

Id Cendoj: 35016340012001100331
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 518/1999
Nº de Resolución: 59/2001
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

TRIB.SUPERIOR JUSTICIA SALA SOCIAL

LAS PALMAS

SENTENCIA: 00059/2001

ROLLO Nº RSU 518/1999

40125

G.

SALA DE LO SOCIAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA

DE LA COMUNIDAD AUTONOMA DE CANARIAS

En LAS PALMAS a veintiseis de Enero de dos mil uno.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS formada por los Ilmos. Sres D. HUMBERTO GUADALUPE HERNÁNDEZ Presidente DÑA. MARIA JESUS GARCIA HERNÁNDEZ Y D. ANTONIO DORESTE ARMAS Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY la siguiente

S E N T E N C I A

En el recurso de suplicación interpuesto por INSS, SERVICIO CANARIO DE SALUD contra la sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 3 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de fecha treinta de Julio de mil novecientos noventa y ocho, dictada en los autos de juicio nº 1070/96 en proceso sobre PRESTACIONES, y entablado por DNA. María Dolores contra INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL Y SERVICIO CANARIO DE SALUD.

Es Ponente el Ilmo. Sr. Magistrado D. /ña. D. HUMBERTO GUADALUPE HERNÁNDEZ, quien expresa el criterio de la Sala.

ANTECEDENTES DE HECHO

PRIMERO.- La única instancia del proceso en curso se inició por demanda y terminó por sentencia, cuya relación de hechos probados es la siguiente: 1º.- Que la actora, Dña. María Dolores , está afiliada al régimen General de la Seguridad Social, con el núm. NUM000 , y viene prestando sus servicios, como camarera de pisos, por cuenta y bajo dependencia ajena. 2º.- Que la demandante, en fecha 31/X/1.994, causa baja por incapacidad temporal, derivada de enfermedad común y con el diagnóstico "Síndrome de **fibromialgia** ". Y en fecha 29/X/96, se procede por la Unidad de Gestión de la I.T. del Servicio Canario de Salud, al alta médica de la actora. 3º.- Que los servicios médicos del Servicio Canario de Salud proceden al Alta médica de la demandante en base a informes médicos de fechas 25/08/95, emitido por la Dra. Natalia , y del 20/07/95, del Centro de Salud Barrio Atlántico, de la Psicóloga Dra. Daniela . Y en todo caso la actora

presentaba a fecha 29/X/96, las lesiones y secuelas siguientes: -Síndrome de fibromalgia - Cervicoartrosis degenerativa con especial afectación de C5 y C6. - Parestesias; cefaleas generalizadas; pérdida de fuerzas en ambos miembros superiores. 4°.- Que la base reguladora diaria de la actora asciende a 5.220 pesetas. 5°.- Que en fecha 30/X/96, la actora formula sendas reclamaciones administrativas previas ante el I.N.S.S. y la T.G.S.S. y agotándose así el trámite previo a ésta jurisdicción.

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: Que estimando la demanda promovida por Dña. María Dolores contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social y el Servicio Canario de Salud, sobre prestaciones; debo declarar y declaro la nulidad y sin efecto alguno del parte de alta de la actora de fecha 29 de octubre de 1.996 y condeno al Servicio Canario de Salud, a reponer a la demandante a la situación de incapacidad temporal o aquella que legalmente le corresponda y, conjuntamente con el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, y la TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, a estar y pasar por ésta resolución.

TERCERO.- Frente a dicha resolución se interpuso el recurso de Suplicación, que fue impugnado por INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- La sentencia de instancia estima la demanda de la actora y deja sin efecto el alta médica acordada por el Servicio Canario de Salud.

Contra la misma se alza la Entidad recurrente, formulando los presentes recursos de suplicación, con base en un motivo de revisión fáctica y un motivo de censura jurídica, el Servicio Canario de Salud también con base en un motivo fáctico y otro jurídico el INSS.

Así, y por lo que respecta al recurso del Servicio Canario de Salud, en primer lugar y con amparo procesal en el art. 191 letra b) Ley Procedimiento Laboral, pretende la supresión del hecho probado tercero y su sustitución por el supresión texto: "Que la asegurada fue dada de alta por Inspección al amparo de la O.M. de 21.03.74 del Mº de Trabajo, al no presentar patología susceptible de una continuación de la I.T., ni de la calificación en ningún grado de invalidez".

El motivo propuesto, tal y como se plantea, no puede prosperar, pues aún siendo cierto que el alta médica dada por la Inspección médica, la parte recurrente pretende la supresión de todo el hecho probado, en el cual se recogen las lesiones que la actora padecía, y tal pretensión de supresión total carece de apoyo documental o pericial lo que obliga a rechazarlo, sin perjuicio de lo que luego se dirá en relación con la cuestión de fondo.

SEGUNDO.- En segundo lugar y con amparo procesal en el artículo 191 letra c) Ley Procedimiento Laboral, alega infracción del art. 128 Ley General de la Seguridad Social e infracción del art. 1 de la O.M., de 21.3.74, por entender que las lesiones de la actora no justificaban su continuidad en situación de baja médica.

Para dar solución al motivo hay que partir de los siguientes datos: a) el 31.X.94 la actora fue dada de baja médica por padecer síndrome fibromálgico; b) el 29.10.96 fue dada de alta médica por la Inspección médica, por no presentar patología susceptible de una continuación de la Incapacidad temporal ni de invalidez permanente; c) en el acto del juicio la parte actora no practicó prueba pericial médica, remitiéndose al expediente administrativo.

El artículo 128 de la Ley General de la Seguridad Social considera como requisitos de la incapacidad temporal: a) que el trabajador necesite asistencia sanitaria y b) que esté impedido para el trabajo.

En el supuesto objeto de recurso la Inspección procedió a dar de alta a la actora por curación; frente a tal situación la parte reclama alegando que el alta no está correctamente dada, y tal alegación le impone la carga de la prueba de que continúa precisando asistencia sanitaria o impedida para el trabajo.

Pese a ello, no ha efectuado la parte demandante prueba en tal sentido, sin que el hecho de padecer una cervicoartrosis y la **fibromialgia** justifiquen sin más la situación de incapacidad temporal, pues para ello hay que acreditar que tales lesiones impiden en el momento del alta trabajar.

Incorre, pues, en error el juez "a quo" al imponer la carga de la prueba a la demandada y, también, al presumirse que las lesiones que la actora padece le impedían en el momento del alta desempeñar sus tareas, pues no hay sobre ello aprueba alguna en autos, salvo el informe del Inspector médico que dio el

alta médica.

Procede, por todo ello, estimar el recurso y con revocación de la sentencia de instancia desestimar la demanda.

TERCERO.- Por lo que respecta al recurso del Instituto Nacional de la Seguridad Social, los motivos tanto fáctico como de censura jurídica coinciden íntegramente con los del Servicio Canario de Salud, por lo que estimado el recurso de este, procede, por las razones expuestas estimar igualmente el del INSS, por tratarse de recursos idénticos, y haberse estimado en cuanto al fondo del mismo.

Vistos los preceptos legales citados y demás de general y pertinentes aplicación.

FALLAMOS

Estimamos los recursos interpuestos por SERVICIO CANARIO DE SALUD E INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL contra la Sentencia de fecha treinta de Julio de mil novecientos noventa y ocho, del Juzgado de lo Social nº 3 de esta Provincia, que revocamos íntegramente, y acordamos desestimar la demanda absolviendo al Servicio Canario de Salud y al INSS recurrentes de las pretensiones del suplico de la misma.

Notifíquese esta sentencia a las partes y al Ministerio Fiscal de este Tribunal Superior de Justicia.

ADVERTENCIAS LEGALES.-

Contra esta sentencia cabe recurso de casación para la unificación de doctrina ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo, que necesariamente deberá prepararse por escrito firmado por Letrado dirigido a esta Sala de lo Social y presentado dentro de los 10 días hábiles siguientes al de su notificación.

Además, si el recurrente hubiere sido condenado en la sentencia, deberá acompañar, al preparar el recurso, el justificante de haber ingresado en la cuenta de Depósitos y Consignaciones abierta en el BBV cta número: 3537/000066 nº de recurso y año a nombre de esta Sala el importe de la condena, o bien aval bancario en el que expresamente se haga constar la responsabilidad solidaria del avalista. Si la condena consistiere en constituir el capital-coste de una pensión de Seguridad Social, el ingreso de éste habrá de hacerlo en la Tesorería General de la Seguridad Social y una vez se determine por éstos su importe, lo que se le comunicará por esta Sala.

El recurrente deberá acreditar mediante resguardo entregado en la secretaría de la Sala de lo Social del Tribunal Supremo al tiempo de la personación, la consignación de un depósito de 50.000 pts en la entidad de crédito B.B.V. c/c 2410000066 Nº proc y año, clave 4043, Oficina Génova nº 17 de Madrid, Sala Social del Tribunal Supremo. Están exceptuados de hacer todos estos ingresos las Entidades Públicas, quiénes ya tengan expresamente reconocido el beneficio de justicia gratuita o litigasen en razón a su condición de trabajador o beneficiario del regimen público de la Seguridad Social (o como sucesores suyos), aunque si la recurrente fuese una Entidad Gestora y hubiese sido condenada al abono de una prestación de Seguridad Social de pago periódico, al anunciar el recurso deberá acompañar certificación acreditativa de que comienza el abono de la misma y que lo proseguirá puntualmente mientras dure su tramitación.

Una vez firme lo acordado, devuélvanse las actuaciones al Juzgado de lo Social de origen para el oportuno cumplimiento.

Así, por esta nuestra Sentencia, definitivamente juzgado, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.

PUBLICACION.- Leída y publicada fue la anterior sentencia en el mismo día de su fecha por el/la Ilmo. Sr. Magistrado Ponente que la suscribe, en la Sala de Audiencias de este Tribunal. Doy fe.