

Id Cendoj: 38038340002002100152  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 0  
Nº de Recurso: 132/2002  
Nº de Resolución: 417/2002  
Procedimiento: SOCIAL  
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN  
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 132-02

ILMTO.SR.PRESIDENTE:

DON JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

ILTMOS.SRS.MAGISTRADOS:

DON JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

Dª Mª DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

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

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. 132-02, interpuesto por Gabriela , frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. Dos en los Autos R.- 362-01 en reclamación de incapacidad, ha sido Ponente el ILMTO. SR. DON JOSE MARIA DEL CAMPO Y CULLEN.

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Doña Gabriela , en reclamación de derecho siendo demandado INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 26 de Diciembre de 2001, por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio.

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
PRIMERO.- Doña Gabriela , de 49 años de edad (nacida el día 26.01.52) afiliado a la Seguridad Social con el núm 38/463381/87, residente en Santa Cruz de Tenerife, es dependiente de comercio de profesión y tiene una base reguladora de 74.998 ptas. SEGUNDO: Con Fecha 30.11.00, EL E.V.I. reconoce que la actora presenta el siguiente cuadro residual: 1) Hta. Artromialgias Ana+ Sin criterios de conectivopiata, fibrositis, estenosis hepática, sefenectomia por varices MMII, obesidad. 2) Distimia. 3) Exploración B.A. B.M. compatible con la normalidad. Y no propone a la dirección Provincial del INSS la no calificación del trabajo como incapacitado permanente por no presentar reducciones anatómicas o funcionales que disminuya o anulen su capacidad laboral. TERCERO: Don Tomás , médico propuesta por la parte actora, trata a la demandante desde hace seis años como médico de familia, emite un informe en el que concluye que Doña Gabriela presenta un cuadro depresivo de larga duración que se traduce en manifestaciones físicas como la **fibromialgia** , siendo el diagnostico psíquico de distimia. CUARTO: En junta celebrada el día

06.04.01 El equipo de valoración y orientación de la Dirección General del Servicio Sociales del Gobierno de Canarias emite el siguiente dictamen: DOÑA Gabriela con D.N.I. NUM000 nacido el 26/01/1952, en el momento del reconocimiento presenta: 1. A) Trastorno de la efectividad 2108 b) Por trastorno distímico 648 C) de Origen Idiopático 13. 2.- A) Enfermedad de aparato digestivo 6003 B) Por trastorno de hígado otros ) 385 c) de Origen Idiopático 13. 2. A) Enfermedad de aparato circulatorio 6002. b) Por hipertensión esencial 321 c) de Origen Idiopático 13. Correspondiéndole, por estos conceptos y en aplicación de los vigentes baremos de valoración de discapacidades aprobado por Real Decreto 1971/1999 de 23 de Diciembre ( B.O.E. de 26 de Enero de 2000), un grado de discapacidad global de 55% Asimismo, examinadas las circunstancias que concurren y aplicados, los baremos sociales, se establece una puntuación por factores sociales complementarios 11 puntos. Por lo que, en conjunto , se reconoce una grado total de minusvalía de 066% que tendrá validez definitiva." QUINTO: Se ha agotado la vía previa.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. Dos, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que desestimando la demanda relativa reclamación sobre reconocimiento de derecho interpuesta por Doña Gabriela , contra el INSS debo declarar y declaro que Doña Gabriela , no se encuentra en situación de Incapacidad Permanente Total y en consecuencia absuelvo al organismo demandado de las pretensiones de la parte actora."

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. Señalandose para votación y fallo el 20-6-2002.

## FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia estima la demanda interpuesta por la actora por la que solicita se declara afecta de Incapacidad Permanente Total para su profesión habitual sobre la base de que las dolencias no le imposibilitan realizar tareas propias de dependiente de comercio, teniendo un grado de discapacidad del 75%. El recurso interpuesto por la parte actora propone, en un primer motivo, al amparo del apartado b) de Art. 191 de la LPL propugna de una nueva redacción del hecho probado tercero en los siguientes términos: " La **fibromialgia** es crónica al no presentar mejoría, a pesar del tratamiento es muy dolorosa, con inflamación de partes blandas. En cuanto la distimia, cualquier carga de responsabilidad la descompensa, su evolución también es crónica con frecuentes reagudizaciones y varios intentos de autolisis;" sobre la base del informe médico prestado en el acto del juicio, motivo que ha de ser rechazado, puesto que no se han desvirtuado los presupuestos tomados en consideración por el Juzgador de Instancia que sólo se limita a calificar de crónicas las afecciones que le afectan . El segundo de los motivos, a su vez, al amparo del apartado c) del Art.191 de la LPL, invoca infracción el Art. 137 de la LGSS al estimar que su proceso crónico que le afecta se entrelazan y retroalimentan las incapacidades físicas con las afecciones psíquicas y viceversa como reacción, en parte, a su dolor e impotencia funcional, motivo que ha de ser igualmente rechazado, sin perjuicio de una posterior revisión en caso de agravamiento.

## FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Gabriela contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 26 de Diciembre de 2001, en virtud de demanda interpuesta por Gabriela contra INSS 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.- Léida 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 fe.