

Id Cendoj: 38038340012003100051  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 166/2003  
Nº de Resolución: 471/2003  
Procedimiento: Recurso de suplicación  
Ponente: MARIA DEL CARMEN SANCHEZ-PARODI PASCUA  
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 9 de septiembre de 2003.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS en Santa Cruz de Tenerife formada por los Ilmos. Sres. Magistrados D./Dña. José Mª Del Campo Y Cullen (Presidente), D./Dña. Mª Carmen Sanchez-Parodi Pascua (Ponente) y D./Dña. Pilar Díaz de Losada y Hamilton , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el Recurso de Suplicación núm. 0000166/2003 , interpuesto por Gloria , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 1029/02 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Mª Carmen Sanchez-Parodi Pascua .

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Gloria , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y Tesorería General De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 7 de Noviembre de 2002 , por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
PRIMERO.- La actora Dña. Gloria está afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el nº NUM000 , tiene 54 años, siendo la última profesión ejercida la de Ayudante de Cocina. SEGUNDO.- Tramitado expediente de Incapacidad Permanente, en fecha 15.02.02 se dictó resolución denegatoria, previo informe médico de síntesis de 13.02.02, que dice: "Juicio diagnóstico y valoración: - Síndrome fibromiálgico. - Osteoporosis. - Antecedentes factura cabeza radio derecho(98). - Cuadro ansioso-depresivo reactivo a dolencias orgánicas. - Evolución: actualmente estable. Limitaciones orgánicas o funcionales: - Paciente con limitación para actividad física severa. -No se objetiva cuadro patológico susceptible de I.P. en ninguno de sus grados". TERCERO.- la base reguladora de la prestación solicitada es de 802,31 euros. CUARTO.- Las dolencias que presenta la actora son las descritas en informe médico de síntesis ya transcrito, a lo que habrá que agregar que en examen de R.M. y TAC cervical se aprecian pequeñas imágenes de protusión discal y osteofitaria a nivel C6 - C7 con discreta ocupación del espacio aracnoideo anterior, sin compromiso radicular ni cualquier otra anomalía. Antecedentes de Diabetes Mellitus. QUINTO.- Se ha interpuesto reclamación previa. SEXTO.- La Consejería de Asuntos Sociales le ha reconocido a la actora una minusvalía del 55% por factores médicos, y 12 % por factores sociales .

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que desestimando la demanda interpuesta por Dña. Gloria debo absolver y absuelvo al INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y a la TESORERÍA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL de la pretensión en su contra. CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Gloria , 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 08 de

Septiembre de 2003 .

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Al amparo de lo establecido en el art. 191 b) de la Ley de Procedimiento Laboral, a fin de revisar el hecho segundo y se haga constar: "1) Que D<sup>a</sup> Gloria padece una espondilosis cervicolumbar con manifestaciones de espondiloartrosis y una **fibromialgia** , procesos crónicos de carácter degenerativo, progresivo y sin tratamiento curativo y sólo paliativo en lo referido a la espondiloartrosis y problemático y decepcionante en lo referido a la **fibromialgia** . Todo ello se ve agravado por la existencia de una depresión reactiva a su situación osteoarticular. 2) Por todo ello está imposibilitada para el desarrollo de las actividades de ayudante de cocina que desarrollaba con anterioridad y por el carácter invalidante de la **fibromialgia** , dicha imposibilidad se extiende a todo tipo de actividad laboral que exija una mínima actividad diaria y cotidiana, aunque sólo exija esfuerzos mínimos", apoyándose en el Informe Pericial, motivo que no ha de tener favorable acogida al no evidenciar error en el Juzgador y por ser además predeterminante del fallo.

SEGUNDO.- Denuncia dicha parte conforme al apartado 4 del invocado artículo, infracción de los artículos 134 y 137 nº 4 de la Ley General de la Seguridad Social. Esta Sala tiene establecido: "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". Conforme a los hechos probados y puestos en relación con el fundamento cuarto, de la valoración de las pruebas practicadas, no existe la denuncia jurídica expuesta, toda vez que las lesiones actuales que padece la actora no le impiden la realización de sus tareas, por lo que el recurso de suplicación ha de desestimarse, sin perjuicio que si se viera agravada pueda volver a instar la incapacidad que pretende.

## FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Gloria contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 7 de Noviembre de 2002 , en virtud de demanda interpuesta por Gloria contra Instituto Nacional De La Seguridad Social y Tesorería General De La Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la sentencia de instancia .

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , con testimonio de la presente una vez notificada y firme a las partes y con advertencia a las mismas de que contra la presente Resolución podrá interponer Recurso de Casación por Unificación de Doctrina, en base a lo dispuesto den 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.

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