

Id Cendoj: 35016340012000100909
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 411/1998
Nº de Resolución: 43/2000
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

Recurso Nº 411/98

TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE CANARIAS

SALA DE LO SOCIAL

mcm

Recurso Nº: 411/98

Secretaria: M^a. EUGENIA CALAMITA DOMINGUEZ.

Ilmos. Sres.:

D. HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ

D. MANUEL MARTIN HDEZ CARRILLO

D. FRANCISCO JOSE GOMEZ CACERES

En las Palmas de Gran Canaria, a 21 de Enero de 2.000.

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

S E N T E N C I A nº 43/2.000

En el recurso de suplicación interpuesto por INSS contra la sentencia de fecha 17.12.97, dictada por el JUZGADO SOCIAL N. 4 de esta Provincia, en los autos de juicio 254/96 , sobre PRESTACIONES, ha actuado como ponente el Ilmo. Sr. Don HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- Según consta en autos se presentó demanda por D^a Paloma contra INSS, y que en su día se celebró la vista, dictándose sentencia con fecha 17.12.97 por el JUZGADO SOCIAL N. 4 de esta Provincia .

SEGUNDO.- En la sentencia de instancia y como hechos probados se declararon los siguientes:

1º) La actora, D- Paloma , nacida el 11.10.55, afiliada a la Seguridad Social Nº NUM000 ,

Autónoma-Floristería, inició proceso de baja médica el 29.10.93 y solicitó el 9.1.96 pensión de invalidez, denegada por Resolución del INSS de fecha 9.2.96 por no alcanzar el grado de menoscabo suficiente.

2º) La UVMI el 8.1.96 emitió el siguiente dictamen: Síndrome de Ansiedad Generalizada pretensión discal global L4-L5 con dudosa compresión radicular. Menoscabo: Pruebas reumáticas positivas. Algias articulares y musculares generalizadas. Pronóstico: según evolución. Pendiente de valoración por reumatólogo. Actualmente incapacitada.

3º) Padece la actora: a) Trastorno de ansiedad fóbica y agorafobia. El 17.1.94 acudió por primera vez a la unidad de Salud Mental de Sardina del Sur, CAE Vecindario, a instancias de su médico de cabecera por cuadro depresivo que no mejoraba. Se inició tratamiento psicofarmacológico y abordaje psicoterapéutico, inicialmente individual de orientación psicodinámica, luego conductual y posteriormente grupal que permitía apreciar cierta mejoría, haciendo considerar pronta resolución del cuadro, pero hubo recidivas posteriores con conductas evitativas, permanentes, constantes, somatizadoras, que le supone un deterioro clínico significativo, impidiéndole alcanzar el nivel de exigencias para hacer frente a las necesidades cotidianas no puede salir a la calle, no puede estar sola en su trabajo, no puede conducir sola su vehículo, necesita constantemente la compañía de un familiar, dificultad para relacionarse socialmente). b) **Fibromialgia** - enfermedad reumática de carácter crónico que le produce dolores en distintas partes del cuerpo de intensidad leve a moderada; le imprime a su vida cotidiana limitaciones de carácter leve.

4º) Base reguladora: 49.084 ptas.

5º) Se agotó la vía previa.

TERCERO.- La sentencia de instancia contiene el siguiente Fallo: Que estimo la demanda promovida por D. Paloma contra Instituto Nacional de la Seguridad Social DECLARO a la actora afecta de invalidez permanente en el grado de incapacidad permanente absoluta para todo trabajo derivado de enfermedad común, sin posibilidad razonable de recuperación con los derechos económicos inherentes (pensión 100 %) sobre la base reguladora de 49.084 ptas. y efectos 8.1.96 y CONDENO al INSS al estar y pasar por esta declaración y al abono de la prestación.

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 sentencia de instancia estima la demanda de la actora, autónoma- floristería y declara a la misma en situación de incapacidad permanente absoluta por padecer:

a) Trastornos de ansiedad fóbica y agorafobia. El 17.1.94 acudió por primera vez a la unidad de Salud Mental de Sardina del Sur, CAE Vecindario, a instancias de su médico de cabecera por cuadro depresivo que no mejoraba. Se inició tratamiento psicofarmacológico y abordaje psicoterapéutico, inicialmente individual de orientación psicodinámica, luego conductual y posteriormente grupal que permitía apreciar cierta mejoría, haciendo considerar pronta resolución (del cuadro, pero hubo recidivas posteriores con conductas evitativas, permanentes, constantes, somatizadoras, que le supone un deterioro clínico significativo, impidiéndole alcanzar el nivel de exigencias sola en su trabajo, no puede conducir sola su vehículo, necesita constantemente la compañía de un familiar, dificultad para relacionarse socialmente). No es común que esta patología se presente de forma tan intensa.

b) **Fibromialgia** -enfermedad reumática de carácter crónico que le produce dolores en distintas partes del cuerpo de intensidad leve a moderada; le imprime a su vida cotidiana limitaciones de carácter leve.

Contra la misma se alza la Entidad Gestora formulando el presente recurso de suplicación con base en un motivo de revisión fáctica y un motivo de censura jurídica.

Así, en primer lugar y con amparo procesal en el *artículo 191 letra b) de la Ley de Procedimiento Laboral* pretende la adición de un nuevo hecho probado del siguiente tenor literal: "... La actora comenzó con trastornos depresivos a los 18 años de edad..".

Los hechos declarados probados pueden ser objeto de revisión mediante este proceso extraordinario de impugnación (adicionarse, suprimirse o rectificarse), si concurren las siguientes circunstancias: a) que se

concreto con precisión y claridad el hecho que ha sido negado u omitido, en la resultancia fáctica que contenga la sentencia recurrida; b) que tal hecho resalte, de forma clara, patente y directa de la prueba documental o pericial obrante en autos, sin necesidad de argumentaciones más o menos lógicas, puesto que concurriendo varias pruebas de tal naturaleza que ofrezcan conclusiones divergentes, o no coincidentes, han de prevalecer las conclusiones que el Juzgador ha elaborado apoyándose en tales pruebas (no siendo cauce para demostrar el error de hecho, la "prueba negativa", consistente en afirmar que los hechos que el Juzgador estima probados no lo han sido de forma suficiente (Sentencias del Tribunal Supremo de 14 de enero, 23 de octubre y 10 de noviembre de 1986) y Sentencia de 17 de noviembre de 1990 " .. sin necesidad de conjeturas, suposiciones o interpretaciones y sin recurrir a la prueba negativa consistente en invocar la inexistencia de prueba que respalde las afirmaciones del Juzgador .."); c) que se ofrezca el texto concreto a figurar en la narración que se tilda de equivocada, bien sustituyendo alguno de sus puntos, bien completándola; d) que tal hecho tenga trascendencia para llegar a la modificación del fallo recurrido, pues, aun en la hipótesis de haberse incurrido en error si carece de virtualidad a dicho fin, no puede ser acogida; e) que en caso de concurrencia de varias pruebas documentales o periciales que presenten conclusiones plurales divergentes, sólo son eficaces los de mayor solvencia o relevancia de los que sirvieron de base al establecimiento de la narración fáctica y, f) que en modo alguno ha de tratarse de una nueva valoración global de la prueba incorporada al proceso.

A la vista de lo expuesto el motivo ha de decaer, pues como luego se verá tal dato resulta intrascendente para el fallo.

SEGUNDO.- En segundo lugar, y con amparo procesal en el *artículo 191 letra c) de la Ley de Procedimiento Laboral* alega infracción de norma sustantiva, y, en concreto, del *artículo 137.5 de la Ley General de la Seguridad Social en relación con el 134.1 del mismo cuerpo legal* , por entender que las lesiones no son invalidantes, y las padecía al darse de alta.

La Sala no puede compartir el planteamiento de la parte recurrente, pues consta en los hechos probados, en concreto en el hecho probado tercero cuya revisión no se ha intentado, que la actora tiene un deterioro clínico significativo, que le impide alcanzar el nivel de exigencias para hacer frente a las necesidades cotidianas, ni puede salir a la calle, ni estar sola en el trabajo, teniendo dificultad para relacionarse socialmente.

Tal cuadro de limitaciones, recogidas en el informe del médico forense justifican plenamente la declaración de la Juez a quo, sin que pueda aceptar el argumento de que el cuadro depresivo se inició a los 18 años, pues la actora desde 1979 trabajó hasta 1993, por lo que es evidente que las lesiones que "entonces padecía no tenían carácter invalidante, y es su agravación lo que determina el proceso de baja médica y su declaración de invalidez, razones por las que el motivo y recurso han de desestimarse, confirmando la sentencia de instancia.

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

FALLO

Desestimamos el recurso interpuesto por INSS, contra la sentencia de fecha 17.12.97, dictada por el JUZGADO SOCIAL N. 4 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 al archivo del Rollo, sin más trámite.

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