

Id Cendoj: 38038340012005100948
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 431/2005
Nº de Resolución: 1098/2005
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MANUEL CELADA ALONSO
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 28 de diciembre 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. Antonio Doreste Armas (Presidente), D./Dña. Mª Carmen Sanchez Parodi Pascua y D./Dña. Jose Manuel Celada Alonso (Ponente) , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000431/2005 , interpuesto por Instituto Nacional De La Seguridad Social , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000811/2003 en reclamación de DERECHOS , ha sido Ponente el ILTMO./A. SR./A. D./DÑA. Jose Manuel Celada Alonso . Por sustitución del Ilmo.Sr. Don Jose María del Campo y Cullen.

ANTECEDENTES DE HECHOS

PRIMERO.- Que según consta en Autos, se presentó demanda por Blanca , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y Tesorería General De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 05 de enero de 2005 , por el Juzgado de referencia, con carácter estimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- La actora, Dña. Blanca , nacida el 28 de diciembre de 1954, está afiliada al Régimen de la Seguridad Social con el nº NUM000 , siendo su profesión habitual la de Técnico de Régimen Jurídico.
SEGUNDO.- En fecha 26 de noviembre de 2001 inicia un periodo de IT, con el diagnóstico de **fibromialgia** y síndrome fatiga, que se prolongó hasta el 25 de mayo de 2003, fecha en la que se extiende alta médica por agotamiento de plazo.TERCERO.- Por Resolución de fecha 31 de julio de 2003 se le deniega la prestación 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, en base al siguiente cuadro residual: " **Fibromialgia** . Estudio neurofisiológico en octubre 2002: Radiculopatía L5 S1 izquierda de intensidad leve y evolución crónica. No limitación del balance articular. Neoplasia intraepitelial de cuello uterino grado III en 2001. Evolución favorable. No limitación para realizar una actividad regular y normalizada." CUARTO.- La actora padece de sacroileitis bilateral; protusión discal L5-S1; neoplasia intraepitelial de cuello uterino grado III (tratamiento quirúrgico: amputación del cuello uterino) en año 2001; fatiga crónica, diagnosticada en el año 2000, y **fibromialgia** , diagnosticada en el año 2001, que le ocasionan dolor crónico musculoesquelético, alteraciones del sueño y del reposo nocturno, dificultad de concentración, alteraciones de la memoria reciente, cansancio crónico, mialgias post ejercicio, cefalea y somnolencia excesiva diurna. QUINTO.- La base reguladora de la prestación es de 2.175,82 euros y la fecha del hecho causante 25 de mayo de 2003.SEXTO.- Se ha agotado la vía previa.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que estimando la demanda formulada por Dña. Blanca contra INSTITUTO

NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y TESORERÍA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, debo declarar y declaro a la actora en situación de incapacidad permanente total, con derecho a percibir la prestación correspondiente en cuantía del 55% de la base reguladora de 2.175,82 euros y con efectos de 25 de mayo de 2003, condenando al organismo demandado a su abono, con las mejoras y revalorizaciones legalmente procedentes .

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 15 de Diciembre de 2005 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Frente a la Sentencia de instancia, que estimó la pretensión deducida en la demanda, declarando a la actora en situación de incapacidad permanente Total para su profesión habitual de Técnico de Régimen Jurídico, recurre la Letrada de la Administración de la Seguridad Social en nombre y representación del INSS, formulado al amparo de la *letra b) del art. 191 de la LPL* , un primer motivo de recurso en el que solicita, que al ordinal cuarto de los hechos declarados probado se le de la siguiente redacción: " La demandante padece fibromialgia, radiculopatía L5-S1 de intensidad leve y evolución crónica y neoplasia intraepitelial de cuello uterino de grado III, con amputación del cuello uterino en 2001" .Para ello se apoya en el diagnóstico del EVI Motivo que no ha de alcanzar éxito porque en supuestos de dictámenes médicos contradictorios como el ahora enjuiciado, debe aceptarse en principio el que haya servido de base a la resolución recurrida, de acuerdo con las amplias facultades que el *art. 97.2 de la LPL* otorga al Juzgador de instancia en cuanto a la valoración de la prueba a no ser que dicha valoración no se ajuste a las reglas de la sana crítica, circunstancias que no concurre en el caso.

SEGUNDO.- Por el cauce de la *letra c) del Art. 191 de la LPL* se acusa a la Sentencia recurrida de infracción del *art. 136.1, en relación con el art. 137.4 de la LGSS* por entender en síntesis, que según se desprende del Informe Médico de Síntesis, no existen impedimentos suficientes para incapacitar a la actora para su profesión habitual. Según cuenta el relato histórico de la sentencia de instancia, la demandante, cuya profesión habitual es la de Técnico de Régimen Jurídico, en fecha 26 de noviembre inicia un período de IT, con el diagnóstico de **fibromialgia** y síndrome de fatiga, que se prolongó hasta el 25 de mayo de 2003, fecha en la que se extiende alta médica por agotamiento de plazo. Por Resolución de fecha 31 de julio de 2003 se le deniega la prestación 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, en base al siguiente cuadro residual: " **Fibromialgia** . Estudio neurofisiológico en octubre 2002: Radiculopatía L5 S1 izquierda de intensidad leve y evolución crónica. No limitación del balance articular. Neoplasia intraepitelial de cuello uterino grado III en 2001. Evolución favorable. No limitación para realizar una actividad regular y normalizada." La actora padece de sacroileitis bilateral; protusión discal L5-S1; neoplasia intraepitelial de cuello uterino grado III (tratamiento quirúrgico: amputación del cuello uterino) en año 2001; fatiga crónica, diagnosticada en el año 2000, y **fibromialgia** , diagnosticada en el año 2001, que le ocasionan dolor crónico musculoesquelético, alteraciones del sueño y del reposo nocturno, dificultad de concentración, alteraciones de la memoria reciente, cansancio crónico, mialgias post ejercicio, cefalea y somnolencia excesiva diurna. Pues bien, partiendo de los referidos hechos probados, el motivo debe decaer porque el cuadro clínico que presenta la actora le produce la pérdida de su capacidad física y psíquica en más del 60% del tiempo, aparte de presentar dolor crónico, alteración del sueño y dificultad en la concentración, limitaciones que la inhabilitan para el ejercicio de su profesión habitual, por lo que al haberlo entendido así la Juez " a quo" procede, previa destinación del recurso, la confirmación de 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 05 de enero de 2005 , en virtud de demanda interpuesta por Blanca contra Instituto Nacional De La Seguridad Social y Tesorería General 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. 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, Oficina 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 fe.