

Id Cendoj: 38038340012006100806
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 333/2006
Nº de Resolución: 757/2006
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 13 de noviembre de 2006.

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 Mª Del Campo Y Cullen (Ponente) (Presidente), D./Dña. Mª Carmen Sanchez Parodí Pascua y D./Dña. Jose Manuel Celada Alonso , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000333/2006 , 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 0000354/2005 en reclamación de DERECHOS , 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 Natalia , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 2/3/2006 , por el Juzgado de referencia, con carácter estimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- Natalia nació el 30 de enero de 1957, con profesión habitual la de auxiliar administrativo, afiliada al régimen general con el nº NUM000 . La actora estuvo en situación de IT desde el 26 de noviembre de 2002 hasta el 25 de mayo de 2004 que causó alta por agotamiento del plazo (folio 95)
SEGUNDO: La base reguladora es de 674´42 € (folio 117). TERCERO: En expediente de incapacidad, el 24 de noviembre de 2004 se emite informe medico de síntesis (folios 76 a 82) con el siguiente juicio diagnostico: Cervicoartrosis leve moderada; **fibromialgia** , hipoacusia leve moderada que no interfiere a nivel conversacional, acúfenos, hipertensión arterial y dislipemia, hiperglucemia. En dicho informe se indica que no se objetiva déficit funcional que le impida realizar su actividad laboral habitual de administrativo.
CUARTO: El equipo de valoración de incapacidades propuso el 25 de noviembre de 2004 la no calificación del trabajador referido como incapacitado permanente, por no presentar reducciones anatómicas ni funcionales que disminuyan o anulen su capacidad laboral(folio 75). Por resolución de 26 de noviembre de 2004 la Dirección Provincial del INSS desestima la pretensión del actor por entender que las lesiones que padece no alcanzaban un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral para ser constitutivas de una incapacidad permanente (folio 74). QUINTO: La actora presenta el siguiente cuadro clínico(folios 59, 64, 87, 96 a 97, 98, 135 a 137): a) **fibromialgia** b) hipofunción vestibular bilateral con una hipoacusia leve moderada c) hipertensión arterial d) cervicoartrosis leve moderada. La actora no puede agacharse ni tocarse la punta de los dedos; edemas en miembros inferiores, limitación importante de los movimientos de flexo extensión del caquis lumbosacro, limitación considerable de la movilidad del caquis cervical, disminución de la fuerza muscular de los miembros superiores, dolor a nivel de cadera, no soporta estar mucho tiempo en la misma posición, dolor a la palpación en múltiples puntos del sistema musculoesquelético, presenta gran servidumbre terapéutica y de asistencia médica, requiere ayuda de terceras personas para labores

domésticas, disminución de la capacidad para el esfuerzo físico.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 1 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que DEBO ESTIMAR Y ESTIMO la demanda interpuesta por D^a Natalia contra el INSS y TGSS, y en consecuencia se le debe reconocer el derecho a percibir la prestación por incapacidad permanente total para su profesión habitual".

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 14 de Septiembre de 2006 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia estima la demanda interpuesta por la actora y la declara en situación de incapacidad permanente total para su profesión habitual, 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* y ello por entender que no se ha procedido a una correcta valoración de la prueba puesto que de lo contrario no se establecería ningún tipo de incapacidad para su profesión de auxiliar administrativo y dado el informe médico emitido a instancia de EVI entiende que si bien tiene el cuadro médico referido en el Hecho Probado Tercero en la actualidad no le impide el desarrollo de su actividad de Auxiliar Administrativo, motivo que ha de ser rechazado, pues como pone de relieve la resolución de instancia aun asumiendo que es cierto el Informe Médico de Síntesis se señala que no se objetiva déficit suficiente que le impida realizar su actividad laboral de administrativo hay que tenerse en cuenta otro informe que consta en Autos, destacando especialmente el Informe Médico Clínico Laboral y del Servicio Canario de Salud, destacando igualmente el informe del Médico Forense que señala una serie de limitación que presenta la demandante que constituye en no poder agacharse y tocarse la punta de los dedos; edema en miembros inferiores limitaciones importante de los movimientos de flexo-extensión del caquis y lumbosacro limitación del caquis cervical, disminución de la fuerza muscular de los miembros superiores dolor a nivel de cadera, no soportar estar mucho tiempo en la misma posición, dolor a la palpación en múltiples puntos del sistema musculoesquelético, presente gran servidumbre terapéutica y de asistencia médica, requiere ayuda de terceras personas para labores domésticas, disminución de la capacidad para el esfuerzo físico. Aparte de ello alude al padecimiento de **fibromialgia** a las características de la misma resolución reseñada, ya que deduce que el actora ha estado de baja laboral de forma que durante la misma existir dolor a la palpación digital en múltiples del sistema multi esquelético, precisando asistencia médica reiterada en los cuales le impide realizar la actividad laboral de forma reiterada, por lo que procede desestimar y confirmar 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 2 de marzo de 2006 , en virtud de demanda interpuesta por Natalia contra Instituto Nacional 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. 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, Oficina 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 fe.