

Id Cendoj: 38038340012007100119
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 490/2006
Nº de Resolución: 27/2007
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MARIA DEL CAMPO CULLEN
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 18 de enero de 2007.

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. Antonio Doreste Armas , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000490/2006 , interpuesto por Paloma , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 4 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000461/2005 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 Paloma , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 26/10/2005 , por el Juzgado de referencia, con carácter desestimatorio .

SEGUNDO.- Que en la citada Sentencia y como hechos probados, se declaran los siguientes:
PRIMERO.- Dña. Paloma nacida el 2 de diciembre de 1946, ha prestado servicios como Limpiadora. Permanecía en situación de incapacidad temporal desde el 15 de enero de 2004. SEGUNDO.- En expediente de incapacidad el 24 de enero de 2005 se emitió informe médico de síntesis con el siguiente juicio diagnóstico: bocio tiroideo multinodular que será intervenido, cefalea tensional crónica, trastorno depresivo crónico no severo, diagnosticada de **fibromialgia** , colecistectomía hace 11 años, no alteración de las pruebas complementarias aportadas. Limitaciones orgánicas o funcionales: las limitaciones que presenta no impiden de forma permanente el desempeño de sus actividades laborales. TERCERO.- El E.V.I. el 25 de enero de 2005 propuso que no se calificara a la actora como incapacitada permanente en ninguno de sus grados. El I.N. S.S. desestimó su solicitud por Resolución de 1 de febrero de 2005 . CUARTO.- El actor presentó reclamación previa que fue desestimada. QUINTO.- La actora presenta cefalea tensional crónica, trastorno depresivo crónico no severo, diagnosticada de **fibromialgia** , colecistectomía .

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 Dña. Paloma contra INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, debo absolver a éste de la misma. CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Paloma , 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 13 de Noviembre de 2006 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

UNICO.- La Sentencia de instancia desestima la demanda interpuesta por la actora, por la que solicita se declare en situación de Incapacidad Permanente Total, para su profesión habitual, de limpiadora, frente a la cual, el recurso interpuesto por la misma al amparo del *apartado b) del art. 191 de la LPL postula sustituir el ordinal cinco* de los probados por otro en que se haga constar que el actor presenta un cuadro clínico lesivo, crónico y de carácter progresivo; síndrome de fibromiálgico diagnosticado desde hace cuatro años aproximadamente, síndrome depresivo en tratamiento y seguimiento por psiquiatría, cefalea tensional crónica y colicistectomía, motivo que ha de ser rechazado puesto que el mismo se basa en las conclusiones que se formulan en el dictamen del médico forense, tomado en cuenta en la propia resolución de instancia pero considerando como prevalente el informe del Médico de Síntesis, que en relación a las lesiones psíquicas destaca que no acudía a psiquiatría, no presentado informe alguno de ésta patología emitido por especialista, sin que se aportara pruebas recientes al margen de las señaladas solo una RMN de 1995 no presentando signos severo de artrosis sino incipientes de espondilolistesis, razones todas que obligan el rechazo del motivo al no evidenciar error alguno del Juzgador en las conclusiones fácticas expuestas. El segundo de los motivos se formula al amparo del *apartado c) del art. 191 de la LPL* y denuncia infringido el *art. 137.4 de la LGSS*, motivo que asimismo tiene que ser rechazado pues inalterados los hechos declarados probados los argumentos expuestos pro el Juzgador evidencia la falta de gravedad de las dolencias descritas que impedirán desarrollar el ejercicio de su profesión habitual razones todas que determina el rechazo del motivo y la confirmación de la Sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Paloma contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 22/03/2006, en virtud de demanda interpuesta por Paloma 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. 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 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.- Léida 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.