



## TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 4406-2004-AA/TC  
LAMBAYEQUE  
FRANCISCO FIGUEROA DÍAZ

### SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

En Lima, a los 3 días del mes de marzo de 2005, la Sala Segunda del Tribunal Constitucional, con la asistencia de los magistrados Bardelli Lartirigoyen, Gonzales Ojeda y García Toma pronuncia la siguiente sentencia

#### ASUNTO

Recurso extraordinario interpuesto por don Francisco Figueroa Díaz contra la sentencia de la Primera Sala Civil de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de fojas 117, su fecha 29 de octubre de 2004, que declara infundada la acción de amparo de autos.

#### ANTECEDENTES

Con fecha 31 de julio de 2003, el recurrente interpone acción de amparo contra la Oficina de Normalización Previsional (ONP), solicitando el reajuste de su pensión de jubilación de viudez según lo dispuesto por la Ley N.º 23908, la cual establece una pensión mínima no menor de tres remuneraciones mínimas vitales, así como la indexación trimestral, más el pago de las pensiones devengadas e intereses. Manifiesta que cesó el 19 de febrero de 1987 bajo el régimen del Decreto Ley N.º 19990, y por lo que le es aplicable la Ley N.º 23908, que establece el monto a tener en consideración cuando se fija el importe de la pensión inicial o mínima.

La emplazada manifiesta que la Ley N.º 23908 sólo tuvo vigencia hasta el 20 de agosto de 1990, fecha de publicación del Decreto Supremo N.º 054-90-TR, que incorpora al ingreso mínimo legal dentro del concepto de remuneración mínima vital.

El Primer Juzgado del Módulo Corporativo Civil de Chiclayo, con fecha 3 de diciembre de 2003, declara fundada, en parte, la demanda, por considerar que el demandante alcanzó el punto de contingencia durante el período de vigencia de la Ley N.º 23908; e improcedente en el extremo de pago de intereses legales.

La recurrida revoca la apelada y declara infundada la demanda, por estimar que la demandada ha venido cumpliendo con nivelar la pensión de jubilación del actor en el marco de la norma cuyo beneficio invoca.



## TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

### FUNDAMENTOS

1. El Decreto Ley N.<sup>o</sup> 19990, vigente desde el 1 de mayo de 1973, crea el Sistema Nacional de Pensiones con el propósito de unificar los diversos regímenes de seguridad social existentes y eliminar injustas desigualdades, entre otras consideraciones. La pensión resultante del sistema de cálculo establecido en cada modalidad de jubilación se denominó *pensión inicial*, monto sobre la cual se aplicaban los aumentos dispuestos conforme a dicha norma.

#### **Pensión Mínima del Sistema Nacional de Pensiones**

2. Mediante la Ley N.<sup>o</sup> 23908, publicada el 7 de setiembre de 1984, se dispuso: “Fíjase en una cantidad igual a tres sueldos mínimos vitales, establecidos por la actividad industrial en la Provincia de Lima, el monto mínimo de las pensiones de invalidez y jubilación a cargo del Sistema Nacional de Pensiones”.

$$\textbf{Pensión Mínima} = 3 \textit{SMV}$$

3. Al respecto, es preciso señalar que al dictarse la Ley N.<sup>o</sup> 23908 se encontraba vigente el Decreto Supremo N.<sup>o</sup> 018-84-TR, del 1 de setiembre de 1984, que estableció la *remuneración mínima* de los trabajadores, uno de cuyos tres conceptos remunerativos era el sueldo mínimo vital.

El Decreto Supremo N.<sup>o</sup> 023-85-TR –publicado el 2 de agosto de 1985– ordena que, a partir del 1 de agosto de 1985, el Ingreso Mínimo Legal estará constituido por:

$$\textbf{IML} = \textit{SMV} + \textbf{BONIFICACIÓN SUPLEMENTARIA}$$

5. El Decreto Supremo N.<sup>o</sup> 054-90-TR, publicado el 20 de agosto de 1990, resalta la necesidad de proteger la capacidad adquisitiva de los trabajadores de menores ingresos mediante el otorgamiento de una *Remuneración Mínima Vital*, la misma que, según su artículo 3º, estará integrada, entre otros conceptos, por el Ingreso Mínimo Legal, el cual incorporó y sustituyó al Sueldo Mínimo Vital, convirtiéndose este concepto sustitutorio en el referente para los efectos legales y convencionales en lo que resultara aplicable.

El monto del Ingreso Mínimo Legal, como referente para el cálculo de la pensión mínima del Sistema Nacional de Pensiones, fue regulado por última vez por el Decreto Supremo N.<sup>o</sup> 002-91-TR.



## TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

6. Posteriormente, el Decreto Ley N.<sup>o</sup> 25967, vigente desde el 19 de diciembre de 1992, modificó los requisitos exigidos para la percepción de las pensiones de jubilación, incrementando el mínimo de años de aportaciones (artículo 1<sup>o</sup>) y estableciendo un nuevo sistema de cálculo para determinar la pensión inicial (artículo 2<sup>o</sup>). Asimismo, modificó el monto máximo de pensión mensual del Sistema Nacional de Pensiones y señaló el mecanismo para su modificación.

En consecuencia, con la promulgación del referido Decreto Ley se deroga, tácitamente, la Ley N.<sup>o</sup> 23908, que reguló el monto de la pensión mínima estableciendo un referente común y determinado para todos los pensionistas –sueldo mínimo vital y luego el Ingreso Mínimo Legal–, para regresar al sistema determinable de la pensión en función de los años de aportaciones y remuneración de referencia de cada asegurado.

7. Del recuento de las disposiciones que regularon la pensión mínima se concluye lo siguiente:
  - a) La Ley N.<sup>o</sup> 23908 modificó el Decreto Ley N.<sup>o</sup> 19990, que en su diseño estableció la pensión inicial como la resultante de la aplicación del sistema de cálculo previsto para las distintas modalidades de jubilación, creando el concepto de *pensión mínima*, la que, independientemente de la modalidad y del resultado de la aplicación de los métodos de cálculo, se convirtió en el monto mínimo que correspondía a todo pensionista del Sistema Nacional de Pensiones, salvo las excepciones previstas en la propia norma.
  - b) La pensión mínima originalmente se estableció en un monto equivalente a tres sueldos mínimos vitales, pero, posteriormente, las modificaciones legales, que regularon los sueldos o salarios mínimos de los trabajadores, la transformaron en el ingreso mínimo legal, el mismo que, solo a estos efectos, debe entenderse vigente hasta el 18 de diciembre de 1992.
  - c) La pensión mínima del Sistema Nacional de Pensiones nunca fue igual a tres veces la remuneración de un trabajador en actividad; más bien, el referente de cálculo de la misma se determinó utilizando uno de los tres componentes de la remuneración mínima de los trabajadores.
  - d) El Decreto Ley N.<sup>o</sup> 25967, vigente desde el 19 de diciembre de 1992, modificó los requisitos exigidos por el Decreto Ley N.<sup>o</sup> 19990 para el goce de las pensiones, entendiéndose que, desde la fecha de su vigencia, se sustituyó el beneficio de la pensión mínima por el nuevo sistema de cálculo, resultando, a partir de su vigencia el 19 de diciembre de 1992, inaplicable la Ley N.<sup>o</sup> 23908.

**TRIBUNAL CONSTITUCIONAL**

- e) Por tanto, la pensión mínima regulada por la Ley N.<sup>o</sup> 23908 debe aplicarse a aquellos asegurados que hubiesen alcanzado el punto de contingencia hasta el 18 de diciembre de 1992 (día anterior a la entrada en vigencia del Decreto Ley N.<sup>o</sup> 25967), con las limitaciones que indicó su artículo 3<sup>o</sup>, y solo hasta la fecha de su derogación tácita por el Decreto Ley N.<sup>o</sup> 25967.
  - f) Debe entenderse que todo pensionista, que hubiese alcanzado el punto de contingencia hasta antes de la derogatoria de la Ley N.<sup>o</sup> 23908, tiene derecho al reajuste de su pensión en el equivalente a tres sueldos mínimos vitales o su sustitutorio, el Ingreso Mínimo Legal, en cada oportunidad en que estos se hubieran incrementado, no pudiendo percibir un monto inferior a tres veces el referente en cada oportunidad de pago de la pensión durante el referido período.
  - g) A partir del 19 de diciembre de 1992, resultan de aplicación las disposiciones del Decreto Ley N.<sup>o</sup> 25967, que precisan el nuevo sistema de cálculo para obtener el monto de la pensión inicial de jubilación del Sistema Nacional de Pensiones, hasta que el Decreto Legislativo N.<sup>o</sup> 817 (vigente a partir del 24 de abril de 1996), establece nuevamente un sistema de montos mínimos determinados de las pensiones, atendiendo al número de años de aportaciones acreditadas por el pensionista.
  - h) Es necesario subrayar que, en todos los casos, independientemente de la fecha en la cual se hubiese producido la contingencia y de las normas aplicables en función de ello, corresponde a los pensionistas percibir los aumentos otorgados desde el 19 de diciembre de 1992 mediante cualquier tipo de dispositivo legal (entiéndase Decreto de Urgencia, Decreto Supremo, Resolución Jefatural de la ONP o cualquier otra norma), siempre y cuando el nuevo monto resultante de la pensión no supere la suma fijada como pensión máxima por la normativa correspondiente, en cada oportunidad de pago, de conformidad con lo dispuesto por los artículos 78<sup>o</sup> y 79<sup>o</sup> del Decreto Ley N.<sup>o</sup> 19990 y el artículo 3<sup>o</sup> del Decreto Ley N.<sup>o</sup> 25967.
- 8.* De la Resolución N.<sup>o</sup> 23125-A-579-CH-88-PJ-DPP-SGP-SSP-1988, de fecha 23 de marzo de 1988, a fojas 2, se advierte que el demandante percibe pensión de jubilación a partir del 20 de febrero de 1987, correspondiéndole el beneficio de la pensión mínima establecido por el artículo 1<sup>o</sup> de la Ley N.<sup>o</sup> 23908, hasta el 18 de diciembre de 1992, fecha en que entró en vigencia el Decreto Ley N.<sup>o</sup> 25967.
9. En cuanto al modo de determinar la pensión, deberá tenerse en cuenta el sueldo mínimo vital vigente hasta el 31 de julio de 1990, sustituido según el Decreto Supremo N.<sup>o</sup> 054-90-TR por el Ingreso Mínimo Legal, el mismo que sólo para estos efectos deberá entenderse sustituido a partir del 09 de febrero de 1992 por la Remuneración Mínima



## TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

Vital establecida por el Decreto Supremo N.º 003-92-TR. En todos los casos deberá aplicarse el principio valorista contenido en el artículo 1236º del Código Civil.

10. Asimismo, según el criterio establecido en el STC N.º 065-2002-AA/TC, en los casos en los cuales se evidencie el incumplimiento de pago de la pensión, por una inadecuada aplicación de las normas vigentes en la fecha de la contingencia, debe aplicarse a las pensiones devengadas, la tasa de interés legal establecida en el artículo 1246º del Código Civil, y cumplirse con el pago, en la forma y modo establecido por el artículo 2.º de la Ley N.º 28266.

### Del reajuste de las pensiones

11. El artículo 4º de la Ley N.º 23908 señala que “el reajuste de las pensiones a que se contrae el artículo 79º del Decreto Ley N.º 19990 y artículos 60º a 64º de su Reglamento se efectuará con *prioridad* trimestral teniéndose en cuenta las variaciones en el costo de vida de vida que registra el índice de precios al consumidor correspondientes a la zona urbana de Lima”.
12. El artículo 79º del Decreto Ley N.º 19990 prescribe que los reajustes de las pensiones otorgadas serán fijados, previo estudio actuarial, teniendo en cuenta las variaciones en el costo de vida y que en ningún caso podrá sobrepasarse el límite señalado en el artículo 78º, por efecto de uno o más reajustes, salvo que dicho límite sea a su vez reajustado. Igualmente, debe tenerse presente que los artículos 60º a 64º de su Reglamento también se refieren a que dicho reajuste se efectuará teniendo en cuenta las variables de la economía nacional.
13. Por tanto, este Tribunal considera necesario precisar que el referido reajuste de las pensiones está condicionado a factores económicos externos y al equilibrio financiero del Sistema Nacional de Pensiones, y que no se efectúa en forma indexada o automática. Lo señalado fue previsto desde la creación del sistema y posteriormente recogido por la Segunda Disposición Final y Transitoria de la Constitución de 1993, que establece que el reajuste periódico de las pensiones que administra el Estado, se atiende con arreglo a las previsiones presupuestarias.
14. La petición del pago de intereses que las pensiones no pagadas de acuerdo a ley han generado, debe ser amparada según lo expuesto en el artículo 1246º y siguientes del Código Civil.

Por los fundamentos expuestos, el Tribunal Constitucional, con la autoridad que la Constitución Política del Perú le confiere,

**TRIBUNAL CONSTITUCIONAL**

EXP. N.º 4406-2004-AA/TC  
LAMBAYEQUE  
FRANCISCO FIGUEROA DÍAZ

**HA RESUELTO**

1. Declarar **FUNDADA** la demanda.
2. Ordenar que la demandada cumpla con reajustar la pensión de jubilación del demandante de acuerdo con los criterios de la presente sentencia, y abonar los devengados e intereses legales que correspondan en la medida que en ejecución de sentencia, no se verifique el cumplimiento de pago de la pensión mínima de la Ley N.º 23908, durante el período de su vigencia.
3. **INFUNDADA** en cuanto al reajuste automático de la pensión de jubilación.
4. Ordenar que los intereses se paguen conforme al fundamento 14 supra.

Publíquese y notifíquese

SS.

**BARDELLI LARTIRIGOYEN  
GONZALES OJEDA  
GARCÍA TOMA**

W

*Bardelli*  
*Gonzales O*

**Lo que certifico:**

Daniel Figallo Rivadeneira  
RETARIO RELATOR (e)