

Id Cendoj: 38038340012005101034  
 Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
 Sede: Santa Cruz de Tenerife  
 Sección: 1  
 Nº de Recurso: 912/2004  
 Nº de Resolución: 413/2005  
 Procedimiento: Recurso de suplicación  
 Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN  
 Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 13 de mayo de 2005. 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. Antonio Doreste Armas (Presidente), D./Dña. Jose Mª Del Campo Y Cullen (Ponente) y D./Dña. Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el Recurso de Suplicación núm. 0000912/2004 , interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 5 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000985/2003 en reclamación de DERECHOS-CANTIDAD , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose Mª Del Campo Y Cullen .

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Maite , en reclamación de DERECHOS-CANTIDAD siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 30/6/2004 , por el Juzgado de referencia , con carácter estimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
 PRIMERO.- La demandante, Dña. Maite , nacida el 4 de marzo de 1944, con número de afiliación al Régimen General de la Seguridad Social NUM000 , ostenta categoría profesional de Gobernanta, habiendo prestado servicios últimamente por cuenta y orden de la empresa "Girasol Explotaciones Turísticas, SL" y siendo su base reguladora a efectos de incapacidad permanente de 1.592,26 euros.SEGUNDO.- 1. Tras haber permanecido en situación de IT por enfermedad común y diagnóstico "artritis reumatoides y otras poliartritis inflamatorias" desde el 20 de agosto de 2001 hasta el 19 de febrero de 2003, se inició expediente de declaración de incapacidad permanente, en el que recayó resolución de fecha 29 de julio de 2003 por la que se denegaba a la actora prestación alguna en concepto de incapacidad permanente "por no alcanzar, las lesiones que padece, un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral, para ser constitutivas de una incapacidad permanente".2. La referida resolución se emitió con fundamento en la propuesta emitida por el E.V.I., que emitió dictamen propuesta de fecha 29 de julio de 2003, elevado a definitivo en la misma fecha por la Dirección Provincial del INSS, en el que se establecía, como cuadro clínico residual, "Rizartrosis bilateral moderada y nódulo de Heberden en IF distal del segundo dedo derecho. Cervicoartrosis leve-moderada. Discopatías cervicales y lumbar L4-L5 sin signos clínicos de compresión radicular. Gonartrosis bilateral incipiente", y, como limitaciones orgánicas y funcionales, "limitación para actividades de sobrecarga intensa, fundamentalmente de ambas manos. No limitación permanente para su actividad"; conclusiones que se reseñan igualmente en el informe médico de síntesis de fecha 22 de julio de 2003.TERCERO.- Formulada en fecha 10 de septiembre de 2003 reclamación previa por la actora, que solicita se le reconozca estar afecta a una incapacidad permanente absoluta, la misma fue desestimada por resolución en la que se establecieron los siguientes Hechos: "Sometido nuevamente al Equipo de Valoración de Incapacidades, éste se ratifica en su propuesta anterior, en el sentido de que las dolencias que padece no son constitutivas de incapacidad permanente en ninguno de sus

grados".CUARTO.- 1. La demandante padece las siguientes dolencias: a) Rizartrrosis en ambas manos, con deformidad de la falange distal del segundo dedo de la mano derecha con desviación radial (nódulo de Heberden).b) Artrosis y condromalacia

rotuliana avanzada en ambas rodillas.c) **Fibromialgia** secundaria.d) Protusión discal derecha en L4-L5 y discopatía L5-S1 de predominio izquierdo.e) Radiculopatía cervical C6-C7 bilateral y discopatía degenerativa en C6-C7 (pérdida de altura) con protusión osteodiscal C3-C4 y C6-C7 sin signos de afectación radicular.2. Las referidas dolencias, que revisten carácter crónico, progresivo y degenerativo, determinan que la actora tenga limitaciones para subir y bajar escaleras con frecuencia, así como que tenga desaconsejado cargar pesos, para evitar la sobrecarga de las articulaciones de la columna vertebral, o mover muebles y objetos pesados. Asimismo, la radiculopatía cervical C6-C7 bilateral que padece determina en la actora una pérdida axonal motora significativa en su brazo izquierdo, con alteración de las respuestas sensitivas.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 5 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que, estimando la demanda de reconocimiento de derecho interpuesta por Dña. Maite , contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, DEBO DECLARAR Y DECLARO el derecho de la actora a estar afecta a una incapacidad permanente total cualificada para el desarrollo de su profesión habitual de Gobernanta, y DEBO CONDENAR Y CONDENO a la parte demandada al pago de las prestaciones económicas correspondientes a tal grado de incapacidad ".

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 25 de Abril de 2005 .

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO:- La Sentencia de instancia estima la demanda interpuesta por la actora y declara afecta de Incapacidad Permanente Total cualificada para el desarrollo de su profesión habitual de gobernanta, frente a la cual el recurso interpuesto por el INSS, en un único motivo, al amparo del *apartado c) del Art. 191 de la LPL* , denuncia infringido el *Art. 136.1 de la LGSS en relación con el Art. 137.4* motivo que ha de ser rechazado, pues se limita a formular alegaciones sobre la condición profesional de la actora de Gobernanta de Hoteles y desempeño de las actividades laborales sin ningún tipo de riesgo, motivo que ha de ser rechazado, puesto que los argumentos expuestos por la Juzgadora de instancia, las dolencias que le afectan especificados en el ordinal cuarto de los probados le limitan de manera drástica para realizar las actividades propias de su profesión específicamente indicadas en el fundamento cuarto de los hechos probados, sin que la mera apreciación de parte tenga la virtualidad suficiente para revocar la resolución de instancia, por lo que procede confirmar la misma.

## 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 30/6/2004 , en virtud de demanda interpuesta por Maite contra Instituto Nacional De La Seguridad Social en reclamación de DERECHOS-CANTIDAD y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la Sentencia de instancia .

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 5 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 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.