

Id Cendoj: 38038340012007100037  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 520/2006  
Nº de Resolución: 114/2007  
Procedimiento: Recurso de suplicación  
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN  
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 6 de febrero de 2007.

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. M<sup>a</sup> Carmen Sanchez Parodi Pascua (Presidente), D./Dña. Jose M<sup>a</sup> Del Campo Y Cullen (Ponente) y D./Dña. Antonio Doreste Armas , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el Recurso de Suplicación núm. 0000520/2006 , 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 0000539/2005 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose M<sup>a</sup> Del Campo Y Cullen .

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Claudia , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 24/3/2006 , por el Juzgado de referencia, con carácter estimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
PRIMERO.- La demandante Doña. Claudia , nació el 16/02/1956, está afiliada al Régimen General de la Seguridad Social y su profesión habitual es la de Auxiliar Administrativo. SEGUNDO.- Iniciado expediente administrativo de incapacidad, tras agotar el período de I.T, la entidad gestora, en resolución de 27/04/05, le deniega la prestación de incapacidad permanente por no alcanzar las lesiones que padece un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral. TERCERO.- El informe del EVI que sirvió de base a la resolución anterior determinó el siguiente cuadro clínico residual: Espondiloartrosis con discopatía a nivel cervical y lumbar sin signos clínicos de afectación radicular. **Fibromialgia** de al menos 8 años de evolución. Trastorno depresivo recurrente.Limitaciones Orgánicas y funcionales: limitación para actividades que impliquen sobrecarga y posiciones forzadas de la columna vertebral, no menoscabo permanente para su profesión habitual. CUARTO.- Presentada reclamación previa, el INSS dicta nueva resolución el 22/06/05 por la que nuevamente desestima la solicitud por considerar que las dolencias padecidos por la actora no son constitutivas de incapacidad permanente en ninguno de sus grados. QUINTO.- La actora presenta las siguientes dolencias: espondiloartrosis con discopatía cervical y lumbar con signos de radiculopatía, **fibromialgia** y trastorno depresivo reactivo. Estas dolencias afectan a las extremidades superiores e inferiores, así los hombros concretamente el izquierdo, y manos, y a las rodillas, impidiéndole tanto la bipedestación como la sedestación prolongada, además del dolor constante y generalizado; el trastorno depresivo le produce tristeza, apatía; trastorno del sueño, problemas de concentración y cognitivos. Dichas enfermedades son crónicas e irreversibles. SEXTO.- La actora solicita prestación de incapacidad permanente en su modalidad contributiva instando el grado de absoluta y subsidiariamente de total para su profesión habitual. SÉPTIMO.- La base reguladora de la prestación solicitada asciende a 1.002,53 euros. La fecha del hecho causante el 26/04/05. OCTAVO.- Se ha agotado la vía previa administrativa.

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 formulada por Doña. Claudia , contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social debo DECLARAR Y DECLARO a la actora afecta a una incapacidad permanente absoluta para todo profesión u afición, con derecho a percibir una pensión vitalicia consistente en el 100% de su base reguladora, con más las revalorizaciones y mejoras que procedan desde al fecha del hecho causante, condenando a la parte demandada a estar y pasar por esta declaración y al pago de la prestación correspondiente .

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 20 de Noviembre de 2006 .

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia estima la demanda interpuesta por la actora y la declara afecta de I.P. A. para toda clase de trabajo frente a la cual el INSS en un único motivo al amparo del *apartado c) del art. 191* denuncia infringido el *art. 136.1* en relación con el *art. 137 5* de la misma norma por entender en contra del criterio del Juzgador acorde con el Informe Médico de Síntesis que la enfermedad que le afecta no le imposibilita pro si sola para realizar determinados trabajos considerando que además que el desempeño de su actividad habitual no supone limitación para el desarrollo normal para su actividad, motivo que ha de ser parcialmente estimado pues si bien es cierto que la actora esta afecta de los padecimientos referidos en el ordinal quinto de los probados, dichas afecciones no pueden, sin más, ser determinantes del grado de incapacidad reconocido no obstante quedar constancia de limitaciones que afecta tanto a las extremidades superiores e inferiores y a las rodillas que tienen un carácter crónico, lo cual permitiría evaluar el alcance real de dichas limitaciones que en el caso de Autos afecta a la realización de las actividades propia de auxiliar administrativo, como así lo viene a reconocer la propia parte actora formulando una solicitud alternativa de incapacidad total para su profesión habitual, razón por la cual procede estimar parcialmente el recurso interpuesto por la representación del INSS y reconocer a la actora a la Incapacidad Permanente Total para su profesional habitual.

## FALLAMOS

Que debemos estimar y estimamos parcialmente el recurso de suplicación, interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 24/3/2006 , en virtud de demanda interpuesta por Claudia contra Instituto Nacional De La Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos revocar y revocamos en parte la Sentencia de instancia, en el sentido de reconocer a la actora una Incapacidad Permanente Total para su profesión habitual con las consecuencias legales inherentes a tal declaración .

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, 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.