

Id Cendoj: 38038340012000100306
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 211/2000
Nº de Resolución: 522/2000
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 211-00

PRESIDENTE:

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

ILTMO.SR.DON.JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

ILMA. SRA. D^a PILAR DIAZ DE LOSADA Y HAMILTON.

En Santa Cruz de Tenerife, a, veintiocho de Julio de dos mil.

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. 211-00, interpuesto por Lidia , frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. Dos en los Autos R.- 940-99 en reclamación de derecho, ha sido Ponente el ILTMO. SR. DON JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Lidia , en reclamación de derecho siendo demandado INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 8 de Febrero de 2000, por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- La actora Doña Lidia está afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el núm. NUM000 tiene 44 años y su profesión habitual es la camarera limpiadora. SEGUNDO: Tramitado expediente de Incapacidad Permanente se dictó resolución denegatoria el 30.09.99 previo dictamen de la UVMI de 20.09.99, que dice: "Visto anteriormente en l.99l y en 1996. Ya se indico que no existía ninguna afección invalidante. Vuelve a insistir con el absurdo diagnostico de **fibromialgia** . aun en el caso de ser verdadera, no es invalidante.".TERCERO: La base reguladora de la prestación interesada es de 134.761.- Ptas.CUARTO: La actora refiere dolores articulares de zona lumbar y cervical, parestesias discales de miembros. Diagnosticada de cervicoartrosis moderada, rectificación de la lordosis cervical y lumbar, prinzamiento L5-S1 y **fibromialgia** . QUINTO. Se ha interpuesto reclamación previa.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. dos, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que desestimando la demanda formulada por Doña Lidia , contra el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, debo absolver y absuelvo al mismo de la reclamación instada en su contra".

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte demandante, no siendo impugnado de contrario. Recibidos los Autos por esta Sala, se formó el oportuno rollo y pase al Ponente.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia desestima la demanda interpuesta por la actora por la que solicita se declara afecta de incapacidad P. Total para su profesión habitual, de camarera limpiadora, sobre la base de los padecimientos descritos en el ordinal cuatro de los probados, argumentando que la **fibromialgia** diagnosticada, no objetiva lesión alguna de la columna ni los facultativos le contraindica activada de cualquier tipo, sin que las demás dolencias alcancen el grado suficiente de intensidad que le impide realizar las tareas propia de su profesión. EL recurso interpuesto por la parte actora, en un primero motivo, al amparo del apartado b) del Art. 191 de la IPL, solicita revisión del Ordinal cuarto de los probados para alterar esencialmente las dolencias descritas, indica sobre los informes Médicos reseñados que padece una importe **fibromialgia** y cuadro depresivo moderado y la indicación que se formula sobre propuesta de cambio de puesto de trabajo, para que no puede realizar esfuerzo físico moderado, motivo que ha de ser rechazo, pues no se pone de relieve error esencial que pudiera incidir en distinta valoración de la realizada por la Juzgador. El segundo de los motivos, alude a la infracción del Art. 137.4 de la LGSS y criterios seguidos por la Sentencias que cita, de Malaga de 11 de Septiembre de 1.998, Cataluña de 18 de Marzo de 1.998 y Madrid de 2 de Junio de 1.998, que determinan, a su juicio, como constitutivas de invalidez permanente un cuadro de fibromialgia, motivo igualmente abocado al fracaso puesto que sobre los presupuestos valorados por la Juzgadora no cabe revisión de su criterio al respecto, ya que no se pone de relieve incidencia funcional en los términos requeridos para privarle de su aptitud para desempeñar sus funciones laboral, en el ámbito propio de su profesión, sin perjuicio de la reconsideración posterior que justificara un nuevo replanteamiento de invalidez propugnada, de incidir factores agravatorios que constaten en los términos no probados en el caso de autos la afecciones invalidante. Por todo lo expuesto procede desestimar el recurso y confirmar la Sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Lidia contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 8 de Febrero de 1999, en virtud de demanda interpuesta por Lidia contra derecho en reclamación de derecho y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la Sentencia de instancia.

Devuélvanse los autos originales al Juzgado de lo Social núm. Dos, 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.