

Id Cendoj: 38038340012004101273  
 Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
 Sede: Santa Cruz de Tenerife  
 Sección: 1  
 Nº de Recurso: 776/2004  
 Nº de Resolución: 1214/2004  
 Procedimiento: Recurso de suplicación  
 Ponente: PILAR DIAZ DE LOSADA HAMILTON  
 Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 14 de diciembre 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 (Presidente), D./Dña. Jose Mª Del Campo Y Cullen y D./Dña. Pilar Díaz De Losada Y Hamilton (Ponente) , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el Recurso de Suplicación núm. 0000776/2004 , interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000725/2003 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Pilar Díaz De Losada Y Hamilton , en sustitución de la Ilma. Sra. Dña. Mª del Carmen Sanchez-Parodi Pascua.

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Paloma , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 18 de mayo de 2004 , 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, con DNI Nº NUM000 nacida el 23.02.1950, afiliada y en alta en el Régimen General de la Seguridad Social, con núm. de S.S. NUM001 , con período de carencia suficiente para lucrar la pensión solicitada, venía prestando servicios con categoría de AUXILIAR ADMINISTRATIVO, cuando fue baja por IT el 4.12.2001 hasta 03.06.2003, por agotamiento del plazo máximo, derivada de enfermedad común. SEGUNDO.- La Unidad de Salud Laboral del SCS, procedió en fecha de 23.04.2003, a remitir informe de la actora para que fuera valorada por el EVI, comunicándole a la actora la iniciación del expediente administrativo de IP a través de escrito fecha de salida de 02.07.2003. Se emitió Informe Médico de Síntesis el 08.08.2003, con el siguiente juicio diagnóstico: "Uveitis de repetición, cataratas bilateral, intervenida de ojo derecho, pendiente intervención ojo izquierdo. AV corregida OD 0'8- OI 0'5, **fibromialgia** , diagnosticada de deterioro cognitivo mínimo multifactorial y de episodio depresivo grave sin síntomas psicóticos, controlada médicamente". Y como limitaciones orgánicas o funcionales: "no limitación para realizar su actividad laboral". TERCERO.- Tras la oportuna propuesta por el EVI el 12.08.2003, la Dirección Provincial del INSS dictó Resolución, con fecha del mismo día, por la que se declaraba a la parte actora no afecta de ningún tipo de invalidez, "por no alcanzar las lesiones que padece, un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral, para ser constitutivas de una incapacidad permanente". Contra dicha Resolución fue interpuesta la oportuna reclamación en Vía Previa, en fecha 15.09.2003, que fue denegada de manera expresa el 29.09.2003, por los mismos motivos que la Resolución primitiva, a propuesta del EVI del 25.09.2003, ratificándose en su anterior propuesta. CUARTO.- Se solicita la declaración de una Invalidez Permanente Absoluta o Total cualificada, siendo la base reguladora de dicha prestación la de 938,28 euros/mes. QUINTO.- Quien hoy acciona aqueja el cuadro de dolencias residuales siguiente: 1. Síndrome depresivo grave, sin síntomas psicóticos, siendo tratada desde 2001 en la USM. 2. Síndrome de Fatiga

crónico y deterioro cognitivo mínimo de etiología multifactorial. 3. Uveítis. 4. Catarata bilateral, ojo derecho intervenido, sin complicaciones y ojo izquierdo pendiente de intervención. Agudeza visual con corrección: OD 0,8 y OI 0,5. 5. **Fibromialgia** . 6. Artrosis generalizada con mayor afectación de columna vertebral,

hombros y rodillas, no puede levantar los brazos por encima de los hombros, no permanecer más de una hora en la misma posición, impidiendo todas ellas posiciones forzadas y de sobrecarga. 7. Osteoporosis

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que, estimando la demanda origen de las presentes actuaciones, promovida por DOÑA Paloma , frente al INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, sobre PRESTACIONES POR INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA debo declarar y declaro que la parte actora se encuentra afectada de una INCAPACIDAD PERMANENTE ABSOLUTA, y debo condenar y condeno a la demandada a estar y pasar por dicha declaración y a que abone a la actora una prestación económica consistente en una pensión vitalicia equivalente al 100% de la base reguladora de 938,28 euros /mes, más los incrementos y revalorizaciones que legalmente correspondan, con efectos del día 12.08.2003 .

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 13 de Diciembre de 2004

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

ÚNICO.- Frente a la sentencia de instancia que estimó la demanda declarando a la actora afectada a una incapacidad permanente absoluta, condenando a los demandados a abonar al actor las prestaciones correspondientes sobre una base reguladora de 938,28 euros al mes, interpone el Instituto Nacional de la Seguridad Social Recurso de Suplicación y al amparo del art. 191 c), denuncia infracción de normas sustantivas citando como infringido el art. 136.1 en relación con el 137.5 de la L.G.S.S., que define la incapacidad permanente absoluta como "...la que inhabilita por completo al trabajador para toda profesión u oficio".

Según los hechos declarados probados: "La actora, con DNI Nº NUM000 nacida el 23.02.1950, afiliada y en alta en el Régimen General de la Seguridad Social, con núm. de S.S. NUM001 , con período de carencia suficiente para lucrar la pensión solicitada, venía prestando servicios con categoría de AUXILIAR ADMINISTRATIVO, cuando fue baja por IT el 4.12.2001 hasta 03.06.2003, por agotamiento del plazo máximo, derivada de enfermedad común. La Unidad de Salud Laboral del SCS, procedió en fecha de 23.04.2003, a remitir informe de la actora para que fuera valorada por el EVI, comunicándole a la actora la iniciación del expediente administrativo de IP a través de escrito fecha de salida de 02.07.2003. Se emitió Informe Médico de Síntesis el 08.08.2003, con el siguiente juicio diagnóstico: "Uveitis de repetición, cataratas bilateral, intervenida de ojo derecho, pendiente intervención ojo izquierdo. AV corregida OD 0'8- OI 0'5, **fibromialgia** , diagnosticada de deterioro cognitivo mínimo multifactorial y de episodio depresivo grave sin síntomas psicóticos, controlada médicamente". Y como limitaciones orgánicas o funcionales: "no limitación para realizar su actividad laboral". Tras la oportuna propuesta por el EVI el 12.08.2003, la Dirección Provincial del INSS dictó Resolución, con fecha del mismo día, por la que se declaraba a la parte actora no afectada de ningún tipo de invalidez, "por no alcanzar las lesiones que padece, un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral, para ser constitutivas de una incapacidad permanente". Contra dicha Resolución fue interpuesta la oportuna reclamación en Vía Previa, en fecha 15.09.2003, que fue denegada de manera expresa el 29.09.2003, por los mismos motivos que la Resolución primitiva, a propuesta del EVI del 25.09.2003, ratificándose en su anterior propuesta. Se solicita la declaración de una Invalidez Permanente Absoluta o Total cualificada, siendo la base reguladora de dicha prestación la de 938,28 euros/mes. Quien hoy acciona aqueja el cuadro de dolencias residuales siguiente: 1. Síndrome depresivo grave, sin síntomas psicóticos, siendo tratada desde 2001 en la USM. 2. Síndrome de Fatiga crónico y deterioro cognitivo mínimo de etiología multifactorial. 3. Uveítis. 4. Catarata bilateral, ojo derecho intervenido, sin complicaciones y ojo izquierdo pendiente de intervención. Agudeza visual con corrección: OD 0,8 y OI 0,5. 5. **Fibromialgia** . 6. Artrosis generalizada con mayor afectación de columna vertebral,

hombros y rodillas, no puede levantar los brazos por encima de los hombros, no permanecer más de una hora en la misma posición, impidiendo todas ellas posiciones forzadas y de sobrecarga. 7. Osteoporosis".

La parte recurrente basa su recurso en poner de manifiesto que la sentencia de instancia no ha hecho una correcta valoración de la prueba practicada, no siendo invalidantes las secuelas reconocidas en la

Resolución estimatoria de la Reclamación Previa. Que no se practicó prueba suficiente en orden a llegar al Fallo.

En el Fundamento de Derecho Cuarto la Juez "a quo" argumenta que la demandante padece un síndrome ansioso depresivo: "desde hace aproximadamente tres años, de larga evolución, estando sometida desde entonces a tratamiento de antidepresivos y ansiolíticos, sumado al síndrome de Fatiga crónico y deterioro cognitivo, con falta de concentración, disminución de la atención y pérdida de la memoria. Con ello no se considera a la actora mas capaz para trabajar en unas profesiones que en otras, pues resulta contraindicado cualquier trabajo que implique una mínima responsabilidad, pues de la misma manera que el estrés o el esfuerzo pueden poner en grave riesgo la vida de quien padece gravemente del sistema cardiovascular, la responsabilidad y el deber inasumibles agravan el padecimiento de los depresivos, lo que les pone en riesgo. Además de tener deterioro en sus relaciones interpersonales, no existiendo trabajo que exima del trato con los demás, de un trato continuo y de una relación humana con el resto de los compañeros o clientes, en su caso.

A ello hay que sumarle las patologías oftalmológicas que le causan irritación constante enrojecimiento de ojos, falta de visión y dolor, sumado a las limitaciones físicas derivadas de sus padecimientos a nivel traumatológico, que le causan limitaciones funcionales de, limitación miembros superiores, bipedestación y sedestación prolongada, esfuerzos..., grandes dolores, especialmente en la rodilla y columna, comportan la anulación de su capacidad laboral por completo y no sólo para el ejercicio de su profesión habitual de auxiliar administrativo, sino para el desempeño de cualquier profesión u oficio, pues la demandante padece un conjunto de lesiones tanto funcionales como mentales, las cuales no sólo merman sobremedida su capacidad laboral, sino que asimismo exigen unos cuidados y régimen de vida (tratamientos psicofarmacológicos, citas médicas, citas de rehabilitación...), todo ello incompatible con el desempeño regular, eficaz, disciplinado y con rendimiento de una actividad productiva, puesto que todo trabajo aun el sedentario, requiere una mínima capacidad de movilidad, de permanencia en largos periodos de bipedestación o sedestación, y exige además una mínima capacidad de concentración, atención, y consecuentemente rendimiento, no existiendo ningún trabajo que revista el carácter de medio fundamental de vida que esté exento de esfuerzo o estrés y responsabilidad.

De acuerdo con el Informe psiquiátrico de 17.07.2003, del Consorcio Hospitalario de Tenerife, el síndrome depresivo grave, está medicado pero persisten ideas autolíticas y estado ansioso reactivo a su menoscabo funcional y visual. Dadas las complicaciones de su cuadro somático y la mala evolución del cuadro psiquiátrico se recomienda su incapacidad laboral, al igual que el informe clínico laboral del SCS remitido al INSS para el inicio de la tramitación de este expediente en fecha 11.04.2003, donde dice que se recomienda no trabajar en actividades que soliciten las rodillas, columna cervical y lumbar, y no permanecer más de una hora en la misma posición".

Concluye la Juez de instancia que las dolencias que padece la actora que le imposibilitan para afrontar una ocupación laboral en condiciones mínimas de profesionalidad, asiduidad, rendimiento y eficacia exigibles en todo quehacer asalariado, por lo que declara a la actora en Incapacidad Permanente Absoluta.

No habiendo modificado hechos probados y entendiendo que en virtud del *art. 97.2 de la L.P.L.* la Juez de instancia ha valorado correctamente la prueba practicada, esta Sala está totalmente de acuerdo con lo argumentado en la resolución recurrida y por ello, entendiendo que la Juez "a quo" aplicó correctamente el derecho, desestimando el recurso interpuesto, confirma 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 18 de mayo de 2004 , en virtud de demanda interpuesta por Paloma contra el Organismo aquí recurrente 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 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, Oficiaria 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 librese 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.