

Id Cendoj: 35016340012003101562
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Palmas de Gran Canaria (Las)
Sección: 1
Nº de Recurso: 1191/2001
Nº de Resolución: 1729/2003
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: HUMBERTO GUADALUPE HERNANDEZ
Tipo de Resolución: Sentencia

En Las Palmas de Gran Canaria , a 23 de diciembre de 2003

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS formada por los Ilmos. Sres D./Dña. Humberto Guadalupe Hernández (Ponente) Presidente, D./Dña. Mª Jesús García Hernández y D./Dña. Eduardo Jesús Ramos Real Magistrados, ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el recurso de suplicación interpuesto por I.N.S.S. contra la sentencia de fecha 26.2.2001 dictada en los autos de juicio nº 0000754/1998 en proceso sobre PRESTACIONES , y entablado por D./Dña. Estefanía , contra I.N.S.S. Y T.G.S.S.

El Ponente, el Ilmo./a Sr./a. D./Dña. 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

PRIMERO.- La demandante, nacida el 16.7.54, está afiliada al Régimen Especial Agrario de la SS, siendo peón agrícola por cuenta ajena, y tiene una base reguladora a los efectos de esta litis de 55.458 ptas.

SEGUNDO.- Tras un periodo de IT se inició expediente de invalidez de oficio emitiéndose el oportuno informe médico de síntesis el 17-3-98 en los términos que obran en autos, y recayendo dictamen - propuesta del EVI de fecha 18-3-98 donde como cuadro clínico constaba "Artrosis primaria cervical y lumbar leve. **Fibromialgia** , Espolón calcáneo izquierdo", y, no apreciando limitaciones orgánico -funcionales significativas, se propuso la no declaración de invalidez, siendo así resuelto por la Dirección Provincial del INSS en fecha 16-4-98, formulándose reclamación previa que fue desestimada.

TERCERO.- Desde hace varios años viene sufriendo de dolores musculoesqueléticos generalizados acompañados de otra serie de manifestaciones sintomáticas que han motivado que haya estado en tratamiento médico y rehabilitador en diversas ocasiones pese a lo cual no ha encontrado curación completa ni alivio significativo a sus dolencias, según refiere.

Ya desde el 17/11/94 el Servicio de Reumatología del antiguo Hospital del Pino emitió informe médico firmado por el Dr. Miguel Ángel en el que hacía constar, entre otras cosas, lo siguiente:

"Diagnóstico : Artrosis primaria de columna cervical y lumbar y articulaciones periféricas. Síndrome del túnel carpiano incipiente. Síndrome de **fibromialgia** . Evitar los sobreesfuerzos".

El 21/5/97, el Dr. José , médico adjunto de reumatología del mismo Hospital y Servicio que el anterior, escribía en otro informe.

"Destacan puntos de **fibromialgia** 14/18. Diagnóstico : Síndrome fibromiálgico. Lumbalgia inespecífica.

En nuestra opinión es el síndrome de **fibromialgia** el que justifica gran parte de los síntomas de la paciente".

Recientemente, el 16.9.99, otra vez Don. Miguel Ángel actualizaba su diagnóstico inicial en los siguientes términos:

" **Fibromialgia** Epitrocleítis Artrosis primaria vertebral y periférica. Evitar los sobreesfuerzos".

La psicóloga D^a Gabriela , de la Unidad de Salud Mental del Puerto la ha estado reconociendo y realizó informe el 22.6.99 de la siguiente manera:

"Presenta sintomatología depresiva, tristeza, sentimiento de incapacidad e ideas esporádicas de lisis. Esta sintomatología depresiva va apareciendo en el tiempo, primero de forma larvada como desgana y apatía hasta su manifestación clínica actual y está asociada a la enfermedad orgánica que padece (Artrosis primaria de columna cervical y articulaciones periféricas y Síndrome de **Fibromialgia**) y que es incapacitante para ella. Diagnosticada de trastorno depresivo, el tratamiento actual es .Prozac y Aneuro." "

Además de esta medicación también está tomando Voltaren para la sintomatología dolorosa"

CUARTO.- Obra en autos y se da por reproducido y cierto, al igual que los escritos en el hecho probado anterior, informe del servicio de reumatología del SCS de fecha 21-5-97, al que se alude también en el hecho 3º de la demanda.

SEGUNDO.- La parte dispositiva de la Sentencia de instancia dice: Estimar la demanda promovida por Estefanía contra INSATITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL Y TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL declarando que la actora está afecta de invalidez permanente en grado de invalidez total, y con derecho a percibir pensión del 55% de la base reguladora arriba expresada en 14 pagas anuales con fecha de efectos 18.3.98, condenándose al INSS a reconocerlo así y a abonar la prestación, debiendo la TGSS a estar y pasar por ello. TERCERO.- Frente a dicha resolución se interpuso el recurso de Suplicación por el INSS, que fue impugnado de contrario.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La sentencia de instancia estima la demanda de la actora, de profesión peona agrícola, y declara a la misma en situación de Incapacidad Permanente Total para su profesión habitual por pretende el siguiente cuadro de lesiones: "... Desde hace varios años viene sufriendo de dolores musculoesqueléticos generalizados acompañados de otra serie de manifestaciones sintomáticas que han motivado que haya estado en tratamiento médico y rehabilitador en diversas ocasiones pese a lo cual no ha encontrado curación completa ni alivio significativo a sus dolencias, según refiere.

Ya desde el 17/11/94 el Servicio de Reumatología del antiguo Hospital del Pino emitió informe médico firmado por Don. Miguel Ángel en el que hacía constar, entre otras cosas, lo siguiente:

"Diagnóstico : Artrosis primaria de columna cervical y lumbar y articulaciones periféricas. Síndrome del túnel carpiano incipiente. Síndrome de **fibromialgia** . Evitar los sobreesfuerzos".

El 21/5/97, Don. José , médico adjunto de reumatología del mismo Hospital y Servicio que el anterior, escribía en otro informe.

"Destacan puntos de **fibromialgia** 14/18. Diagnóstico : Síndrome fibromiálgico. Lumbalgia inespecífica.

En nuestra opinión es el síndrome de **fibromialgia** el que justifica gran parte de los síntomas de la paciente".

Recientemente, el 16.9.99, otra vez Don. Miguel Ángel actualizaba su diagnóstico inicial en los

siguientes términos:

" **Fibromialgia** Epitrocleítis Artrosis primaria vertebral y periférica. Evitar los sobreesfuerzos".

La psicóloga D^a Gabriela , de la Unidad de Salud Mental del Puerto la ha estado reconociendo y realizó informe el 22.6.99 de la siguiente manera:

"Presenta sintomatología depresiva, tristeza, sentimiento de incapacidad e ideas esporádicas de lisis. Esta sintomatología depresiva va apareciendo en el tiempo, primero de forma larvada como desgana y apatía hasta su manifestación clínica actual y está asociada a la enfermedad orgánica que padece (Artrosis primaria de columna cervical y articulaciones periféricas y Síndrome de **Fibromialgia**) y que es incapacitante para ella. Diagnosticada de trastorno depresivo, el tratamiento actual es Prozac y AneuroL."

Además de esta medicación también está tomando Voltaren para la sintomatología dolorosa"...".

Contra la misma se alza la parte recurrente, formulando el presente recurso, con base en un motivo único de censura jurídica.

Así, con amparo en el artículo 191 letra c) de la Ley de Procedimiento Laboral alega infracción de los artículos 134 y 137.1.B de la Ley General de la Seguridad Social, por entender que las lesiones que padece no le impiden realizar las tareas habituales de su profesión.

El motivo así articulado ha de decaer, pues lo que hace la parte es discrepar de la valoración del Juez, haciendo su propia valoración del Juez, haciendo su propia valoración, subjetiva e interesada.

El Juez de instancia ha tenido en cuenta tanto la **fibromialgia** y los procesos artrósicos como el trastorno depresivo, y dicha valoración, amparada en las pruebas médicas (y en especial en la pericial) no ha sido desvirtuada por la recurrente, lo que obliga a desestimar el recurso y a confirmar la sentencia de instancia.

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

FALLAMOS

Desestimamos el recurso interpuesto por I.N.S.S. , contra la sentencia de fecha 26.2.2001 , dictada por el JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de LAS PALMAS DE GRAN CANARIA de esta Provincia, que confirmamos.

Notifíquese esta sentencia a las partes y al Ministerio Fiscal de esta 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 BANESTO cta. número: 3537/000066 1191/01 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 300 Euros en la entidad de crédito de BANESTO c/c 2410000066 1191/01 , Sala de lo Social del Tribunal Supremo.

Están exceptuados de hacer todos estos ingresos las Entidades Públicas, quienes ya tengan expresamente reconocido el beneficio de justicia gratuita o litigasen en razón de su condición de trabajador o beneficiario del régimen 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, devuélvase 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.

PUBLICACIÓN.- 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.