



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 00517-2023-PA/TC  
SANTA  
ROBERTO ORLANDO TELLO  
ZAVALETA

## SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

En Lima, a los 27 días del mes de octubre de 2023, la Sala Primera del Tribunal Constitucional, integrada por los magistrados Monteagudo Valdez, Pacheco Zerga y Ochoa Cardich, pronuncia la siguiente sentencia.

### ASUNTO

Recurso de agravio constitucional interpuesto por don Roberto Orlando Tello Zavaleta contra la resolución de foja 243, de fecha 1 de diciembre de 2022, expedida por la Primera Sala Civil de la Corte Superior de Justicia del Santa, que declaró infundada la demanda de amparo de autos.

### ANTECEDENTES

#### **Demanda**

El recurrente, con fecha 18 de noviembre de 2021, interpuso demanda de amparo contra la Oficina de Normalización Previsional (ONP) con la finalidad de que se le otorgue la bonificación del Fonahpu en la suma de S/ 45.71 mensuales, de conformidad con lo establecido por el Decreto de Urgencia 034-98-FONAHPU, su reglamento aprobado por el Decreto Supremo 082-98-EF y la Ley 27617, el pago de los devengados correspondientes desde el punto de contingencia, esto es, a partir del 1 de marzo de 2009, y el pago de los intereses legales de conformidad con lo establecido en los artículos 1245 y 1246 del Código Civil.

#### **Contestación de la demanda**

La Oficina de Normalización Previsional (ONP) contestó la demanda solicitando que sea declarada infundada al alegar que al actor no le corresponde el pago de la bonificación del Fonahpu toda vez que percibe pensión de jubilación a partir del 1 de marzo de 2009, es decir, en esa fecha recién adquiere el derecho a su pensión; y, además, solicitó la bonificación del Fonahpu con fecha 26 de julio de 2021, es decir, en esa fecha recién solicita el pago de la referida bonificación, no pudiendo aplicarse dichos aspectos a situaciones anteriores a la vigencia de la ley. Siendo así, al demandante no le corresponde el otorgamiento de la bonificación Fonahpu por no encontrarse dentro de los alcances y supuestos regulados por el Decreto de Urgencia 034-98 y demás disposiciones aplicables, ya que a la fecha de vigencia de dichos



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 00517-2023-PA/TC  
SANTA  
ROBERTO ORLANDO TELLO  
ZAVALETA

dispositivos legales no tenía la condición de pensionista como lo exige la ley; y, por lo tanto, no era posible que al darse la Ley 27617 se incorporara dicho beneficio a su pensión, de la cual no gozaba. Precisa, además, que al actor no le corresponde el otorgamiento de la bonificación del Fonahpu ya que la única excepción en la aplicación del Decreto de Urgencia 034-98 es que haya existido una imposibilidad para que el demandante no se pudiera inscribir en los plazos señalados por causa atribuible a la Oficina de Normalización Previsional (ONP), que se da en el supuesto de haber solicitado su pensión antes del mes de junio de 2000 y no fue atendido oportunamente, como se ha establecido en la Casación 7466-2017-La Libertad, Casación 13861-2017-La Libertad y Casación 1032-2015-Lima.

#### **Resoluciones de primer y segundo grado o instancia**

El Primer Juzgado Especializado en lo Civil de Chimbote, con fecha 23 de marzo de 2022 (f. 193), declaró infundada la demanda por considerar que de la revisión de autos queda establecido que si bien es cierto que el demandante tiene la condición de pensionista, conforme a la Resolución 117150-2010-ONP/DPR.SC/DL 19990, de fecha 27 de diciembre de 2010, y que percibe una pensión de jubilación por la suma de S/ 857.36, cumpliéndose así los requisitos establecidos en los literales a) y b) del artículo 6 del Decreto Supremo 082-98-EF; no obstante, es preciso determinar si al demandante le corresponde la aplicación de la excepcionalidad del cumplimiento del literal c) del artículo 6 del Decreto Supremo 082-98-EF, referido a la inscripción voluntaria para acceder a la bonificación del Fonahpu. Y, de autos se advierte, en primer lugar, que el actor solicitó su pensión con fecha posterior a los plazos de inscripción establecidos en la ley, que la pensión fue obtenida con fecha posterior a los plazos de inscripción establecidos en la ley y que el demandante solicitó que se le inscriba en el Fonahpu y se le pague la bonificación con fecha 26 de julio de 2021, conforme es de verse de la solicitud que formulara al jefe de la Oficina de Normalización Previsional (ONP) que corre en los actuados; con lo cual se advierte que la parte demandante no cumple con acreditar la totalidad de los requisitos indicados para atribuir a la ONP su falta de inscripción para acceder al pago de la bonificación del Fonahpu, en principio, porque el actor aún no ostentaba la condición de pensionista cuando los citados plazos de inscripción se encontraban vigentes (23 de julio hasta el 19 de noviembre de 1998 y 29 de febrero hasta el 28 de junio de 2000), el actor previamente no había solicitado su pensión de jubilación; y además no obra documento alguno que acredite la intención o voluntad por parte del accionante para acceder a la bonificación citada. Precisa que el criterio que adopta, en el caso de autos, obedece a lo



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 00517-2023-PA/TC  
SANTA  
ROBERTO ORLANDO TELLO  
ZAVALETA

resuelto por la Tercera Sala de Derecho Constitucional y Social Transitoria de la Corte Suprema de la República en la Sentencia Casatoria 77445-2021-DEL SANTA, de fecha 26 de noviembre de 2021, que constituye precedente judicial vinculante.

La Primera Sala Civil de la Corte Superior de Justicia del Santa, con fecha 1 de diciembre de 2022 (f. 243), confirmó la apelada por considerar que mediante la Resolución 117150-2010-ONP/DPR.SC/DL19990, de fecha 27 de diciembre de 2010, se le otorgó al demandante pensión de jubilación, a partir del 1 de marzo del 2009, por la suma de S/ 857.36. Siendo así, es claro que el demandante cumple con los requisitos establecidos en los incisos a) y b) del artículo 6 del Decreto Supremo 082-98-EF (reglamento); sin embargo, no cumple con el requisito previsto en el inciso c), puesto que este adquirió la condición de pensionista recién a partir del 1 de marzo de 2009, cuando ya habían transcurrido los plazos de inscripción voluntaria para el otorgamiento de la bonificación del Fonahpu, dado que de conformidad con el artículo 1 del Decreto de Urgencia 009-2000, de fecha 28 de febrero de 2000, el plazo para la inscripción en el citado beneficio venció el 27 de junio de 2000 (último periodo de inscripción); consecuentemente, conforme a las reglas vinculantes establecidas en la CASACIÓN 7445-2021-DEL SANTA, al demandante no le corresponde el otorgamiento de la bonificación del Fonahpu.

## FUNDAMENTOS

### Delimitación del petitorio

1. El recurrente interpuso demanda de amparo contra la Oficina de Normalización Previsional (ONP) con la finalidad de que se le otorgue la bonificación del Fonahpu en la suma de S/ 45.71 mensuales, de conformidad con lo establecido por el Decreto de Urgencia 034-98-FONAHPU, su reglamento aprobado por el Decreto Supremo 082-98-EF y la Ley 27617, el pago de los devengados correspondientes desde el punto de contingencia, esto es, a partir del 1 de marzo de 2009, y el pago de los intereses legales de conformidad con lo establecido en los artículos 1245 y 1246 del Código Civil.
2. El beneficio económico del Fonahpu está comprendido dentro del sistema de seguridad social previsto para los pensionistas del régimen del Decreto Ley 19990 (pensiones de invalidez, jubilación, viudez, orfandad, ascendientes) o del Decreto Ley 20530 de las instituciones públicas del



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 00517-2023-PA/TC  
SANTA  
ROBERTO ORLANDO TELLO  
ZAVALETA

Gobierno Central cuyas pensiones son cubiertas con recursos provenientes del tesoro público, previo cumplimiento de los requisitos de ley para acceder a esta bonificación. Por tal motivo, la procedencia de la demanda se sustenta en la defensa del derecho a la seguridad social, conforme a lo previsto en el inciso 21 del artículo 44 del Nuevo Código Procesal Constitucional.

### Consideraciones del Tribunal Constitucional

3. El Decreto de Urgencia 034-98, publicado el *22 de julio de 1998*, en su artículo 1 estableció lo siguiente:

**Artículo 1.-** Créase el Fondo Nacional de Ahorro Público (FONAHPU), cuya rentabilidad será destinada a otorgar bonificaciones a los pensionistas comprendidos en los regímenes del Decreto Ley N° 19990 y a los de las instituciones públicas del Gobierno Central cuyas pensiones totales mensuales no sean mayores de S/. 1,000.00 (Mil y 00/100 Nuevos Soles). El Reglamento establecerá la forma de calcular la bonificación, las incompatibilidades para su percepción y las demás condiciones requeridas para percibirla.

(...)

La participación de los pensionistas en el beneficio proveniente del FONAHPU es de carácter voluntario y se formalizará mediante su inscripción dentro del ciento veinte (120) días de promulgada la presente norma, en los lugares y de acuerdo al procedimiento que al efecto establezca la Oficina de Normalización Previsional (ONP).  
(subrayado agregado)

4. A su vez, el artículo 6 del Decreto Supremo 082-98-EF, publicado el *5 de agosto de 1998*, que aprueba el Reglamento del Decreto de Urgencia 034-98, dispuso lo siguiente:

#### **Artículo 6.- Beneficiarios**

Para ser beneficiario de las bonificaciones que otorga el FONAHPU se requiere:

- a) Ser pensionista de invalidez, jubilación, viudez, orfandad o ascendientes pertenecientes al régimen del Decreto Ley N° 19990, o del Decreto Ley N° 20530 de las instituciones públicas del Gobierno Central cuyas pensiones son cubiertas con recursos



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 00517-2023-PA/TC  
SANTA  
ROBERTO ORLANDO TELLO  
ZAVALETA

- provenientes del Tesoro Público.
- b) Que el monto bruto de la suma total de las pensiones que perciba mensualmente por cualquiera de los regímenes antes mencionados, e independientemente de la entidad pagadora, no sea superior a Un Mil Nuevos Soles (S/. 1,000.00); y,
- c) Inscribirse, voluntariamente dentro del plazo fijado por la norma de creación del FONAHPU, cumpliendo con el procedimiento establecido por la ONP. (subrayado agregado)
5. De conformidad con el artículo 1 del Decreto de Urgencia 009-2000, publicado el *28 de febrero de 2000*, se concedió un plazo extraordinario de ciento veinte días (120), para efectuar un nuevo proceso de inscripción para los pensionistas que no se encuentren inscritos en el Fonahpu siempre que cumplan con los requisitos establecidos en el Decreto de Urgencia 034-98 y su reglamento aprobado por el Decreto Supremo 082-98-EF. Cabe mencionar que el Decreto Supremo 354-2020-EF, que “Aprueba el Reglamento Unificado de las Normas Legales que Regulan el Sistema Nacional de Pensiones”, publicado el *25 de noviembre de 2020*, en su Quinta Disposición Complementaria Transitoria, establece los mismos requisitos para ser beneficiario de la bonificación del Fonahpu, al precisar que el plazo para la inscripción voluntaria venció el 28 de junio de 2000.
6. Por otro lado, la Casación 7445-2021-DEL SANTA, de fecha *26 de noviembre de 2021*, emitida por la Tercera Sala de Derecho Constitucional y Social de la Corte Suprema de Justicia de la República, en su decimoquinto fundamento ha señalado que, de acuerdo con la normativa que regula el Fonahpu, la omisión de la inscripción excluye al pensionista de su goce; sin embargo, establece la inexigibilidad del cumplimiento de este tercer supuesto, como único supuesto de excepción, cuando el pensionista se encontraba impedido de ejercer su derecho de inscripción, por reconocimiento tardío de la pensión. En el fundamento decimoctavo establece, con carácter de precedente vinculante, además del reconocimiento del único supuesto de excepción del cumplimiento del tercer requisito, las reglas jurisprudenciales que deben ser aplicadas a efectos de verificar la responsabilidad de la ONP en la imposibilidad de inscripción del demandante:

*3.- El único supuesto de excepción de cumplimiento del tercer*



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 00517-2023-PA/TC  
SANTA  
ROBERTO ORLANDO TELLO  
ZAVALETA

*requisito, se configura cuando el pensionista se encontraba impedido de ejercer su derecho de inscripción en los plazos establecidos, como consecuencia del reconocimiento tardío (fuera de los plazos de inscripción) de la pensión por parte de la Administración, siempre que la solicitud de pensión y la contingencia, se hayan producido, como máximo, dentro del último plazo de inscripción al FONAHPU.*

*4.- La verificación de la responsabilidad de la ONP en la imposibilidad de la inscripción del demandante requiere el análisis de los siguientes criterios para su otorgamiento:*

- a) Si la solicitud de pensión de jubilación fue presentada con fecha anterior a los plazos de inscripción al mencionado beneficio establecidos en la ley.*
- b) Si la declaración de pensionista del demandante fue obtenida con fecha posterior a los plazos de inscripción al mencionado beneficio establecidos en la ley, siempre que haya obtenido el derecho con anterioridad a dichos plazos.*
- c) Si la notificación de la resolución administrativa que declara la condición de pensionista del demandante fue notificada con posterioridad a los plazos de inscripción al mencionado beneficio establecidos en la ley. (subrayado agregado)*

7. En el presente caso, consta en la Resolución 117150-2010-ONP/DPR.SC/DL19990, de fecha 27 de diciembre de 2010 (f. 2), que la Oficina de Normalización Previsional (ONP) resolvió otorgar al actor pensión de jubilación minera por la suma de S/ 857.36, a partir del 1 de marzo de 2009, por considerar que, en el presente caso, se ha comprobado que el asegurado nació el 28 de noviembre de 1952 y acredita 22 años y 1 mes de aportaciones al 28 de febrero de 2009, fecha de cese de sus actividades laborales, los cuales se laboraron en centros de producción minera, metalúrgicos y siderúrgicos; por lo que cumple con la edad y años de aportaciones requeridos para acceder a una pensión de jubilación minera.
8. Resulta necesario señalar que de conformidad con lo dispuesto en el artículo 80 del Decreto Ley 19990, para efectos de las pensiones de jubilación, el “pago de la pensión” solo comenzará cuando el asegurado –teniendo derecho a la pensión de jubilación, es decir, cuando el asegurado habiendo cumplido con los requisitos de la edad y años de aportaciones para tener derecho a la pensión de jubilación–, cesa en el trabajo (asegurado obligatorio) o deja de percibir ingresos asegurables



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N.º 00517-2023-PA/TC  
SANTA  
ROBERTO ORLANDO TELLO  
ZAVALETA

(asegurado facultativo), pasando a la “condición de pensionista”. Es decir, se tiene la “condición de pensionista” a partir de la fecha de inicio del “pago” de la pensión.

9. En el caso de autos, dado que a la fecha en que venció el nuevo plazo extraordinario de 120 días establecido por el Decreto de Urgencia N.º 009-2000 para efectuar un nuevo proceso de inscripción, esto es, al 28 de junio de 2000, la demandante no tenía la condición de pensionista, condición que recién adquiere el 1 de marzo de 2009, se concluye que no reúne los requisitos establecidos en el Decreto de Urgencia 034-98 y el Decreto Supremo 082-98-EF, para acceder a la bonificación del Fonahpu; por lo que resulta, en el presente caso, irrelevante examinar si se configuró el supuesto de excepción del cumplimiento del literal c) del artículo 6 del Decreto Supremo 082-98-EF, puesto que este examen, conforme a lo establecido en el numeral 3 del fundamento decimotercero de la Casación 7445-2021-DEL SANTA solo es pertinente cuando la solicitud de la pensión y la *contingencia* se hayan producido como máximo, dentro del último plazo de inscripción al Fonahpu (lo que no ha sucedido en el caso del actor), para determinar si el asegurado se encontraba impedido de ejercer su derecho de inscripción.
10. Por consiguiente, toda vez que no se ha vulnerado el derecho a la seguridad social del accionante, la presente demanda debe ser desestimada.

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

### HA RESUELTO

Declarar **INFUNDADA** la demanda.

Publíquese y notifíquese.

SS.

**MONTEAGUDO VALDEZ**  
**PACHECO ZERGA**  
**OCHOA CARDICH**

**PONENTE OCHOA CARDICH**