La calidad de socio fundador y la posesión de acciones que representan el percibo de una utilidad superior al 5% del rendimiento del negocio, excluyen el derecho a la petición de beneficios sociales.

DICTAMEN FISCAL

Señor:

El Primer Juzgado del Trabajo de Lima, por sentencia de fs. 182, ha declarado fundada, en parte, la demanda interpuesta por don Edgardo Otten Martensen contra la Firma Foto Otten S. A., sobre pago de beneficios sociales. Apelada dicha sentencia, el Tribunal Superior, por la de vista de fs. 214, la revocó, declarándola infundada, en todas sus partes. Contra esta resolución, se ha interpuesto recurso de nulidad.

Aparece de lo actuado que, por recurso de fs. 1, don Edgardo Otten Martensen, interpone demanda contra la Firma Foto Otten S. A., para que le abone la suma de S/. 53,110.40, por concepto de los beneficios sociales que indica, en razón de haber sido despedido intempestivamente de su empleo. En el acto del comparendo de fs. 8, la demandada negó y contradijo la acción, en todas sus partes y, dedujo, además las excepciones de inoficiosidad de la demanda e incompetencia. Merituando la prueba actuada y teniendo en cuenta el mérito que arrojan los autos seguidos por Emyl Silvester contra Curtiduría del Centro S. A., sobre beneficios sociales, que se tienen a la vista, se advierte que, el demandante, según es de verse del testimonio de escritura pública de constitución social que corre a fs. 55, tiene la calidad de socio fundador de la Firma demandada y, con una cantidad de acciones muy cerca al mayor accionista; por consiguiente, las utilidades que corresponden a este socio fundador, está por encima del 5% de las utilidades percibidas por la entidad demandada, como es de advertirse, igualmente, del balance que corre inserto en el ejemplar del diario "El Peruano", de fs. 169. En consecuencia, estando a lo que aparece de autos y conforme a lo previsto por el Reglamento de la Ley del Empleado, este Ministerio es de

opinión que se declare, NO HABER NULIDAD, en la recurrida que, revocando la apelada, declara infundada la demanda, en todas sus partes.

Lima, 14 de agosto de 1961

VELARDE ALVAREZ

RESOLUCION SUPREMA

Lima, veintitres de julio de mil novecientos sesentidos.

Vistos; de conformidad con el dictamen del señor Fiscal: declararon NO HABER NULIDAD en la sentencia de vista de fojas doscientos catorce, su fecha veintiseis de abril de mil novecientos sesentiuno, que confirmando en una parte y revocando en otra la apelada de fojas ciento ochentidos, su fecha veintisiete de diciembre de mil novecientos sesenta, declara infundada la demanda de beneficios sociales interpuesta a fojas una por don Edgardo Otten Martensen contra la firma Foto Otten Sociedad Anónima; con lo demás que contiene; condenaron en las costas del recurso a la parte que lo interpuso; y los devolvieron. — SAYAN ALVAREZ.— MAGUIÑA SUERO.— CEBREROS.— VALDEZ TUDELA.— GARCIA RADA.— Se publicó conforme a Ley.— Lizandro Tudela Valderrama, Secretario.

Causa 485/61.—Procede de Lima