

Id Cendoj: 38038340012005100318
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 801/2004
Nº de Resolución: 293/2005
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. Jose Manuel Celada Alonso ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000801/2004 , interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 5 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000903/2003 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 Alejandra , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 4 de junio de 2004 , por el Juzgado de referencia , con carácter estimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- La demandante, Dña. Alejandra , nacida el 24 de diciembre de 1955, trabajadora por cuenta ajena del Régimen Especial Agrario con número de afiliación a la Seguridad Social NUM000 , ostenta categoría profesional de Peón Agrícola, habiendo prestado servicios últimamente por cuenta y orden de la empresa " Jesús María " y siendo su base reguladora a efectos de incapacidad permanente de 456,90 euros.SEGUNDO.- 1. Tras haber permanecido en situación de IT desde el 8 de abril de 2003 por enfermedad común, se inició expediente de declaración de incapacidad permanente, en el que recayó resolución de fecha 17 de junio de 2003 por la que se denegaba a la actora prestación alguna en concepto de incapacidad permanente "por no alcanzar, las lesiones que padece, un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral, para ser constitutivas de una incapacidad permanente". 2. La referida resolución se emitió con fundamento en la propuesta emitida por el E.V.I., que emitió dictamen propuesta de fecha 17 de junio de 2003, elevado a definitivo en la misma fecha por la Dirección Provincial del INSS, en el que se establecía, como cuadro clínico residual, "diagnosticada de **fibromialgia** . Polialgias. No signos activos inflamatorios de las articulaciones. No atrofas musculares. Movilidad global conservada. Pruebas objetivables no patológicas significativamente", y, como limitaciones orgánicas y funcionales, "no signos objetivables que impliquen limitación permanente para el desempeño de sus actividades laborales"; conclusiones que se reseñan igualmente en el informe médico de síntesis de fecha 16 de junio de 2003.TERCERO.- Formulada en fecha 14 de agosto de 2003 reclamación previa por la actora, que solicita se le reconozca estar afecta a una incapacidad permanente total o, subsidiariamente, parcial para su profesión habitual, la misma fue desestimada por resolución en la que se establecieron los siguientes Hechos: "Sometido nuevamente al Equipo de Valoración de Incapacidades, éste se ratifica en su propuesta anterior, en el sentido de que las dolencias que padece no son constitutivas de incapacidad permanente en ninguno de sus grados".CUARTO.- La demandante padece una **fibromialgia** primaria de evolución crónica

desde el año 1997, resistente al tratamiento médico instaurado, que le produce tanto fatiga y astenia matutina como dolores generalizados más intensos en brazos, muslos, raquis y región inguinal y que empeoran con la realización de

esfuerzos físicos, debiendo evitar los mismos, así como la realización de trabajos que sobrecarguen en exceso las articulaciones.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 5 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que, estimando la demanda de reconocimiento de derecho interpuesta por Dña. Alejandra , contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, DEBO DECLARAR Y DECLARO el derecho de la actora a estar afecta a una incapacidad permanente total para el desarrollo de su profesión habitual de Peón Agrícola, y DEBO CONDENAR Y CONDENO a la parte demandada al pago de las prestaciones económicas correspondientes a tal grado de incapacidad. CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Instituto Nacional De La Seguridad Social , 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 31 de Marzo de 2005 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia estima la demanda interpuesta por el actor y lo declara afecto de una Incapacidad Permanente Total, para el desarrollo de su profesión habitual de peón agrícola, frente a la cual el recurso interpuesto por el Inss en un primer motivo al amparo del *apartado b) del Art. 191 de la LPL* , solicita la modificación del Hecho Probados cuarto para dejar sólo constancia del padecimiento de **fibromialgia** primaria de evolución crónica desde el año 1997 por entender que el resto de lo relato responden a manifestaciones no acreditadas, motivo que ha de ser rechazado puesto que en todo caso se trata de apreciaciones del Juzgador ello consecuencia de la valoración que hace de los medios probatorios con lo que trata de fijar el alcance del padecimiento que le afecta. El segundo de los motivos al amparo del *apartado c) del Art. 191 de la LPL* denuncia infringido el *Art. 136. 1 en relación con el Art. 137.4 de la LGSS* , motivo igualmente abocado al fracaso puesto que conforme se recoge en la argumentación jurídica de la Resolución de instancia el padecimiento básico que le afecta le produce tanta fatiga y astenia matutina como dolores generalizados más intensos que empeoran con la realización de esfuerzos físicos asumiendo la propia juzgadora de instancia el criterio del médico forense del que cabe deducir en contra del criterio de la propia parte recurrente la posibilidad de afrontar sus actividades laborales. Por lo que procede desestimar el recurso y confirmar la Sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 4 de junio de 2004 , en virtud de demanda interpuesta por Alejandra 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. 5 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, Oficiaria 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 librese 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.