

Id Cendoj: 38038340012004100865
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 300/2004
Nº de Resolución: 886/2004
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MANUEL CELADA ALONSO
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 20 de septiembre de 2004

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. Jose Manuel Celada Alonso (Ponente) (Presidente), D./Dña. M^a Carmen Sanchez Parodi Pascua y D./Dña. Pilar Díaz De Losada Y Hamilton , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000300/2004 , interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000281/2003 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose Manuel Celada Alonso .

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Diana , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 27-01-04 , 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, D^a Diana , nacida el 12-12-51, consta afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el nº NUM000 por su profesión habitual de Limpiadora.

SEGUNDO. En fecha 9-1-02 inició un período de incapacidad temporal, que se prolongó hasta el 3-1-03, fecha en que se le extendió el alta médica con propuesta de invalidez. El 22-1-03 el Instituto Nacional de la Seguridad Social, a instancias del Servicio Público de Salud, acordó iniciar expediente administrativo de declaración de incapacidad permanente, en el cual dictó resolución de 20-2-03 por la que le denegó la prestación correspondiente, por no alcanzar las lesiones que padece un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral. El cuadro clínico residual reconocido fue el siguiente:

" **Fibromialgia** . Discopatías degenerativas lumbares sin signos clínicos de compresión radicular. Condopatía rotuliana bilateral con exploración normal actualmente. Actualmente no se objetivan limitaciones de carácter permanente".

TERCERO. Frente a esa resolución la trabajadora interpuso reclamación previa, la cual fue desestimada en fecha 31-3-03.

CUARTO. La base reguladora de la prestación es de 915,64 euros y la fecha de efectos 25-3-03.

QUINTO. La actora presenta **fibromialgia** crónica que provoca un cuadro álgico generalizado de evolución crónica y de intensidad acusada, con frecuentes dolores cervicales y lumbares, así como dolor

relacionado con la actividad y el trabajo físico; deterioro cognitivo. La positividad de los Ac antitiroideos sugiere que ha desarrollado un cuadro de tiroiditis autoinmunitaria subclínica, aunque en la actualidad no hay alteraciones de la función tiroidea. Está en tratamiento por el servicio de neurología del Complejo Hospitalario Nuestra Señora de Candelaria desde octubre de 1998. Síndrome depresivo desde 1990. Discopatías degenerativas L4-L5, L5-S1. Migraña.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Estimando la demanda interpuesta por D^a Diana frente al Instituto Nacional de la Seguridad Social, declaro que la actora se encuentra en situación de incapacidad permanente en grado de absoluta, con derecho a percibir la prestación correspondiente en cuantía del 100% de la base reguladora de 915,64 euros y con efectos de 25-3- 03, condenando a la entidad demandada a su abono, con las mejoras y revalorizaciones legalmente procedentes. .

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Instituto Nacional De La Seguridad Social , 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 2004 .

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 absoluta, recurre el Letrado de la Administración de la Seguridad Social en nombre y representación del INSS, formulando al amparo de la *letra c) del Art. 191 de la L.P.L .*, un único motivo de recurso en el que acusa a la sentencia recurrida de infracción, por indebida aplicación, del *art. 137.5 de la L.G.S.S .*, por entender en síntesis, que las dolencias que afectan a la actora no son constitutivos de incapacidad permanente en grado de absoluta porque no han quedado consolidadas las secuelas que padece, en especial las alteraciones de carácter psíquico, sobre las que la sentencia en la fundamentación jurídica sólo dice que consiste el trastorno mental en un trastorno afectivo con alteración del ánimo del sujeto en general en el sentido de la depresión o de la excitación, hiperactividad en la fase maníaca. Según cuenta el inmodificado, por inatacado relato fáctico de la sentencia recurrida la actora, cuya profesión habitual es la de limpiadora inicia el 9.1.02, un período de I.T., que se prolongó hasta el 3.1.03, en que se propone la invalidez, e iniciándose el expediente correspondiente en que se le deniega por resolución de 20.03.03, y disconforme con la misma solicita en vía jurisdiccional ser declarada en I.P.T., ó subsidiariamente total. En la sentencia de instancia se declara probado que la actora presenta **fibromialgia** crónica que provoca un cuadro algico generalizado de evolución crónica y de intensidad acusada, con frecuentes dolores cervicales y lumbares, así como dolor relacionado con la actividad y el trabajo físico; deterioro cognitivo. La posibilidad de los Ac antitiroideos sugiere que ha desarrollado un cuadro de tiroiditis autoinmunitaria subclínica, aunque en la actualidad no hay alteraciones de la función tiroidea. Está en tratamiento por el servicio de neurología del Complejo Hospitalario Nuestra Señora de Candelaria desde octubre de 1998. Síndrome depresivo desde 1990. Discopatías degenerativas L4-L5, L5-S1. Migraña. Las dolencias referidas, dice el segundo fundamento de derecho de la sentencia de instancia, aunque con evidente valor de hecho probado, que le impiden la realización de cualquier esfuerzo físico, que le ocasionan una fatiga crónica y un cuadro algido generalizado de carácter crónico y de acusada intensidad agravado por el síndrome depresivo. Pues bien, partiendo de las referidas dolencias y limitaciones funcionales el motivo no ha de alcanzar éxito, porque las mismas impiden a la actora realizar cualquier actividad por sencilla, liviana o sedentaria que sea con un mínimo de rendimiento, asiduidad y profesionalidad, por lo que haberlo entendido así la Magistrada "a quo" procede, previa la desestimación del motivo, la confirmación de la sentencia de instancia..

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 27-01-04 , en virtud de demanda interpuesta por Diana contra Instituto Nacional De La Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos confirmar la sentencia de instancia. .

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 1 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 sólo Recurso de Casación para Unificación de Doctrina, que se preparará por escrito ante esta Sala de lo Social dentro de los DIEZ DIAS siguientes a la notificación de la sentencia de acuerdo con lo dispuesto en los *artículos 219, 227 y 228 de la Ley Procesal Laboral* , advirtiéndose, en relación con los dos últimos preceptos citados, que el depósito de los 300,51 euros (50.000 ptas.) deberá efectuarse ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo al tiempo de personarse en

ella y en su cuenta nº 2410 del Banco Español de Crédito, Oficiana 1006 de la calle Barquillo nº 49, 28004 de Madrid, por todo recurrente que no tenga la condición de trabajador o causahabiente suyo o beneficiario del régimen público de la Seguridad Social, mientras que la consignación del importe de la condena deberá acreditarse, cuando proceda, por el recurrente que no goce del beneficio de justicia gratuita ante esta Sala al tiempo de preparar el recurso, presentando resguardo acreditativo de haberla efectuado en la c/c nº 3777 que esta Sala tiene abierta en el Banco Español de Crédito, Oficina 1101, de la calle Villalba Hervás, 12, 28002 de Sta. Cruz de Tenerife, haciendo constar el código nº 66 (Recursos de Casación Laboral) y a continuación número y año del rollo de suplicación, pudiéndose sustituir dicha consignación en metálico por el aseguramiento mediante aval bancario en el que se hará constar la responsabilidad solidaria del avalista.

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.