

Id Cendoj: 35016340011998100360
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 883/1997
Nº de Resolución: 385/1998
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: MARIA JESUS GARCIA HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

Recurso nº 883/97

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE CANARIAS

SALA DE LO SOCIAL

spa

Recurso Nº 883/97

Secretaria: M^a EUGENIA CALAMITA DOMINGUEZ.

Il^lmos. Sres:

Dña. M^a JESUS GARCIA HERNANDEZ

D. MANUEL MARTIN HDEZ CARRILLO

D. JUAN JIMENEZ GARCIA

En Las Palmas de Gran Canaria a 15 de Mayo de 1.998.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Canarias, compuesta por los Il^lmos. Sres citados al margen.

EN NOMBRE DEL REY

ha dictado la siguiente

S E N T E N C I A nº 385/98

En el recurso de suplicación interpuesto por INSS contra la sentencia de fecha 13 de Noviembre de 1.996, dictada por el JUZGADO SOCIAL N. 2 de esta Provincia, en los autos de juicio 341/95,sobre PRESTACIONES, ha actuado como ponente la Il^lma. Sra Doña. M^a JESUS GARCIA HERNANDEZ.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Según consta en autos se presentó demanda por D^a Carmen contra INSS, y que en su día se celebra la vista, dictándose sentencia con fecha 13 de Noviembre de 1.996 por el JUZGADO SOCIAL N. 2 de esta Provincia.

SEGUNDO.- En la sentencia de instancia y como hecho (probados se declararon los siguientes: 1.- Dña. Carmen , afiliada a la Seguridad Social con nº NUM000 y D. N. I. NUM001 , nacida el 2 de noviembre de 1.942, cursó proceso de I. L. T. el 26.8.88, pasando a I. P. siendo esta la Unidad de Valoración Médica

de Incapacidades que emitió dictamen el 20.2.95, con diagnóstico: Antecedentes de celulitis con proceso infeccioso intervenido; Lumbociática izquierda, menoscabo funcional u orgánico: Lumbociática izquierda; juicio pronóstico: crónico sin apreciar mejoría y circunstancias socio laborales dificultad a toda sobrecarga laboral.- 2.- El 22 de marzo de 1.995, la Comisión de Evaluación de Incapacidades propone a la Dirección Provincial del Instituto Nacional de la Seguridad Social la no declaración de la trabajadora en situación de invalidez permanente, propuesta que es aceptada íntegramente el; 23 de Marzo de 1.995.- 3.- La actora padece y padecía en tal fecha lumbociática, espondiloartrosis cervical y lumbar, **fibromialgia**, síndrome del túnel carpiano intervenido recientemente, hiperlipidemia, síndrome ansioso depresivo, H.I.A. dichas secuelas son de carácter crónico. La evolución de síndrome del túnel carpiano ha sido buena. La hiperlipidemia esta, relacionada con la H. I. A., tal síndrome ansioso es consecuencia de la **fibromialgia**. La actora no puede estar sentada ni de pie un tiempo prolongado. 4.- La profesión de la actora era de empleada de peluquería, realizando la manicura y pedicura principalmente, lavado de cabeza y tintes. La base reguladora asciende a 56.931 pesetas (cincuenta y seis mil novecientos treinta y una pesetas).- 5.- Se agotó la vía previa.-

TERCERO.- La sentencia de instancia contiene el siguiente fallo: Que estimando la demanda interpuesta por Dña. Carmen en su petición alternativa contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, debo declarar y declaro a la actora afecta a invalidez permanente en el grado de Incapacidad Permanente para su profesión habitual con derecho al percibo de las prestaciones reglamentarias sobre una base reguladora de 56.931 pesetas y fecha de efectos de 22.3.95,- condenando a la Entidad Gestora a estar y pasar por esta declaración a su reconocimiento y abono.

CUARTO.- Contra dicha sentencia se interpuso recurso de suplicación por la parte demandada, no siendo impugnado de contrario, remitidos los autos a esta Sala, señalándose fecha para la votación y Fallo de la resolución, habiéndose cumplido con las formalidades legales.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La demandante, empleada de peluquería, solicitó pensión de invalidez Permanente Absoluta y, subsidiariamente, Total para su profesión habitual; denegada en vía administrativa, se estimó la pretensión subsidiaria en vía judicial.

Frente a la sentencia de instancia, la dirección legal del Instituto Nacional de la Seguridad Social formaliza su, escrito de recurso a través de dos motivos; el primero, con amparo en el *artículo 191 b) de la Ley de Procedimiento Laboral (RCL 1.995, 1.144 y 1.563)*, dirigido a obtener la revisión fáctica en los términos que propone; el segundo, con fundamento en el apartado c) del mismo precepto legal, dedicado al examen del derecho aplicado, denunciando infracción del *artículo 137.4 de la Ley General de la Seguridad Social (RCL 1.994, 1.825)*.

SEGUNDO.- En el motivo destinado a revisar los hechos se solicita la modificación del ordinal tercero con base en los documentos número 20, dictamen de la Unidad de Valoración Médica de Incapacidades, y número 49, informe T. A. C. Lumbar, en relación con los números 10, informe pericial emitido por Médico forense, y número 45, acta de juicio, en lo referente a las pericial del Médico Forense.

No cabe atender a la revisión instada, además de que el documento al folio número 49 es inhábil a los efectos revisorios, al no haberse ratificado por el médico que lo emitió, conocida es la doctrina que impide basar la revisión en documentos tenidos en cuenta por el Juzgador para llegar a su convicción, ya que ello supondría atribuir al recurrente la facultad de valoración de los medios de prueba, contraviniendo así lo establecido en las normas objetivas de pertinente aplicación. El Juez puede formar su libre convicción sobre la pericial practicada, y, en todo caso, el error judicial ha de ser demostración irrefutable y manifiesto, según sentencias del Tribunal Supremo de fechas 24 de Noviembre de 1.986 (RJ 1.986, 1 6.500) y 18 de Julio de 1.989 (RJ 1.989, 5.876), para que pueda ser objeto de revisión fáctica, lo que no ocurre en el supuesto de Autos. Pese a la insistencia de la recurrente, la Magistrada de instancia no extrae sólo los hechos de la pericial médico forense, sino además, como se expone, del dictamen de la Unidad de Valoración Médica de Incapacidades y de los informes médicos obrantes en Autos, y, pudiera inclusive decidirse, que especialmente se basó en el documento obrante a los folios 54 y 55 pues el relato fáctico coincide con el diagnóstico que en el se contiene; y precisamente éste informe no es objetivo sino emitido sobre pruebas objetivas (Radiografías y Electromiografías).

TERCERO.- Entrando en el examen del derecho aplicado procede, en primer término, resaltar: a) la demandante es empleada de peluquería; b) sufre lumbociática, espondiloartrosis cervical y lumbar, **fibromialgia**, síndrome del túnel carpiano intervenido recientemente), hiperlipidemia, síndrome ansioso depresivo e hipertensión arterial. Carácter crónico. La evolución del síndrome del túnel Carpiano ha sido

buena. La hiperlipidemia está relacionada con la H. I. A.. El síndrome ansioso es consecuencia de la **Fibromialgia** . Limitación a sedestacion o bipedestación un tiempo prolongado.

La sentencia constituye un verdadero silogismo en el que las premisas se integran por los hechos y el derecho que se estima de aplicación, y de las mismas se extrae la conclusión o fallo. La escrupulosa deducción que la Magistrada de instancia realiza en el fundamento jurídico segundo de la sentencia impugnada, huelga hacer más pronunciamientos sobre la cuestión que no harían sino incidir en lo que ya de modo claro quedó establecido en aquella. Como consta en el motivo del recurso, éste se construye sobre lesiones que la "parte entiende probadas ", y en suposiciones y elucubraciones propias que en modo alguno pueden prevalecer sobre el criterio objetivo e imparcial de la Juzgadora.

Consecuentemente no se aprecia la infracción jurídica denunciada (*artículo 137.4 de la Ley General de la Seguridad Social*) debiendo desestimarse el recurso y confirmar la sentencia recurrida.

Vistos los preceptos legales citados, sus Concordantes y demás disposiciones de general y pertinente aplicación,

FALLO

Desestimamos el recurso interpuesto por el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la sentencia de fecha 13 de Noviembre de 1.996, dictada por el Juzgado de lo Social Número Dos de esta Provincia, que estimamos íntegramente.

Notifíquese esta sentencia a las partes en legal forma y al Ministerio Fiscal, y una vez firme, devuélvanse los autos originales al juzgado de lo Social de procedencia, con testimonio de esta Resolución, procediéndose al archivo del Rollo, sin más trámite.

Así por esta nuestra sentencia, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.