

Id Cendoj: 38038340012007100332
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 208/2007
Nº de Resolución: 337/2007
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: ANTONIO DORESTE ARMAS
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 24 de abril 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^a Carmen Sanchez Parodi Pascua (Presidente), D./Dña. Antonio Doreste Armas (Ponente) y D./Dña. Jose Manuel Celada Alonso , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000208/2007 , interpuesto por Constanza y Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000229/2005 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Antonio Doreste Armas .

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Constanza , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 20-11-06 , por el Juzgado de referencia, con carácter estimatorio parcialmente.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- Doña Constanza , nacida el 16 de enero de 1957, ha prestado servicios como Profesora para la Consejera de Educación. Permanecía en situación de incapacidad temporal desde el 5 de junio de 2004 por enfermedad común, folio 41.

SEGUNDO.- En expediente de incapacidad el 15 de diciembre de 2005 se emitió informe médico de síntesis con el siguiente juicio diagnóstico: antecedente de trastorno depresivo a los 25 años con posteriores recurrencias por lo que ha precisado tratamiento psicoterapéutico por Unidad de Salud Mental, enfermedad pulmonar obstructiva crónica, **fibromialgia** , tabaquismo. Posibilidades terapéuticas y rehabilitadoras: las realizadas. Limitaciones orgánicas o funcionales: las limitaciones que presenta no impiden de un modo permanente el desempeño de sus actividades laborales.

TERCERO.- El E.V.I. 15 de diciembre de 2004 propuso que no se calificara a la actora como incapacitada permanente en ninguno de sus grados. El I.N. S.S. desestimó su solicitud por Resolución de 12 de diciembre de 2004, folio 35 .

CUARTO.- La actora presentó reclamación previa el 1 de febrero de 2005 que fue desestimada el 31 de marzo de 2005.

QUINTO.- La base reguladora es de 1.612,36 euros mensuales.

SEXTO.- La actora tiene antecedentes psiquiátricos desde los 25 años, presenta un deterioro de la

personalidad con una elevada triada de psicoticismo, presenta enfermedad de Behcet, infección de vías respiratorias superiores e hiperactividad bronquial y presenta trastornos de modulación del dolor que cumplen criterios para el diagnóstico de **fibromialgia** . .

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que estimando parcialmente la demanda interpuesta por Doña Constanza contra INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, debo reconocer a la actora una Incapacidad Permanente Total por su profesión habitual de profesora.

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Constanza y 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 19 de Abril de 2007 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- Frente a la Sentencia de instancia, que declaró a la actora en situación de Incapacidad Permanente en grado de Total para su profesión de Profesora, se alzan en suplicación ambas partes, de un lado, la representación procesal del INSS, sosteniendo la tesis de la EVI relativa a la inexistencia de Invalidez alguna, y de otra, la demandante, en aras de la obtención del grado de absoluta de esa Incapacidad. Ambos recursos pueden examinarse conjuntamente, toda vez que se fundan en un único motivo de censura jurídica, cimentados procesalmente en el *apartado c) del art. 191 de la L.P.L* . en el que denuncian igual infracción legal.

La citada infracción denunciada en ambos motivos se produce, según la Entidad Gestora recurrente y la representación de la actora, en relación con los *arts. 136 y 137 LGSS* precepto éste que configura la Incapacidad Permanente Total como aquella situación que inhabilita por completo al trabajador para ejercer su profesión u oficio y la Absoluta la que impide el ejercicio regular de cualquier profesión.

El examen de estos motivos de crítica jurídica requiere volver la vista al ya intacto relato fáctico de la Sentencia recurrida, cuyo ordinal sexto describe las dolencias que padece la actora y las secuelas o limitaciones orgánico-funcionales que éstas le producen respecto a su capacidad laboral, secuelas que -con la redacción normativa actual de "reducciones anatómicas o funcionales"- son lo realmente relevante a los efectos de la decisión administrativa y da la revisión judicial sobre el grado de incapacidad permanente, ex *art. 136 LGSS* .

Las dolencias que padece la actora son las siguientes: "antecedentes psiquiátricos desde los 25 años, presenta un deterioro de la personalidad con una elevada triada de psicoticismo, presenta enfermedad de Behcet, infección de vías respiratorias superiores e hiperactividad bronquial y presenta trastornos de modulación del dolor que cumplen criterios para el diagnóstico de **fibromialgia** ".

Entiende la Sala, frente al criterio del INSS y de la actora, que tales limitaciones son invalidantes para el desempeño de la profesión de Profesora, cuyas tareas le exigen estar continuamente en atención mental y actitud de especial atención, receptividad y vigilancia con sus alumnos, máxime al ser Profesora de Educación Secundaria, tratando con adolescentes o menores, por lo que la Sentencia no ha infringido, sino aplicado correctamente, los preceptos señalados.

Procede en consecuencia, desestimar los motivos y, con ellos, ambos recursos interpuestos con lo que la Sentencia debe ser confirmada.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos los motivos y, con ellos, ambos recursos de suplicación, interpuesto por Constanza y Instituto Nacional De La Seguridad Social contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha INSERTAR FECHA SENTENCIA , en virtud de demanda interpuesta por Constanza y Instituto Nacional De La Seguridad Social 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. 4 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.