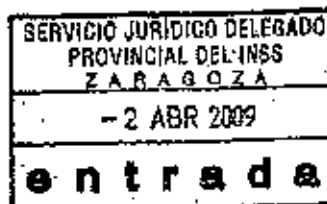




Rollo número 2/2009

Sentencia número 2/2009

E

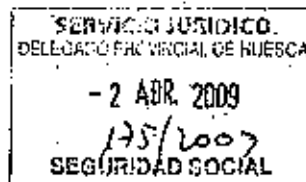


MAGISTRADOS ILMOS. SRES:

D. CARLOS BERMÚDEZ RODRÍGUEZ

D. JOSÉ-ENRIQUE MORA MATEO

D. RAFAEL-MARÍA MEDINA Y ALAFONT



En Zaragoza, a treinta de marzo de dos mil nueve.

La Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Aragón, compuesta por los Sres. indicados al margen y presidida por el primero de ellos, pronuncia en nombre del REY esta

## SENTENCIA

En el recurso de suplicación núm. 174 de 2009 (autos núm. 1049/2008), interpuesto por la parte demandante D<sup>a</sup> [redacted], siendo demandados el INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL y la TESORERÍA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, contra la sentencia dictada por el Juzgado de lo Social de Huesca, de fecha 19 de enero de 2009, sobre prestación de viudedad. Ha sido ponente el Ilmo. Sr. D. Carlos Bermúdez Rodríguez.



### ANTECEDENTES DE HECHO

**PRIMERO.-** Según consta en autos, se presentó demanda por D<sup>a</sup> [redacted] contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social y la Tesorería General de la Seguridad Social sobre prestación de viudedad, y en su día se celebró el acto de la vista, habiéndose dictado sentencia por el Juzgado de lo Social de Huesca, de fecha 19 de enero de 2009, cuyo fallo es del tenor literal siguiente:

"Desestimando la demanda formulada por D<sup>a</sup> [redacted], frente al INSTITUTO NACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL Y TESORERIA GENERAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL, sobre prestación de viudedad, debo absolver y absuelvo a los demandados de los pedimentos contenidos en la demanda".

**SEGUNDO.-** En la citada sentencia y como hechos probados se declararon los del siguiente tenor literal:

"1º.- La actora D<sup>a</sup> [redacted] contrajo matrimonio canónico con D. [redacted] el día 8 de marzo de 1999.

Ambos se divorciaron por sentencia del Juzgado de Primera Instancia nº 2 de Monzón de fecha 11-7-07, que aprobó el convenio regulador fechado el 28-3-07 en el que ambos cónyuges renunciaban a cualquier pensión compensatoria por no implicar su separación empeoramiento alguno de su situación anterior.

2º.- D. [redacted] falleció el 3-8-08.

3º.- En fecha 15-9-08 la actora presentó solicitud de pensión de viudedad, que fue denegada mediante resolución del INSS de fecha 16-9-08 "por no tener derecho, en el momento del fallecimiento, a la pensión compensatoria a que se refiere el artículo 97 del Código Civil, de acuerdo con el artículo 174.2 párrafo primero de la Ley General de la Seguridad Social..." Interpuesta reclamación previa, fue desestimada, quedando agotada la vía previa administrativa.

4º.- La base reguladora de la pensión de viudedad ascendería a 950 euros, siendo el porcentaje un 52% y la fecha de efectos el 4-8-08".

**TERCERO.-** Contra dicha sentencia se interpuso recurso de suplicación por la parte demandante, siendo impugnado dicho escrito por la parte demandada INSS.



### FUNDAMENTOS DE DERECHO

**PRIMERO.-** Denuncia el recurso, con base en el artículo 191 c) del Texto Refundido de la Ley de Procedimiento Laboral (Real Decreto Legislativo 2/1995, de 7 de abril), la infracción por parte de la sentencia del Juzgado del artículo 174.2 del Texto Refundido de la Ley General de la Seguridad Social (Real Decreto Legislativo 1/1994, de 20 de junio), como precepto sustantivo atinante al fondo de la cuestión planteada, por considerar que dicho precepto no impone la preexistencia de una pensión compensatoria anterior en vigor, de las reguladas en el artículo 97 del Código Civil, para el acceso a la prestación de viudedad que regula, y sí tan sólo la incompatibilidad de ambas pensiones.

**SEGUNDO.-** Dispone el indicado artículo 174.2 en su redacción actual, procedente de la Ley 40/2007, de 4 de diciembre, que *"en los casos de separación o divorcio, el derecho a la pensión de viudedad corresponderá a quien, reuniendo los requisitos en cada caso exigidos en el apartado anterior, sea o haya sido cónyuge legítimo, en este último caso siempre que no hubiese contraído nuevas nupcias o hubiera constituido una pareja de hecho en los términos a que se refiere el apartado siguiente. El derecho a pensión de viudedad de las personas divorciadas o separadas judicialmente quedará condicionado, en todo caso, a que, siendo acreedoras de la pensión compensatoria a que se refiere el artículo 97 del Código Civil, ésta quedara extinguida por el fallecimiento del causante."*

En el caso litigioso la demandante había pactado en Convenio Regulador de los efectos de su divorcio con el causante, de fecha 28.3.2007, que *"en relación con la posición respectiva y teniendo en cuenta las circunstancias enumeradas en el artículo 97 del Código Civil, ambos cónyuges reconocen que su separación [sic.] no implica en modo alguno un empeoramiento de su situación anterior en el matrimonio, por lo que ahora y en el futuro renuncian a cualquier pensión"* (cláusula E, intitulada "Pensión a satisfacer por uno de los cónyuges").

Se trata de una renuncia perfectamente válida, en la medida en que no contraría el interés o el orden público ni perjudica a terceros (artículo 6.2 del Código Civil) y por tanto no se cumple la condición prevista en la Ley General de la Seguridad Social para el

acceso a la prestación reclamada, toda vez que la demandante no era acreedora a pensión compensatoria alguna que hubiera de quedar extinguida por el fallecimiento de su ex marido.

**TERCERO.-** La comentada exigencia, introducida por la comentada reforma de 2007, subordina el derecho a la pensión de viudedad en estos casos de separación o divorcio a la existencia de una dependencia económica del fallecido por parte del superviviente, como corresponde a una prestación que se aleja de estrictos planteamientos de contributividad y se caracteriza como renta de sustitución frente a situaciones de necesidad que hasta la muerte del causante venían siendo atendidas por la comentada pensión compensatoria civil. Pero si no existe derecho a esta última, por convenir en este caso la interesada en que el divorcio "no implica en modo alguno un empeoramiento de su situación anterior en el matrimonio", carecen de razón de ser tanto la pensión compensatoria como la de viudedad llamada a reemplazarla.

Habiéndolo entendido así la Sra. Juez de la instancia no incurre en la vulneración normativa que le atribuye el recurso, el cual, por todo lo dicho, debe ser desestimado.

En atención a lo expuesto,

### **FALLO**

Desestimamos el recurso de suplicación núm. 174 de 2009, ya identificado antes, y, en consecuencia, confirmamos la sentencia recurrida.

Así, por esta nuestra sentencia, lo pronunciamos, mandamos y firmamos.