

Id Cendoj: 38038340012007100342
Órgano: Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Social
Sede: Santa Cruz de Tenerife
Sección: 1
Nº de Recurso: 153/2007
Nº de Resolución: 345/2007
Procedimiento: Recurso de suplicación
Ponente: JOSE MANUEL CELADA ALONSO
Tipo de Resolución: Sentencia

En Santa Cruz de Tenerife , a 26 de abril 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. M^a Carmen Sanchez Parodi Pascua (Presidente), D./Dña. Antonio Doreste Armas y D./Dña. Jose Manuel Celada Alonso (Ponente) , ha pronunciado

EN NOMBRE DEL REY

la siguiente

SENTENCIA

En el Recurso de Suplicación núm. 0000153/2007 , interpuesto por Frida , frente a la Sentencia del JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE en los Autos 0000010/2006 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 Frida , en reclamación de DERECHOS siendo demandado Instituto Nacional De La Seguridad Social y celebrado juicio y dictada Sentencia, el día 24/11/206 , 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 Frida , nació el 2/1/50, está afiliada al Régimen General de la Seguridad Social con el número 38/00197438/21, siendo su profesión habitual la de Auxiliar de Enfermería, Planta Hospitalaria. SEGUNDO.- Iniciado expediente de incapacidad permanente, la Entidad Gestora, en resolución de fecha 21/9/05 le deniega la prestación solicitada por no alcanzar las lesiones que padece, un grado suficiente de disminución de su capacidad laboral. TERCERO.- El informe del EVI que sirvió de base a la resolución anterior determinó el siguiente cuadro clínico residual. Diagnosticada de **Fibromialgia** desde 1998, Gonartrosis leve y espolón calcáneo bilateral. Osteoartrosis manos actualmente no severa. Intervenida de varices en ambos miembros inferiores, actual tratamiento conservador. Trastorno mixto depresivo no severo. Síndrome subacromial derecho no severo. Limitaciones orgánicas y funcionales: actualmente las limitaciones que presenta no impiden de forma permanente el desempeño de sus actividades laborales. CUARTO.- La actora presenta una poliartrósis, síndrome fibromiálgico desde 1998 y trastorno mixto ansioso depresivo de evolución tórpida. QUINTO.- La base reguladora de la prestación solicitada asciende a 1.161,59 euros. Fecha del hecho causante el 20/9/905. SEXTO.- Se ha agotado la vía previa.

TERCERO.- Que por el JDO. DE LO SOCIAL N. 2 de SANTA CRUZ DE TENERIFE , se dictó Sentencia, cuyo Fallo literal dice: Que DESESTIMANDO la demanda formulada por Doña Frida contra Instituto Nacional de Seguridad Social, debo ABSOLVER y ABSUELVO a la precitada demandada de las pretensiones en su contra ejercitadas. CUARTO.- Que contra dicha Sentencia, se interpuso Recurso de Suplicación por la parte Frida , 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 19 de Abril de 2007 .

FUNDAMENTOS DE DERECHO

PRIMERO.- Frente a la Sentencia de instancia, que desestimó la pretensión deducida en la demanda, dirigida a que se declara a la actora en situación de incapacidad permanente total cualificada para su profesión habitual de Auxiliar de Enfermería de planta hospitalaria, recurre la representación Letrada de aquélla, formulando al amparo de la *letra b) del art. 191 de la LPL* un primer motivo de recurso en el que solicita, que el ordinal cuarto de los hechos declarados probados sea sustituido por el siguiente texto alternativo: "La actora presenta una poliatrosis, síndrome fibromiálgico de varios años de evolución, en seguimiento por el servicio de reumatología del HUC dése 1998 y que le ocasiona fatiga intensa, insomnio, labilidad emocional y presencia de múltiples trigger points; presenta trastorno mixto ansioso depresivo de evolución tórpida". "En cuanto a las limitaciones funcionales, presenta limitación para el desempeño de funciones básicas de su actividad laboral, pero no tiene menoscabo funcional para el desempeño de otras actividades". Para ello se apoya en el informe del Servicio de Reumatología del HUC, obrante en autos al folio 48, y en el informe del Médico Forense, unido a las actuaciones a los folios 28 a 36. Motivo que no ha de alcanzar éxito porque en supuestos de informes médicos contradictorios, como el ahora enjuiciado debe aceptarse en principio el que haya servicio de base a la resolución recurrida de acuerdo con las amplias facultades que los *artículos 97.2 de la LPL y 218 de la L.E.C.* otorgan al Juzgador de instancia en cuanto a la valoración de la prueba a no ser que la misma no se ajuste a las reglas de la sana crítica porque se ha hecho en contra de razones lógicas, científicas o de mayor convicción que aconsejen a la Sala variar la valoración hecha por el juez "a quo", circunstancias que no concurren en el caso.

SEGUNDO.- En el correlativo motivo del recurso y por el cauce de la *letra c) del Art. 191 de la LPL* se acusa a la Sentencia recurrida de infringir el *art. 137.4 de la LGSS* porque a su entender, las limitaciones funcionales que le producen sus dolencias, sobre todo la fibromialgia, hacen que la actora sea acreedora de la incapacidad permanente solicitada. La Sala en relación con la **fibromialgia**, cuyos síntomas son difusos y propensos a la subjetivación, generalmente concurrente con procesos depresivos, viene siendo muy reticente a considerarla como enfermedad invalidante y sólo cuando está reconocida y objetivada por su sintomatología clara y puntos de gatillo, que no es el caso, se la considera como enfermedad incapacitante.

Pues bien no ha quedado acreditado que las dolencias de la actora, incluida la **fibromialgia**, le impidan con carácter permanente el desarrollo de las fundamentales tareas de su profesión de Auxiliar de enfermería, sin perjuicio de las posibilidades de que ciertos períodos de crisis agudas puedan ser constitutivos de incapacidad temporal. En base a lo razonado procede, previa desestimación del recurso, la confirmación de la Sentencia de instancia.

FALLAMOS

Que debemos desestimar y desestimamos el recurso de suplicación, interpuesto por Frida contra la sentencia del Juzgado de lo Social de referencia de fecha 24/11/2006, en virtud de demanda interpuesta por Frida contra Instituto Nacional De La Seguridad Social en reclamación de DERECHOS y en consecuencia debemos confirmar y confirmar y confirmamos la Sentencia de instancia.

Devuélvanse los autos originales al JDO. DE LO SOCIAL N. 2 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.- 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.