

Id Cendoj: 38038340012005100260
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 782/2004
Nº de Resolución: 289/2005
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 11 de abril de 2005.

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 (Ponente) (Presidente), D./Dña.Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua y D./Dña. Cesar , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000782/2004 , interpuesto por Constanza , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000786/2003 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose Mª Del Campo Y Cullen .

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Constanza , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 24/5/2004 , 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. Constanza está afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el nº NUM000 , nacida el 01.10.66, sin profesión habitual de Camarera de pisos la desempeña en el Hotel Jardín Tropical S.L.SEGUNDO.- Tramitado expediente de Incapacidad Permanente, el 14.08.03 se dictó resolución denegatoria previo informe médico de síntesis, de 13.08.03, que dice:"Juicio diagnóstico y valoración:- Discopatía L5-S1 sin signos clínicos de compresión radicular.- **Fibromialgia** .- Actualmente no se objetivan limitaciones de carácter permanente.TERCERO.- La base reguladora de la prestación interesada es de 719,65 euros.CUARTO.- Las dolencias que padece la actora son las descritas en informe de síntesis que antecede, si bien precisando, a la vista de los resultados de la última resonancia magnética que le fue practicada, que la protrusión discal L5-S1 medial es mínima al ser amplio el canal raquídeo por lo que no hay signos de compresión de estructuras neurales.La discopatía en la misma zona es ligera, sin signos de inestabilidad segmentaria, y se desaconseja intervención quirúrgica dado que la **Fibromialgia** generalizada es Primaria lo que no implica que la cicatriz de una discectomía pueda ser menos dolorosa que las lumbalgias que aparezcan esporádicamente.QUINTO.- Se ha interpuesto reclamación previa.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que desestimando la demanda interpuesta por Doña. Constanza debo absolver y absuelvo al Instituto Nacional de la Seguridad Social de la pretensión en su contra formulada .

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Constanza , 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 28 de Marzo de 2005 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia desestima la demanda interpuesta por la actora por la que solicita se le reconozca en situación de Incapacidad Pemanente Total para su profesión habitual, frente a la cual el recurso interpuesta por su representación, en un primer motivo, al amparo del *apartado a) del Art. 191 de la LPL* , propugna reponer los autos al estado en que se encontraban las actuaciones al infringir las normas de garantías del procedimiento, especialmente infracción de los *Arts. 24.1 y 24.2 de la Constitución* en relación con el *Art. 93.2 de la LPL* , al denegar la practica de la prueba anticipada por la absoluta falta de motivación, motivo que ha de ser rechazado, por cuanto la inicial denegación fué ratificada en el acto del juicio al solicitar su practica como diligencia para mejor proveer, y dicha denegacion se cuestiona entre las facultades jurisdiccionales del propio Juzgador de instancia. El segundo de los motivos al amparo del *apartado b) del Art. 191 de la LPI* , pretende la revisión del ordinal primero de los probados para poner de relieve las tareas, que a juicio de la parte, tiene que realizar la actora en jornada de 8 horas diarias, motivo que ha de ser rechazado, pues se dispone en la resolución de instancia las afecciones que le afectan, sin que la especificación puntual de las tareas de su profesión se ha requisito ineludible, cuando la propia Juzgadora reconoce que no ha estado impedida de la realización de las funciones de camarera de piso, descritas en el hecho quinto de su demanda, razones por las cuales incidir en la descripción de las mismas resulta innecesario dada la especial referencia que se hace en la resolución de instancia. El tercero de los motivos al amparo del *apartado c) del Art. 191 de la LPL* denuncia infringido el *Art. 137.2 de la LGSS* , motivo igualmente abocado al fracaso puesto que inalterados los hechos declarados probados en la resolución de instancia no se han objetivado las limitaciones que referidas, al hecho cuarto de la demanda se relaciona todaa vez que la protusión discal L5-s1 no produce compromiso neurologico alguno de lo que deduce no se encuentra inhabilitado para la realizacion las fundamentales tareas de sus profesion de camarera de piso, según viene descrito en el hecho probado quinto de la demanda que damos por reproducidas.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Constanza contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 24/5/2004 en virtud de demanda interpuesta por Constanza contra Instituto Nacional De La 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. 2 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.