

Id Cendoj: 35016340011999100205
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 1423/1997
Nº de Resolución: 442/1999
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

Recurso nº 1423/97

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE CANARIAS

SALA DE LO SOCIAL

mcm.

Recurso Nº 1423/97

Secretaria: M^a. EUGENIA CALAMITA DOMINGUEZ.

Ilmos. Sres:

D. M^a JESUS GARCIA HERNÁNDEZ

D. HUMBERTO GUADALUPE HERNÁNDEZ

D JUAN JIMENEZ GARCIA

Las Palmas de Gran Canaria a, 23 de Abril de 1.999.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Canarias, compuesta por los

Ilmos. Sres citados al margen.

EN NOMBRE DEL REY

ha dictado la siguiente

SENTENCIA n ° 442/99

En el recurso de suplicación interpuesto por D^a. María Rosario contra la

sentencia de techa 23.19.97, dictada por el JUZGADO SOCIAL DE GALDAR de esta Provincia, en las autos de juicio 351/97, sobre PRESTACIONES, ha actuado como ponente el Ilmo. Sr. Don HUMBERTO GUADALUPE HERNÁNDEZ.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Según consta en autos se presentó demanda por; ORA. María Rosario contra INSS y TESORERIA GENERAL SEGURIDAD SOCIAL, y que en su día se celebró la vista, dictándose sentencia con fecha 23.10.97 por el JUZGADO SOCIAL DE GALDAR de esta Provincia .

SEGUNDO.- En la sentencia de instancia y como hechos probados se declararon los siguientes: 1°) La demandante Da María Rosario , empaquetadora de tomate por cuenta ajena, afiliada al régimen agrario de la Seguridad Social con el número NUM000 , nacida el 28 de Junio de 1931, solicitó pensión de invalidez permanente derivada de enfermedad común, y por la unidad de Valoración Médica de Incapacidades en sesión de fecha 27.1.97, dictaminó que padecía: Poliartralgias. **Fibromialgia** . Distimia F. 34.1. En periodos de algias está limitada para trabajos que sobrecarguen el raquis. La Comisión de Evaluación de Incapacidades propuso en fecha 23.4.97 la no calificación de la demandante como inválida permanente, lo que confirmó el INSS en la misma fecha. La base reguladora de la actora, según consta en el expediente administrativo, asciende a 59.396 pesetas. La reclamación previa fue desestimada el 17.7.97. 2°) La demandante padece: Artrosis cervical grado 1. Artrosis lumbar grado II- III. Hiperlordosis. **Fibromialgia** . Distimia F. 34.1. Cardiopatía isquémica. Estos padecimientos producen dolor cervical con irradiación a ambos brazos, manos, dolor lumbar. No puede realizar grandes esfuerzos, permanecer de pie de forma prolongada, ni realizar tareas que exijan concentración.

TERCERO.- La sentencia de instancia contiene el siguiente Fallo: "Desestimar la demanda formulada por María Rosario , contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL Y LA TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, a quienes se absuelve de los pedimentos contenidos en aquélla.

CUARTO.- Contra dicha sentencia se interpuso recurso de suplicación por la parte actora, 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 sentencia de instancia desestima la demanda del actor que pretendía ser declarado en situación de incapacidad Permanente Total para su profesión habitual, confirmando la resolución del INSS. Contra la misma se alza el demandante, formulando el presente recurso de suplicación, con fundamento en una doble motivación, fáctica y jurídica.

Así, en primer lugar y al amparo del *artículo 191 letra b) de la Ley de Procedimiento Laboral* pretende la revisión de los hechos probados y, en concreto, del hecho probado 2° proponiendo la siguiente nueva redacción: "... La actora padece poliartralgias, que son dolores generalizados en todas las articulaciones, fibromialgias, que es una sintomatología de carácter muscular asociada a la dificultad para conciliar el sueño; distimia F. 34.1, que se manifiesta con labilidad emocional, insomnio, tristeza y falta de capacidad de acción porque se siente infravalorada para iniciar proyectos, artrosis cervical grado 11, que le provoca dolor cervical con irradiación a ambos brazos y manos, artrosis lumbar grado II- III, con dolor lumbar, hiperlordosis, pies planos, cardiopatía isquémica hipertensiva. La actora no puede realizar esfuerzos, permanecer de pie de forma prolongada, ni realizar tareas que exijan concentración... ".

Tal motivo revisorio, ha de rechazarse toda vez que la redacción propuesta coincide de modo íntegro con el hecho probado a modificar, limitándose a añadir el efecto de la **fibromialgia** (dificultad para conciliar el sueño) y el efecto de la distimia Habilidad emocional, insomnio, tristeza y falta de capacidad de acción), que aunque ciertos son irrelevantes o intrascendentes, hábida cuenta el sesgo que ha de tomar la presente resolución.

SEGUNDO.- Que en 2° lugar y al amparo del *artículo 191 letra b) de la Ley de Procedimiento Laboral* , alega infracción de normas sustantivas, y, en concreto, del *artículo 137.4 y 139.2 de la Ley General de la Seguridad Social* , para cuya resolución hay que tener en cuenta que la Incapacidad Permanente Total es la que impide al trabajador la realización de todas o las fundamentales tareas de su profesión; y si se examinan a la vista de tal concepto los hechos probados se llega a la conclusión que el motivo ha de desestimarse, pues las lesiones de la recurrente no le impiden la realización del conjunto de actos nucleares que componen su profesión de empaquetadora; conclusión ésta a la que ha llegado el Juez de instancia después de valorar la prueba y especialmente la pericial médico forense, pretendiendo la recurrente sustituir la valoración del Juzgador por la suya propia, parcial e interesada, y olvidando las consideraciones que el Juez de instancia hace en su fundamento de derecho único, donde destaca la existencia de una mejoría y un tratamiento de las lesiones que le quitan el carácter invalidante que se postula, por lo que el recurso ha de ser desestimado y la sentencia íntegramente confirmada.

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

FALLO

Desestimamos el recurso interpuesto por D^a. María Rosario , contra la sentencia de fecha 23.10.97, dictada por el JUZGADO SOCIAL DE GALBAR de esta Provincia y, confirmamos la misma.

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 a archivo del Rollo, sin más trámite.

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