

Id Cendoj: 38038340012005100552
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 732/2004
Nº de Resolución: 655/2005
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 8 de julio 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 Manuel Celada Alonso (Presidente), D./Dña. Jose Mª Del Campo Y Cullen (Ponente) y D./Dña. Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000732/2004 , interpuesto por Mariana , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 3 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000088/2001 en reclamación de ORDINARIO , 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 Mariana , en reclamación de ORDINARIO siendo demandado Inss y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 25 de mayo 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.- La actora Doña Mariana nacida el día 2-10-1950, está afiliado al Régimen General de la Seguridad Social con el número NUM000 y A.T.s. de profesión. SEGUNDO.- La actora inicia IT por contingencia común el 05-07-99, con diagnóstico de T.ansioso-depresivo, siendo dada de alta el 02-08-00, con propuesta de incapacidad por la Unidad de Salud laboral que en escrito de fecha 02-08-00 destaca de la demadante que ocupa el puesto de ATS en el Servicio Canario de Salud. se trata de un trastorno de la personalidad de tipo histérico. Este problema ha sido alimentado por bajas laborales continuas y diagnóstico de (fibromialgia etec...) de otra parte existen graves problemas familiares.No puede seguir un trabajo reglado. Se propone Incapacidad Permanente. TERCERO.- El informe de la sección de medicina interna del Servicio Canario de Salud laboral de 24-7-99 recoge que aunque hay datos que sugieren síndrome de fatiga crónica, se excluye por la presencia de un cuadro depresivo importante según el informe psicológico y señalando que la paciente presenta antecedentes de 1.- **fibromialgia** reumático. 2 colón irritable controlado. 3 cefaleas tensionales de predominio premestrua. 4 intervenida de varios histiocitoma cutáneos. 5 astenia crónica con sueño no reparador y fácil fatigabilidad de mas de 6 años de evolución. Dificultad en concentración y pérdida de memoria (informe neuropsicológico donde se descarta deterioro conjuntivo patológico. 6 Depresión mayor reactiva (segun informe psicológico). CUARTO.- El informe de la psicóloga Dra. F.M.R. de fecha 07-07-99, concluye que la demandante "se encuentra atravesando un estado depresivo mayor con una grado de ansiedad muy elevado, una desesperanza extrema ante todas las esferas de su vida persona, familiar (compuesta unicamente por ella y su hijo) laboral y social. Al no encontrar ayuda exterior comienza a sumergirse en un estado de apatía y tristeza que aumenta sus tendencias suicidas. QUINTO: El informe del servicio de Neurología del Servicio Canario de Salud de octubre de 2000, al igual que el de diciembre de 1998, concluye que la actora presente normalidad en las funciones neuropsicológicas exploradas, sin que existan datos que indiquen un deterioro cognitivo patológico. SEXTO. La actora

presenta las siguientes dolencias y secuelas: Trastorno depresivo. **Fibromialgia** reumática. Normalidad en las funciones neuropsicológicas. Movilidad de la columna lumbar y cervical conservada. SEPTIMO. Se ha agotado la

reclamación administrativa previa.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 3 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que desestimando la demanda de reconocimiento de derecho interpuesta por Doña Mariana , contra INSS debo absolver y absuelvo al Organismo demandado de las pretensiones contenidas en la demanda .

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Mariana , 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 10 de Marzo de 2005 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia desestima la demanda interpuesta por la actora por la que solicita se declare afecto de I.P. A. o subsidiariamente total para su profesión habitual frente a la cual el recurso interpuesto por la representación de la actora en un primer motivo al amparo de *apartado b) del Art. 191 de la LPL* postula modificar el ordinal primero de los probados para dejar expresa constancia de las funciones de ATS del Servicio Canario de Salud las realizaba en el Hospital Ntra. Sra. de la Candelaria y tiene una base reguladora de 260.430 Pts. motivo que ha de ser rechazado puesto con tal adición nada se altera de los presupuestos establecidos por la Juzgadora al limitarse a poner de relieve que la actividad a desarrollar en el Hospital exige se encuentre en óptimas condiciones tanto físicas como psíquicas para deducir que las dolencias que padece son impeditivas para el desempeño de su profesión, aspecto éste implícitamente valorado en la resolución de instancia. El segundo de los motivos al amparo del *apartado c) del Art. 191 denuncia infringido el Art. 137 y ss de la LGSS* motivo igualmente abocado al fracaso, puesto que en la argumentación de la propia Sentencia se hace una valoración adecuada de las dolencias que le afectan especialmente trastorno depresivo y **fibromialgia** reumática aspecto primero que ha ido evolucionando positivamente y respecto a la **fibromialgia** no permite deducir la incapacidad que se postula por la representación de la parte actora y sin perjuicio de una reconsideración de su situación en el caso de acreditarse un agravamiento de sus padecimientos que ponga de relieve la imposibilidad de afrontar sus responsabilidades. Por lo que desestima el recurso y confirmar la Sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Mariana contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 25 de mayo de 2004 , en virtud de demanda interpuesta por Mariana contra Inss en reclamación de ORDINARIO y en consecuencia debemos confirmar y confirmamos la Sentencia de instancia .

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 3 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, Oficiante 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.