

Id Cendoj: 38038340012005101112
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 621/2004
Nº de Resolución: 406/2005
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 13 de mayo 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. 0000621/2004 , interpuesto por Trinidad , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000580/2003 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 Trinidad , 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 4/3/2004 , por el Juzgado de referencia , con carácter desestimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- Trinidad nacida el 9 de noviembre de 1967 ha prestado servicios como ayudante de camarera. Permanecía en situación de incapacidad temporal desde el 3 de septiembre de 2001 por enfermedad común.2.- En expediente de incapacidad el 16 de abril de 2003 se emitió informe médico de síntesis con el siguiente juicio diagnóstico: síndrome fibromiálgico. Posibilidades terapéuticas y rehabilitadoras: ejercicio físico moderado. Limitaciones orgánicas o funcionales: actualmente no se objetivan limitaciones de carácter permanente.3.- El EVI el 22 de abril de 2003 propuso que no se calificara a la actora como incapacitado permanente en ninguno de sus grados. El INSS desestimó su solicitud.5.- La actora presentó reclamación previa que fue desestimada.6.- La actora presenta síndrome fibromiálgico.

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 Trinidad contra INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y TESORERÍA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL debo absolver a estas de la misma. .

CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Trinidad , 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 Febrero de 2005 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia desestima la demanda interpuesta por la actora, por la que solicita

se declare en situación de I.P. Total para su profesión habitual de Ayudante de Camarero, frente a la cual, el recurso interpuesto por la parte actora al amparo del *apartado b) del art. 191 de la LPL*, en su segundo motivo solicita se recoga en el ordinal sexto de los probados que el actor sufre **fibromialgia** primaria, motivo que ha de ser rechazado, puesto que dicho padecimiento ha sido especialmente valorado por la Juzgadora de instancia que recoge al efecto el Informe del Médico Forense como expone se adecuadamente en el fundamento de derecho segundo. El primero de los motivos, a su vez, al amparo del *apartado c) del Art. 191 de la LPL* denuncia infringido el *Art. 136 de la LGSS*, motivo que ha de ser igualmente rechazado puesto que como se argumenta por la Juzgadora de instancia constantando tanto informe del medico forense como el Servicio de reumatología se llega a la conclusión de que no se encontraba adecuadamente objetivadas la afecciones de **fibromialgia** a que se alude, sin que se observe limitaciones para acceder a la invalidez propugnada, razones todas que abocan a la desestimación del recurso y confirmacion de la Sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Trinidad contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 4/3/2004, en virtud de demanda interpuesta por Trinidad 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, 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.