidad Permanente Total y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la sentencia de instancia.

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