

Id Cendoj: 38038340011998100251  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 574/1998  
Nº de Resolución:  
Procedimiento: SOCIAL  
Ponente: MARIA DEL CARMEN SANCHEZ-PARODI PASCUA  
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 574-98

PRESIDENTE:

ILTMO.SR.DON.JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

ILTMO.SR.DON.JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

ILMA. SRA. D<sup>a</sup> M<sup>a</sup> DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

En Santa Cruz de Tenerife, a, catorce de Septiembre de mil novecientos noventa y ocho.

La Sala de lo Social de este Tribunal Superior de Justicia de Canarias, con sede en Santa Cruz de Tenerife.

EN NOMBRE DEL REY

ha dictado la siguiente

### **S E N T E N C I A**

En el Recurso de Suplicación núm. 574-98, interpuesto por Luis Antonio , frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. Uno en los Autos R.- 1068-97 en reclamación de derecho y cantidad, ha sido Ponente la ILTMA.SRA.DOÑA M<sup>a</sup> DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

R.-574-98

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Luis Antonio , en reclamación de derecho y cantidad siendo demandado SERVICIO CANARIO DE SALUD INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL Y TESORERÍA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 5 de Mayo de 1998, por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
PRIMERO.- El actor Don Luis Antonio , nacido el 22.11.1960, de profesión camarero, afiliado a la Seguridad Social con el núm. NUM000 , causó baja por incapacidad temporal el 3.3.1997, cuyo diagnostico fue **fibromialgia** . Con fecha 24.9.97 fue dado de alta, a consecuencia de un control domiciliario de I.T. realizado el 23.9.1997, donde el Médico Inspector observó al demandante trabajando en una finca de su propiedad arrancando un árbol frutal.SEGUNDO:Que el día 23.9.1997, el actor se encontraba trabajando en una finca de su propiedad, tirando con ambas manos un árbol frutal, comunicándosele en ese momento, por el Médico Inspector que iba a ser dado de alta.TERCERO. Se ha agotado la vía previa administrativa.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. uno, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que desestimando la demanda formulada por Don Luis Antonio , contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, Tesorería General de la Seguridad Social y Servicio Canario de Salud, debo

absolver y absuelvo a las precitadas demandas de las pretensiones en su contra ejercitadas.

R.-574-98

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte demandante, siendo impugnado de contrario. Recibidos los Autos por esta Sala, se formó el oportuno rollo y pase al Ponente.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Al amparo de lo establecido en el *Art. 191 b) de la Ley de Procedimiento Laboral* recurre la representación del Sr. Luis Antonio a fin de que se añada otro hecho en el que conste: "Tal y como consta en el parte de alta presentado por esta parte, cuando se extendió el parte de alta, no se estableció el resultado ni la causa que motivo el alta en la situación de incapacidad temporal", apoyándose en dicho parte de alta, motivo destinado al fracaso por ser documento inhábil e intrascendente para los designios del fallo consecuentemente.

Interesa otra adición en la que se haga constar que "no está curado de las lesiones que originaron la situación de incapacidad temporal", apoyándose en los informes médicos, sin concretar documento determinado, ni bastando mencionarlos de forma general.

SEGUNDO.- A tenor del apartado c) del *Art. 191* recurre dicha parte por infracción del *Art. 4 de la Orden de 19 de Junio de 1997 por la que se desarrolla el Real Decreto 575/97, de 18 de Abril*.

Del examen de hechos probados se desprende: "El actor Don Luis Antonio, nacido el 22.11.1960, de profesión camarero, afiliado a la Seguridad Social con el núm. NUM000, causó baja por incapacidad temporal el 3.3.1997, cuyo diagnostico fue **fibromialgia**. Con fecha 24.9.97 fue dado de alta, a consecuencia de un control domiciliario de I.T. realizado el 23.9.1997, donde el Médico Inspector observó al

R.-574-98

demandante trabajando en una finca de su propiedad arrancando un árbol frutal. Que el día 23.9.1997, el actor se encontraba trabajando en una finca de su propiedad, tirando con ambas manos un árbol frutal, comunicándosele en ese momento, por el Médico Inspector que iba a ser dado de alta."

El escrito del recurso no ha venido a desvirtuar el convencimiento al que ha llegado la Magistrado a quo tras el examen de las pruebas practicadas y conforme a las facultades conferidas en el *Art. 97 nº 2 de la Ley de Procedimiento Laboral*. Girada la visita de Inspección ya se le hizo saber lo irregular de su situación y que se procedería a darle el alta según obra al folio 48 de las actuaciones. Es evidente que si ejerciendo la profesión de camarero se dió de baja temporal por una **fibromialgia**, el hecho de encontrarle en su finca arrancando un árbol frutal, -situación más dura que las funciones que él ejerce-, si podía en definitiva hacer estas tareas agrícolas con la lesión que tenía, también puede trabajar de camarero, razones que nos llevan a confirmar la Sentencia de instancia con la consabida desestimación del recurso.

## FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Luis Antonio contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 5 de Mayo de 1998, en virtud de demanda interpuesta por Luis Antonio contra SERVICIO CANARIO DE SALUD, INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, Y TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL en reclamación de derecho y cantidad y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la Sentencia de instancia.

R.-574-98

Devuélvanse los autos originales al Juzgado de lo Social núm. uno, de ésta Capital, con testimonio de la presente una vez notificada y firme a las partes y con advertencia a las mismas de contra la presente Resolución podrá interponer Recurso de Casación por Unificación de Doctrina, en base a lo dispuesto en los *arts. 215 y ss. de la Ley de Procedimiento Laboral* en el plazo de 10 días hábiles, previos depósitos que marca los *arts. 226 y 227 de dicho cuerpo legal*. Remítase testimonio a la Fiscalía de la Audiencia Provincial y líbrese otro testimonio para su unión al rollo de su razón, incorporándose original al Libro de Sentencia.

Así por esta nuestra Sentencia, que es firme, la pronunciamos, mandamos y firmamos.

PUBLICACION.- Leída y publicada la anterior Sentencia, por el Ilmo. Sr. Magistrado Ponente, que la suscribe en la Sala de Audiencia de este Tribunal. Se envía testimonio a la Audiencia Provincial, en unión del correspondiente oficio de remisión. Doy fé.