

Id Cendoj: 38038340002003100001
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 0
Nº de Recurso: 172-2002
Nº de Resolución: 3/2003
Procedimiento: SOCIAL
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN
Tipo de Resolución: Sentencia

RECURSO NUMERO: 172-02

PRESIDENTE:

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

ILTMO.SR.DON.JOSE MANUEL CELADA ALONSO.

ILMA. SRA. D^a M^a DEL CARMEN SANCHEZ PARODI PASCUA.

1

En Santa Cruz de Tenerife, a, tres de Enero de dos mil tres.

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. 172-02, interpuesto por Doña Fátima , frente a la Sentencia del Juzgado de lo Social núm. Dos en los Autos R.- 321-01 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 Doña Fátima , en reclamación de derecho siendo demandado MAC, INSS Y TGSS y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 13 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.- La actora Doña Fátima está afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el núm 41/847020. tenía 43 años y servicios para la empresa Industria Alimentaria las Rosas S.A. que tiene asegurados los riesgos profesionales con la codemandada MAC: SEGUNDO.- Las tareas propias de su profesión de Ayudante de Cocina, dentro de la actividad de elaboración de pan, pastelería y preparación de platos precocinados las realizaba la actora bajo las ordenes de los cocineros, teniendo de forma esporádica que en entrar en la cámara de frío a busca alguna pieza de carne, transportándola cuando era muy pesada en los carros destinados a estos efectos. TERCERO. Tramitado expediente de Incapacidad Permanente en fecha 30.11.00 se dictó resolución denegatoria previstas dictamen médica de síntesis, de fecha 20.11.00 que dice: "Juicio diagnostico y valoración. Dorsalgia post esfuerzo, lumbalgia residual **fibromialgia** . S. Miosfascial Trastorno adaptivo asociado. Limitaciones orgánicas funcionales secundaria en grado leve-moderado, no encuadrables como lesiones permanente no invalidez". CUARTO: La base reguladora de la prestación interesada desde 4.200 ptas./día. QUINTO: El 18.11.99, tras realizar un esfuerzo en el trabajo,

la actora entró en situación de IT, siendo atendida por los servicios médicos de la MAC que dignotizaron dorsalgia. En febrero 2000 y finalizada rehabilitación la actora continua refiriendo poliartralgias, presentado a la exploración clínico una contractual muscular de trapecios y paracervicales en grado II/IV, con movilidad completa, al igual que a nivel lumbosacro, con exploración neurología normal. En estudio radiológico se aprecian signos degenerativos incipientes compatibles con la edad. El 15.02.00 la Mutua cursa el alta médica, y el 16.02.00 vuelve a ser baja médica, esta vez por al Seguro Social, que diagnostico **fibromialgia**. En fecha 3.04.00 se practica RM de la que no resultan imágenes de protusiones discales ni de compromiso del agujero de conjunción, tampoco anomalías a nivel medular ni compromiso radicular en L3 a S1. Es alta médica al 5.03.00. SEXTO: En fecha 29.01.00 se dicta Sentencia por el Juzgado de lo Social núm 4 confirmada el 16.07.01, que califica la **fibromialgia** diagnosticada a la actora como enfermedad común y declarando debida el alta médica cursada por la Mutua en 25.05.00 tras nueva baja por recaída el 6.03.00. SÉPTIMO.- Se ha agotado la vía administrativa previa.

TERCERO.- Que por el Juzgado de lo Social núm. Dos, se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: "Que desestimando la demanda interpuesta por Doña Fátima debo absolver y absuelvo a la MUTUA DE ACCIDENTES DE CANARIAS (MAC) y al INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y a la TESORERÍA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL de las pretensiones en su contra formuladas".

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. Señalándose para votación y fallo el 1-7-2002.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO:- La Sentencia de instancia desestima la demanda interpuesta por el actor por la que solicita se declare en Invalidez Permanente Absoluta para todo trabajo derivada inicialmente de Accidente de Trabajo, modificando dicha pretensión en el acto del juicio al solicitar, subsidiariamente, la total y modificando la contingencia invocada en la demanda en el sentido de considerar como enfermedad común. El recurso interpuesto por la representación de la parte actora en los dos primeros motivos, al amparo del apartado b) del Art. 191 solicita tanto la supresión del hecho probado segundo, como añadir al Ordinal Quinto de los probados, un nuevo párrafo motivo que ha de ser rechazado, por cuanto que se pretende en primer lugar dejar expresa constancia de las tareas que realizaba la actor y jornada laboral a la misma asignada, incidiendo en la aclaración de considerar suficiente los hechos declarados probados en la Sentencia de instancia. En la adición propugnada pretende hacer constar que la **fibromialgia** que afecta al actor le produce dolores constante a nivel lumbar cervical y dorsal como fatiga crónica ante mínimos esfuerzos, con perdida de fuerza, rigidez, alteraciones neurologicas, febrícula, cefaleas, edema de cara y manos, limitación de la movilidad de flexión y rotación derecha del cuello, flexión del tronco y elevación de los brazos. insomnio y alteraciones psíquicas. La actora precisa tratamiento rehabilitador y farmacologicos para los dolores y depresión, y tales síntomas han sido valorados por el Juzgador de instancia en el sentido de ni haber quedado objetivado en las numerosas pruebas practicadas en las que se resalta unos signos degenerativos de la columna, siendo la analítica practicada de lumbalgia; pretende la parte actora poner de relieve la existen de un dolor crónico de seis meses de duración, sobre todo a nivel alta lumbo sacro izquierdo; asimismo la existencia de una depresión, que es una constante en la sintomatología que presenta indicando, como inicio al respecto, que tanto en su día como en la actualidad se le reconoce una l.temporal por **fibromialgia**. Motivo que ha de ser rechazado, pues no se ha desvirtuado los presupuestos tomados en consideración por la Juzgadora de instancia y si bien es cierto la Juzgadora parte de la base de que dichas dolencias no han quedado objetivadas a través de las pruebas practicadas dichas dolencias son de difícil diagnostico, siendo lo cierto que en la misma juega un componente personal que determina sean valoradas con cautela máxime cuando la **fibromialgia** no es una dolencia aislada sino que viene acompañada de un síndrome ansioso depresivo y conjuntamente con la misma puede incidir negativamente en las posibilidades de reincorporación laboral. En el caso de autos el recurso interpuesto no contiene elementos suficientes para que pueda prosperar, como pretende, la pretensión formulada. Por lo que procede rechazar el motivo sin perjuicio de una posterior reconsideración de su estado.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Doña Fátima contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 13 de Diciembre de 2001, en virtud de demanda interpuesta por Fátima, contra MAC, INSS Y TGSS 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 fe.