



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 04336-2015-PA/TC
SANTA
ANTONIA PONTE BONIFACIO

RAZÓN DE RELATORÍA

La resolución recaída en el Expediente 04336-2015-PA/TC es aquella que declara declaran **INFUNDADO** el recurso de agravio constitucional y está conformada por los votos de los magistrados Sardón de Taboada, Ledesma Narváez y Espinosa-Saldaña Barrera, este último convocado a dirimir la discordia suscitada en autos. Se deja constancia de que los magistrados concuerdan en el sentido del fallo y la resolución alcanza los tres votos conformes, tal como lo prevé el artículo 11, primer párrafo del Reglamento Normativo del Tribunal Constitucional en concordancia con el artículo 5, cuarto párrafo de su Ley Orgánica.

Dicha resolución va acompañada del voto singular del magistrado Blume Fortini.

Lima, 18 de octubre de 2018.

S.



Janet Otárola Santillana
Secretaria de la Sala Segunda



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC
SANTA
ANTONIA PONTE BONIFACIO

VOTO DEL MAGISTRADO SARDÓN DE TABOADA

No concuerdo con el fallo del voto del magistrado Blume Fortini por lo siguiente:

Mediante el recurso de agravio constitucional (RAC), la parte demandante solicita que se liquiden los intereses legales conforme al artículo 1246 del Código Civil, empleando la tasa de interés legal efectiva y no el interés legal simple.

Al respecto, debe indicarse que este Tribunal, mediante el auto emitido en el Expediente 2214-2014-PA/TC, ha establecido en calidad de doctrina jurisprudencial vinculante, aplicable incluso a los procesos judiciales en trámite o en etapa de ejecución, que el interés legal aplicable en materia pensionable no es capitalizable, conforme al artículo 1249 del Código Civil. Por tanto, el hecho de que se establezca que la liquidación de los intereses legales se efectúe conforme a la Ley de Presupuesto del Sector Público para el año fiscal 2013, a la Ley 29951 y a la Casación 5128-2013, es decir, teniendo en cuenta la prohibición contenida en el mencionado artículo 1249 del Código Civil, no supone que la sentencia de vista se esté ejecutando de manera defectuosa.

Por estos motivos, considero que debe declararse **INFUNDADO** el recurso de agravio constitucional presentado por la parte demandante.

S.

SARDÓN DE TABOADA

Lo que certifico:

JANET OTÁROLA SANTILLANA
Secretaria de la Sala Segunda
TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC
SANTA
ANTONIA PONTE BONIFACIO

VOTO DE LA MAGISTRADA LEDESMA NARVÁEZ

Con el debido respeto por la decisión del magistrado Blume Fortini, disiento del fallo de la ponencia por los siguientes fundamentos:

1. El recurso de agravio constitucional tiene por objeto que se ordene a la demandada liquidar los intereses generados por las pensiones devengadas del demandante, con arreglo al artículo 1246 del Código Civil, empleando la tasa de interés legal efectiva capitalizable y no el interés simple.
2. Empero, este Tribunal mediante el auto emitido en el Expediente 2214-2014-PA/TC ha establecido en calidad de doctrina jurisprudencial vinculante, aplicable incluso a los procesos judiciales en trámite o en etapa de ejecución, que el interés legal aplicable en materia pensionable no es capitalizable, conforme al artículo 1249 del Código Civil. Por tanto, el hecho de que se establezca que la liquidación de los intereses legales se efectúe conforme a la Ley de Presupuesto del Sector Público para el año fiscal 2013, a la Ley 29951 y a la Casación 5128-2013, es decir, teniendo en cuenta la prohibición contenida en el mencionado artículo 1249 del Código Civil, no supone que la sentencia de vista se esté ejecutando de manera defectuosa.

Por tales fundamentos, mi voto es porque se declare **INFUNDADO** el recurso de agravio constitucional.

S.

LEDESMA NARVÁEZ

Lo que certifico:



JANET OTÁRDIA CANTILLANA
Secretaria de la Sala Segunda
TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC
SANTA
ANTONIA PONTE BONIFACIO

VOTO DEL MAGISTRADO ESPINOSA-SALDAÑA BARRERA

Coincido con los votos emitidos por los magistrados Ledesma Narváez y Sardón de Taboada, en la medida que declaran infundado el recurso de agravio constitucional, por los motivos allí expuestos.

En todo caso considero pertinente precisar, a mayor abundamiento, que el criterio jurisprudencial contenido en el caso Puluche Cárdenas, STC Exp. n.º 02214-2014-PA, no pone en discusión los alcances o el contenido constitucionalmente protegido del derecho fundamental a la pensión, pues este únicamente se refiere a la forma en que debe determinarse los intereses legales correspondientes.

S.

ESPINOSA-SALDAÑA BARRERA

Lo que certifico:

JANET OTÁROLA CANTILLANA
Secretaria de la Sala Segunda
TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

VOTO DEL MAGISTRADO BLUME FORTINI

VISTO

El recurso de agravio constitucional interpuesto por doña Antonia Ponte Bonifacio contra la resolución de fojas 656, de fecha 28 de mayo de 2015, expedida por la Primera Sala Civil de la Corte Superior de Justicia del Santa, que declaró que los intereses legales deben ser liquidados en atención al artículo 1249 del Código Civil; y,

ATENDIENDO A QUE

1. En la etapa de ejecución del proceso de amparo seguido contra la Oficina de Normalización Previsional (ONP) se le ordenó a esta que cumpla con ejecutar la sentencia de vista expedida por la Primera Sala Civil de la Corte Superior de Justicia del Santa, de fecha 25 de junio de 2009 (f. 107), mediante la cual se dispuso que se reconozca a favor de la demandante 26 años y 8 meses de aportes, con el abono de las pensiones devengadas e intereses legales a que hubiere lugar.
2. En cumplimiento del citado mandato judicial, la demandada expidió la Resolución 72029-2009-ONP/DPR.SC/DL 19990, de fecha 8 de setiembre de 2009 (f. 125), en la que se dispuso reconocer a la demandante 26 años y 8 meses de aportaciones al Sistema Nacional de Pensiones y otorgarle pensión de jubilación por la suma de S/ 208 327.34 soles oro, a partir del 1 de agosto de 1984, la misma que al 1 de mayo de 1990 asciende a la suma de S/ 2.10 nuevos soles y que se encuentra actualizada a la fecha de expedición de la resolución en la suma de S/ 415.00 nuevos soles; además del monto de S/ 103.75 nuevos soles por concepto de bonificación por edad avanzada.
3. Mediante escrito de fecha 30 de octubre de 2009 (f. 151), la actora observa la mencionada resolución manifestando que debe efectuarse un nuevo cálculo de su pensión inicial a partir del 1 de agosto de 1984, teniendo en cuenta los 26 años y 8 meses de aportaciones y solicita que se liquiden los devengados e intereses legales desde el 1 de agosto de 1984 hasta el 30 de junio de 1991 aplicando el principio valorista contenido en el artículo 1236 del Código Civil.
4. Tanto en primera como en segunda instancia se declaró fundada la observación de la recurrente y se ordenó a la ONP que efectúe una nueva liquidación con el valor actualizado, teniendo como factor la suma de S/ 72.00, a partir del 1 de agosto de 1984 hasta el 30 de junio de 1991.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

5. Mediante el Informe Técnico (f. 469), la demandada manifestó que procedió a calcular el monto de los devengados aplicando el factor de actualización a la suma de S/ 72.00 nuevos soles, por el periodo del 1 de agosto de 1985 al 30 de abril de 1990, generándose un devengado por actualización, ascendente a S/ 4 675.38; y que se calculó el monto del interés legal desde el 1 de julio de 1991 hasta el 4 de julio de 2013, resultando la suma de S/ 15 066.34.
6. Por escrito, de fecha 28 de agosto de 2013 (f. 542), la demandante formula observación respecto de la liquidación mencionada en el considerando precedente, manifestando que los devengados no se han liquidado desde la fecha de la contingencia con el valor actualizado y que los intereses deben ser liquidados aplicando la tasa de interés legal efectiva, conforme al artículo 1246 del Código Civil.
7. En primera y segunda instancia se declaró fundada la observación de la actora y se dispuso que la ONP efectúe una nueva liquidación de los devengados e intereses legales con el valor actualizado. Sin embargo, mediante Resolución de fecha 12 de marzo de 2015 (f. 633), se resolvió poner en conocimiento de las partes que se varió el criterio respecto de la aplicación de la 97 Disposición Complementaria y Final de la Ley 29951; por lo tanto, se requirió a la ONP que liquide las pensiones devengadas de la demandante a partir del 1 de agosto de 1984, previa actualización de la moneda y teniendo como factor de actualización la remuneración mínima vital equivalente a S/ 72.00, y que la liquidación de los intereses legales se efectúe de acuerdo a lo dispuesto en los artículos 1242 y siguientes del Código Civil, incluyendo el artículo 1249 del citado código, a partir del 1 de julio de 1991 hasta el día de pago del capital.
8. Mediante escrito de fecha 20 de marzo de 2015 (f. 639), la demandante apela el extremo referido a la liquidación de los intereses legales, manifestando que los mismos deben liquidarse aplicando la tasa de interés legal efectiva, a partir del 1 de julio de 1991 hasta la fecha de su pago efectivo. La Sala superior revisora confirmó la apelada y dispuso que los intereses legales se liquiden conforme a la Ley 29951.
9. En la Resolución 0201-2007-Q/TC, se estableció que de manera excepcional puede aceptarse la procedencia del recurso de agravio constitucional (RAC) cuando se trata de proteger la ejecución en sus propios términos de sentencias estimatorias emitidas en procesos constitucionales por parte del Poder Judicial.

La procedencia excepcional del RAC en este supuesto tiene por finalidad restablecer el orden jurídico constitucional, correspondiendo al Tribunal Constitucional valorar el grado de incumplimiento de las sentencias estimatorias



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

cuando en fase de ejecución el Poder Judicial no cumple dicha función. Asimismo, los órganos jurisdiccionales correspondientes se limitarán a admitir el recurso de agravio constitucional, teniendo el Tribunal habilitada su competencia ante la negativa del órgano judicial, vía el recurso de queja a que se refiere el artículo 19 del Código Procesal Constitucional.

10. Mediante su recurso de agravio constitucional, la demandante solicita que se liquiden los intereses legales conforme al artículo 1246 del Código Civil, utilizando la tasa de interés legal efectiva y sin aplicación de la Ley 29951 que, en concordancia con el artículo 1249 del Código Civil, establece que el interés legal pensionario no es capitalizable.
11. En las Sentencias 0003-2013-PA/TC, 0004-2013-PI/TC y 0023-2013-PI/TC, sobre la Ley de Presupuesto Público del año 2013, este Tribunal Constitucional precisó la naturaleza y alcances de las leyes de presupuesto público estableciendo, principalmente, sus características de especialidad y anualidad. Con relación a esto último especificó lo siguiente en su fundamento 29:

Dada la periodicidad anual de la Ley de Presupuesto, toda disposición legal que ella contenga, cuya vigencia supere, expresa o implícitamente, el período anual respectivo, o que establezca una vigencia ilimitada en el tiempo, es *per se* incompatible con el artículo 77 de la Ley Fundamental, como igualmente es inconstitucional, por sí mismo, que en la Ley de Presupuesto se regule un contenido normativo ajeno a la materia estrictamente presupuestaria.

En tal sentido, es claro que el contenido de todas las normas que regula una ley de presupuesto solo tiene efecto durante un año; y solo debe regular la materia presupuestaria, pues son estas dos características –adicionales a su procedimiento de aprobación– las condiciones para su validez constitucional a nivel formal.

12. La Nonagésima Séptima Disposición Complementaria de la Ley de Presupuesto del Sector Público para el año fiscal 2013 (Ley 29951) dispone lo siguiente:

Dispóngase, a partir de la vigencia de la presente Ley, que el interés que corresponde pagar por adeudos de carácter previsional es el interés legal fijado por el Banco Central de Reserva del Perú. El referido interés no es capitalizable de conformidad con el artículo 1249 del Código Civil y se devenga a partir del día siguiente de aquel en que se produjo el incumplimiento hasta el día de su pago efectivo, sin que sea necesario que el acreedor afectado exija judicial o extrajudicialmente el incumplimiento de la obligación o pruebe haber sufrido daño alguno. Asimismo, establézcase que los procedimientos administrativos, judiciales en trámite o en etapa de ejecución, o cualquier adeudo previsional pendiente de pago a la fecha, se adecuará a lo establecido en la presente disposición.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

13. En principio, es claro que el mandato contenido en la citada disposición complementaria estuvo vigente durante el año 2013 y, por lo tanto, solo podía tener efecto durante dicho año, esto es desde el 1 de enero al 31 de diciembre de dicho periodo presupuestal.
14. Sin embargo, y como es de verse, su contenido precisa el tipo de interés aplicable a la deuda pensionaria; es decir, no regula una materia presupuestaria, sino su finalidad específica es establecer la forma cualitativa del pago de intereses de este tipo específico de deudas. Esta incongruencia de su contenido evidencia la inexistencia de un nexo lógico e inmediato con la ejecución del gasto público anual y, por lo tanto, una inconstitucionalidad de forma por la materia regulada.
15. Cabe precisar que el Sistema Nacional de Pensiones, en tanto sistema de administración estatal de aportaciones dinerarias para contingencias de vejez, se solventa, en principio, con la recaudación mensual de aportes a cargo de la Sunat y la rentabilidad que produzcan dichos fondos. A ello se adicionan los fondos del tesoro público que el Ministerio de Economía y Finanzas aporta y otros ingresos que pueda recibir el Fondo Consolidado de Reservas Previsionales.
16. En tal sentido, aun cuando la Ley de Presupuesto Público debe incluir el gasto que supone la ONP como entidad pública para su funcionamiento, ello no termina por justificar, razonablemente, la incorporación de una disposición regulatoria de un tipo de interés específico para el pago de la deuda pensionaria, pues la norma en sí misma escapa a la especial materia regulatoria de este tipo de leyes.
17. En otras palabras, aun cuando es cierto que la ONP como entidad estatal genera gasto público que corresponde incluir en la Ley de Presupuesto (planilla de pago de trabajadores, pago de servicios, compra de bienes, entre otros gastos); dicho gasto, en sí mismo, no es otro que el costo que asume el Estado peruano para la concretización del derecho fundamental a la pensión a favor de todos los ciudadanos a modo de garantía estatal, esto en claro cumplimiento de sus obligaciones internacionales de respeto de los derechos protegidos por la Convención Americana de Derechos Humanos y de garantizar su efectividad a través de medidas legislativas u otro tipo de medidas estatales (artículos 1 y 2 de la Convención Americana de Derechos Humanos).
18. Por ello, la inclusión de una disposición que regula la forma cualitativa del pago de los intereses pensionarios, no guarda coherencia con la materia presupuestal pública a regularse a través de este tipo especial de leyes, lo cual pone en evidencia la existencia de una infracción formal que traduce en inconstitucional la nonagésima séptima disposición complementaria de la Ley de Presupuesto del Sector Público



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

para el año fiscal 2013, pues su texto incorpora al ordenamiento jurídico una materia ajena a la presupuestaria como disposición normativa. Siendo ello así, su aplicación resulta igualmente inconstitucional.

19. En el caso de las deudas pensionarias reclamadas a propósito de los procesos constitucionales de amparo, se advierte la presencia de dos características particulares: a) el restablecimiento de las cosas al estado anterior. El proceso constitucional está destinado a restituir las cosas al estado anterior a la lesión del derecho a la pensión, lo que implica que el juez constitucional, además de disponer la nulidad del acto u omisión lesiva, debe ordenar a la parte emplazada la emisión del acto administrativo reconociendo el derecho a la pensión a favor del demandante; y b) el mandato de pago de prestaciones no pagadas oportunamente. En la medida que el derecho a la pensión genera una prestación dineraria, corresponde que dicha restitución del derecho incluya un mandato de pago de todas aquellas prestaciones no pagadas en su oportunidad.
20. Esta segunda cualidad particular de las pretensiones pensionarias en los procesos constitucionales, a su vez plantea una problemática producto del paso del tiempo: la pérdida del valor adquisitivo de la acreencia dependiendo de cuán lejano se encuentre la fecha de la regularización del pago de la prestación pensionaria. Esta situación –consecuencia directa del ejercicio deficiente de las facultades de la ONP y, por lo tanto, es imputable exclusivamente a ella– genera en el acreedor pensionario un grado de aflicción producto de la falta de pago de su pensión, que supone en el aportante/cesante sin jubilación no recibir el ingreso económico necesario para solventar sus necesidades básicas de alimentación, vestido e incluso salud (sin pensión no hay lugar a prestación de seguridad social) durante el tiempo que la ONP omita el pago y se demuestre judicialmente si tiene o no derecho al acceso a la pensión.
21. El legislador mediante la Ley 28266, publicada el 2 de julio de 2004, inició la regulación de los intereses previsionales aparejándolos a la tasa de interés legal fijada por el Banco Central de Reserva del Perú. La citada disposición estableció lo siguiente:

Establécese que el pago de devengados, en caso de que se generen para los pensionistas del Decreto Ley N° 19990 y regímenes diferentes al Decreto Ley N° 20530, no podrán fraccionarse por un plazo mayor a un año. Si se efectuara el fraccionamiento por un plazo mayor a un año, a la respectiva alícuota deberá aplicársele la tasa de interés legal fijada por el Banco Central de Reserva del Perú.

El Ministerio de Economía y Finanzas efectúa las provisiones presupuestales a que haya lugar.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

Como es de verse, para el legislador el pago de las pensiones devengadas –no pagadas oportunamente producto de la demora del procedimiento administrativo de calificación o de la revisión de oficio– que superaran en su programación fraccionada un año desde su liquidación, merecen el pago adicional de intereses conforme a la tasa fijada por el Banco Central de Reserva del Perú. Al respecto, es necesario precisar que el BCR regula dos tipos de tasas de interés a fin de establecer la referencia porcentual que corresponde imputar a deudas de naturaleza civil (tasa de interés efectiva) y laboral (tasa de interés laboral o nominal), esto en virtud de lo dispuesto en el artículo 1244 del Código Civil y el artículo 51 de su Ley Orgánica (Ley 26123).

22. Hasta aquí, lo dicho no hace más que identificar que las deudas previsionales por mandato del legislador, vencido el año de fraccionamiento sin haberse podido liquidar en su totalidad, genera un interés por el incumplimiento, pero ¿cuál es la naturaleza jurídica del interés que generan las deudas pensionarias?
23. En nuestro ordenamiento jurídico, las reglas sobre el incumplimiento de obligaciones se encuentran establecidas en el Código Civil. Estas reglas aplicables a las relaciones entre privados sirven de marco regulatorio general para la resolución de conflictos o incertidumbres jurídicas que se planteen en el desarrollo de dichas relaciones jurídicas. Si bien es cierto que las controversias que se evalúan a través de los procesos constitucionales no pueden resolverse en aplicación del Derecho Privado, ello no impide que el juez constitucional analice dichas reglas a fin de identificar posibles respuestas que coadyuven a la resolución de controversias en las que se encuentren involucrados derechos fundamentales. Ello, sin olvidar que su aplicación solo es posible si dichas reglas no contradicen los fines esenciales de los procesos constitucionales de garantizar la primacía de la Constitución y la vigencia efectiva de los derechos constitucionales (artículo II del Título Preliminar del Código Procesal Constitucional).
24. Así, el artículo 1219 del Código Civil establece cuáles son los efectos de las obligaciones contraídas entre el acreedor y deudor:

Es efecto de las obligaciones autorizar al acreedor para lo siguiente:

- 1.- Emplear las medidas legales a fin de que el deudor le procure aquello a que está obligado.
- 2.- Procurarse la prestación o hacérsela procurar por otro, a costa del deudor.
- 3.- Obtener del deudor la indemnización correspondiente.
- 4.- Ejercer los derechos del deudor, sea en vía de acción o para asumir su defensa, con excepción de los que sean inherentes a la persona o cuando lo prohíba la ley. El acreedor para el ejercicio de los derechos mencionados en este inciso, no necesita recabar previamente autorización judicial, pero deberá hacer citar a su deudor en el juicio que promueva.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

En la misma línea, el artículo 1152 del Código Civil dispone lo siguiente ante el incumplimiento de una obligación de hacer por culpa del deudor:

[...] el acreedor también tiene derecho a exigir el pago de la indemnización que corresponda.

Finalmente, el artículo 1242 del mismo código regula los tipos de intereses aplicables a las deudas generadas en el territorio peruano. Así:

El interés es compensatorio cuando constituye la contraprestación por el uso del dinero o de cualquier otro bien.

Es moratorio cuanto tiene por finalidad indemnizar la mora en el pago.

25. Como es de verse, nuestra legislación civil establece como una de las consecuencias generales del incumplimiento de obligaciones, el derecho legal a reclamar una indemnización, y precisa que en el caso de deudas pecuniarias no pagadas a tiempo se generan intereses moratorios, cuya finalidad es resarcir al acreedor por la demora en la devolución del crédito.
26. Conforme lo hemos precisado *supra*, la tutela judicial del derecho a la pensión genera dos mandatos, uno destinado al reconocimiento de la eficacia del derecho por parte del agente lesivo (ONP), para lo cual se ordena la emisión de un acto administrativo cumpliendo dicho fin; y otro destinado a restablecer el pago de la pensión (prestación económica), lo que implica reconocer también las consecuencias económicas generadas por la demora de dicho pago a favor del pensionista, a través de una orden adicional de pago de intereses moratorios en contra del agente lesivo, criterio establecido en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional desde la emisión de la Sentencia 0065-2002-PA/TC.
27. Es importante recordar que el derecho a la pensión es de naturaleza alimentaria, por lo que su lesión continuada, producto de la falta de pago de la pensión, genera una aflicción negativa en los últimos años de vida del aportante/cesante sin jubilación dada la ausencia de solvencia económica para la atención de sus necesidades básicas de alimentación, vestido y salud. Es este hecho el que sustenta la orden de reparación vía la imputación del pago de intereses moratorios.
28. En tal sentido, se aprecia que los intereses que provienen de las deudas previsionales y que son consecuencia directa del pago tardío generado por el deficiente ejercicio de las competencias de la ONP, son de naturaleza indemnizatoria, pues tienen por finalidad compensar el perjuicio ocasionado en el pensionista por el retardo del pago de la pensión a la que tenía derecho, esto por



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

cumplir los requisitos exigidos por ley y que se han demostrado en un proceso judicial.

29. También es importante dejar en claro que el hecho de que la ONP, a propósito de un deficiente ejercicio de sus funciones exclusivas de calificación y pago de prestaciones pensionarias, lesione el derecho a la pensión y como consecuencia de dicho accionar –o eventual omisión–, genere un pago tardío de dichas prestaciones, ello en modo alguno traslada la responsabilidad de dicha demora hacia el Fondo Consolidado de Reservas Previsionales, en la medida que en los hechos, este fondo es objeto de administración y no participa ni revisa el ejercicio de las funciones de la ONP, por lo que no genera –ni puede generar– acciones ni omisiones lesivas del citado derecho.

Al respecto, es necesario precisar que la Ley de Procedimientos Administrativos General (Ley 27444), establece la responsabilidad patrimonial de las entidades públicas al señalar lo siguiente:

Artículo 238.1.- Sin perjuicio de las responsabilidades previstas en el Derecho común y en las leyes especiales, las entidades son patrimonialmente responsables frente a los administrados por los daños directos e inmediatos causados por los actos de la administración o los servicios públicos directamente prestados por aquellas.

Artículo 238.1.- El daño alegado debe ser efectivo, valuable económicamente e individualizado con relación a un administrado o grupo de ellos.

30. Es por ello que, únicamente, el citado fondo responde –y debe responder en exclusividad– por el pago de la pensión y/o eventuales devengados y reintegros provenientes de un nuevo y correcto cálculo de dicha prestación, en tanto que la ONP debe responder y asumir la responsabilidad del pago de los intereses generados por dicho pago tardío (mora), como entidad pública legalmente competente para calificar y otorgar el pago de pensiones del Sistema Nacional de Pensiones, al ser la responsable de la lesión del derecho fundamental a la pensión. Esto quiere decir que la ONP, a través de sus fondos asignados anualmente y/o fondos propios, es quien debe responder por el pago de los intereses generados a propósito del ejercicio deficiente de sus facultades para asumir, independientemente, el pago de dicho adeudo, sin que ello afecte al Fondo Consolidado de Reservas Previsionales.
31. Ahora bien, teniendo en cuenta la naturaleza indemnizatoria de los intereses previsionales, es necesario determinar cuál es el tipo de tasa de interés aplicable para su determinación.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

32. El Banco Central de Reserva (BCR), por mandato del artículo 84 de la Constitución, es el órgano constitucional encargado de regular la moneda y el crédito financiero. Asimismo, por mandato del artículo 1244 del Código Civil, de la Ley 28266 y del Decreto Ley 25920, es el órgano estatal facultado para establecer las tasas de interés aplicables a las deudas de naturaleza civil, previsional y laboral.

Aquí cabe puntualizar que la regulación del interés laboral viene a constituir la excepción a la regla general del interés legal, dado que por mandato del Decreto Ley 25920, el legislador ha preferido otorgar un tratamiento especial para el pago de intereses generados por el incumplimiento de obligaciones laborales a fin de evitar un perjuicio económico al empleador con relación a la inversión de su capital, fin constitucionalmente valioso tan igual que el pago de las deudas laborales. Sin embargo, esta situación particular no encuentra justificación similar en el caso de deudas previsionales, en la medida que el resarcimiento del daño causado al derecho a la pensión no afecta una inversión privada ni el Fondo Consolidado de Reservas Previsionales, conforme se ha precisado en el considerando 26 y 27.

33. Teniendo ello en cuenta, se aprecia que el interés moratorio de las deudas previsionales, en tanto el pago de pensiones no provienen de acreencias producto de un contrato suscrito a voluntad entre el Estado y el aportante (deudas civiles) ni de una relación laboral, será aquel determinado por el Banco Central de Reserva (BCR) a través de la tasa de interés efectiva, en atención a lo establecido en la Ley 28266. Cabe indicar, que dada la previsión legal antes mencionada, los intereses previsionales tampoco se encuentran sujetos a la limitación del anatocismo regulado por el artículo 1249 del Código Civil, pues dicha disposición es exclusivamente aplicable a deudas provenientes de pactos entre privados; y su hipotética aplicación para la resolución de controversias en las que se vean involucrados derechos fundamentales, carece de sustento constitucional y legal.
34. Del contenido de la resolución cuestionada, se aprecia que el *ad quem* ha procedido a declarar la nulidad de la Resolución 14, de fecha 20 de enero de 2014, por cuanto considera que la resolución de primera instancia no ha sido analizada bajo la normativa jurídica vigente.
35. Conforme lo hemos expresado en los considerandos anteriores, la nonagésima séptima disposición complementaria de la Ley de Presupuesto del Sector Público para el año fiscal 2013, se encuentra viciada de inconstitucionalidad, razón por la cual no resulta aplicable para el cálculo de intereses pensionarios. En tal sentido, la emisión de las Resoluciones 64, del 12 de marzo de 2015, y 67, de fecha 28 de mayo de 2015, resultan nulas por haberse basado en una norma inconstitucional.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 04336-2015-PA/TC

SANTA

ANTONIA PONTE BONIFACIO

36. Con la finalidad de evitar la dilación de la ejecución del presente caso, este Tribunal considera necesario ordenar la elaboración de una nueva liquidación de los intereses legales correspondientes a la deuda pensionaria del recurrente, con la aplicación del artículo 1246 del Código Civil y la tasa de interés legal efectiva regulada por el Banco Central de Reserva; y disponer la devolución inmediata del expediente al juez de primer grado a fin de que proceda a efectuar las acciones necesarias para el pago respectivo de dicha deuda previsional.

Por estos considerandos, estimo que se debe

1. Declarar **NULAS** la Resolución 64, del 12 de marzo de 2015 y la Resolución 67, de fecha 28 de mayo de 2015, que declararon infundada la observación de la recurrente; y, en consecuencia, declarar **FUNDADA** la observación formulada respecto de la liquidación de intereses legales.
2. **ORDENAR** al juez de primera instancia que disponga las acciones necesarias para que se elabore una nueva liquidación de intereses legales, utilizando la tasa de interés legal efectiva que implica capitalización de intereses.
3. **DISPONER** la devolución inmediata del presente expediente para el cumplimiento de la sentencia de fecha 25 de junio de 2009 en sus propios términos.

S.

BLUME FORTINI

Lo que certifico:

JANET OTÁROLA PANTILLANA
Secretaria de la Sala Segunda
TRIBUNAL CONSTITUCIONAL