

Id Cendoj: 38038340012004100605  
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social  
Sede: Santa Cruz de Tenerife  
Sección: 1  
Nº de Recurso: 325/2004  
Nº de Resolución: 587/2004  
Procedimiento: Recurso de suplicación  
Ponente: MARIA DEL CARMEN SANCHEZ-PARODI PASCUA  
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 9 de junio de 2004 La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Autónoma de CANARIAS en Santa Cruz de Tenerife formada por los Ilmos. Sres. Magistrados D./Dña. Jose Mª Del Campo Y Cullen (Presidente), D./Dña. Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua (Ponente) y D./Dña. Pilar Díaz De Losada Y Hamilton , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

### **SENTENCIA**

En el Recurso de Suplicación núm. 0000325/2004 , interpuesto por Remedios , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000655/2001 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua .

### **ANTECEDENTES DE HECHOS**

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Remedios , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 9 de enero de 2004 , por el Juzgado de referencia , con carácter desestimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:  
PRIMERO.- Remedios nacida el 2 de septiembre de 1959 prestaba servicios como cocinera, permanecía en situación de incapacidad temporal desde el 9 de agosto de 2001. La base reguladora seria de 90118 pesetas mensuales. SEGUNDO.- En expediente de incapacidad el 28 de marzo de 2001 se emite informe médico de síntesis, con el siguiente juicio diagnostico: escoliosis lumbodorsal izquierdo primitiva, síndrome **fibromialgia** , disimetría de cadera izquierda, distimia polialgias, desplazamiento discal L4L5. Tratamiento medico efectuado: conservador. Limitaciones orgánica o funcionales: las limitaciones que presenta actualmente no impiden de manera definitiva la realización de actividades laborales. La comisión de evaluación propuso el 29 de marzo de 2001 que no se calificara al trabajador como invalido permanente en ninguno de sus grados. El INSS desestimó su solicitud el 4 de abril de 2001. TERCERO.- La actora presentó reclamación previa que fue desestimada. CUARTO.- La actora presenta escoliosis lumbodorsal izquierdo primitiva, síndrome **fibromialgia** , disimetría de cadera izquierda, distimia polialgias, desplazamiento discal L4L5 .

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia , cuyo Fallo literal dice: Que desestimando la demanda interpuesta por Remedios contra INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL debo absolver a esta de la misma .

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Remedios , no 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 día 03 de Junio de 2004 .

### **FUNDAMENTOS DE DERECHO**

PRIMERO.- A tenor de lo preceptuado en el *art. 191 b) de la Ley de Procedimiento Laboral*, recurre la representación de la demandante a fin de revisar el hecho primero y se haga constar: "Como cocinera del sector de la hostelería por cuenta ajena la actora tiene como tareas a realizar las de: 'realizar de manera cualificada, autónoma y responsable, la preparación, aderezo y presentación de platos utilizando la técnicas más idóneas; colaborar en los pedidos y conservación de materias primas y productos de uso en la cocina; preparar, cocinar y presentar los productos de uso culinario; colaborar en el montaje, servicio y desmontaje de buffetes; revisar y controlar el material de uso de cocina, comunicando cualquier incidencia al respecto (...)'". Para ello se apoya en el Acuerdo de 1 de julio de 2002, en donde aparecen recogidas las funciones de la actora, motivo que ha de ser rechazado por cuanto es intrascendente para los designios del fallo.

SEGUNDO.- Denuncia dicha parte, con base en lo establecido en el *art. 191 c) de la invocada ley procesal*, infracción del *art. 137.2 de la Ley General de la Seguridad Social*.

Esta Sala viene recogiendo la misma doctrina que la Juzgadora de instancia respecto a las situaciones a las que puede llegar una persona en relación con las lesiones que padece y en orden a que les sea reconocida una invalidez total, en este caso.

Del propio estudio de la sentencia, se desprende que las dolencias de la actora no son suficientes para alcanzar la invalidez que interesa. Es preciso leer el último de los fundamentos para encontrarnos con que la Magistrada de instancia hace un estudio pormenorizado de la situación de la trabajadora, examinando los informes de síntesis junto con el del médico forense e incluso expone cuáles son las razones por las que se decanta por el primero. Por ello, dado que no se ha desvirtuado a través del recurso de suplicación, el convencimiento al que llegó la Magistrada tras la valoración de las pruebas, procede desestimar el recurso y confirmar la sentencia de instancia, al no haber vulneración de la norma que se indica en el escrito de dicho recurso.

## FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Remedios contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 9 de enero de 2004, en virtud de demanda interpuesta por la parte aquí recurrente contra Instituto Nacional Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la sentencia de instancia.

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE, con testimonio de la presente una vez notificada y firme a las partes y con advertencia a las mismas de que contra la presente Resolución podrá interponer sólo Recurso de Casación para Unificación de Doctrina, que se preparará por escrito ante esta Sala de lo Social dentro de los DIEZ DIAS siguientes a la notificación de la sentencia de acuerdo con lo dispuesto en los *artículos 219, 227 y 228 de la Ley Procesal Laboral*, advirtiéndose, en relación con los dos últimos preceptos citados, que el depósito de los 300,51 euros (50.000 ptas.) deberá efectuarse ante la Sala de lo Social del Tribunal Supremo al tiempo de personarse en ella y en su cuenta nº 2410 del Banco Español de Crédito, Oficiana 1006 de la calle Barquillo nº 49, 28004 de Madrid, por todo recurrente que no tenga la condición de trabajador o causahabiente suyo o beneficiario del régimen público de la Seguridad Social, mientras que la consignación del importe de la condena deberá acreditarse, cuando proceda, por el recurrente que no goce del beneficio de justicia gratuita ante esta Sala al tiempo de preparar el recurso, presentando resguardo acreditativo de haberla efectuado en la c/c nº 3777 que esta Sala tiene abierta en el Banco Español de Crédito, Oficina 1101, de la calle Villalba Hervás, 12, 28002 de Sta. Cruz de Tenerife, haciendo constar el código nº 66 (Recursos de Casación Laboral) y a continuación número y año del rollo de suplicación, pudiéndose sustituir dicha consignación en metálico por el aseguramiento mediante aval bancario en el que se hará constar la responsabilidad solidaria del avalista.

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.

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