



## TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

EXP. N° 10661-2006-PA/TC  
LIMA  
PEDRO FORTUNATO VARGAS CAMONES

### SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

En Lima, a los 14 días del mes de febrero de 2007, la Sala Primera del Tribunal Constitucional, integrada por los magistrados Alva Orlandini, Bardelli Lartirigoyen y Mesia Ramírez pronuncia la siguiente sentencia

#### ASUNTO

Recurso de agravio constitucional interpuesto por don Pedro Fortunato Vargas Camones contra la sentencia de la Quinta Sala Civil de la Corte Superior de Justicia de Lima, de fojas 165, su fecha 20 de junio de 2006, que declara improcedente la demanda de amparo de autos.

#### ANTECEDENTES

Con fecha 16 de octubre del 2003, el recurrente interpone demanda de amparo contra AFP Integra, y la Superintendencia de Banca y Seguros alega la vulneración de sus derechos pensionarios reconocidos por la Constitución y la Ley, al impedírsele su libre retorno al Sistema Nacional de Pensiones (SNP), obligándosele a permanecer afiliado a la demandada en virtud de un contrato de afiliación donde no se le informo correctamente.

Las emplazadas proponen excepción de falta de agotamiento de la vía administrativa y contradicen la demanda, alegando que la parte demandante pretende desnaturalizar la acción de amparo, dado que esta no es la vía idónea para declarar nulo un contrato de afiliación; añade que no se ha vulnerado ningún derecho constitucional.

El Quincuagésimo Octavo Juzgado Especializado Civil de Lima, con fecha 13 de octubre del 2004, declara fundada la excepción de falta de agotamiento de la vía administrativa e improcedente la demanda, por considerar que el demandante antes de recurrir a la vía jurisdiccional debió agotar la vía administrativa.

La recurrida por los propios fundamentos de la apelada la confirma.

#### FUNDAMENTOS

1. En la sentencia recaída en el Expediente N.° 1776-2004-AA/TC, este Colegiado ha sentado jurisprudencia sobre la posibilidad de retorno de los pensionistas del SPP al SNP.

En efecto, y tomando como base el artículo 11° de la Norma Fundamental, que consagra el derecho al libre acceso a la pensión, el Tribunal Constitucional ha señalado que es constitucionalmente aceptable el retorno parcial al SNP; es decir, se permite la desafiliación sólo en tres supuestos, los cuales ya se encontraban previstos en la legislación infraconstitucional sobre la materia; a saber:

- a) Si la persona cumplía los requisitos establecidos para acceder a una pensión en



## TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

el SNP antes de trasladarse a una AFP;

- b) Si no existió información para que se realizara la afiliación, y
  - c) Si se están protegiendo labores que impliquen un riesgo para la vida o la salud.
2. En cualquiera de estos supuestos, este Colegiado procederá a declarar fundada la demanda. Sin embargo, el efecto de la sentencia no será la desafiliación automática, sino que se iniciará el trámite de desafiliación ante la propia AFP y la Superintendencia de Banca, Seguros y AFP (SBS). Por este motivo, en cuanto al pedido de desafiliación automática, la demanda se declarará improcedente.
3. En el presente caso, el recurrente aduce que debido a la masiva promoción y a la engañosa propaganda de los promotores me afilie (escrito de demanda de fojas 11); configurándose de este modo un caso de omisión de datos a los usuarios por parte de los demandados.  
Tomando en consideración tales alegatos, el pedido del recurrente se encuentra dentro del supuesto b) indicado en el fundamento 1 de la presente, motivo por el cual se debe declarar fundada la demanda en cuanto al inicio del trámite de desafiliación, y se ha de ordenar que las entidades encargadas de dicho trámite habiliten tal procedimiento a favor del demandante.
4. Respecto a la excepción de falta de agotamiento de la vía administrativa la misma debe desestimarse toda vez que la vulneración es de eminente realización y ejecutada en forma constante y continua.

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

### HA RESUELTO

- 1.- Declarar **FUNDADA** la demanda, por vulneración del derecho al libre acceso a las prestaciones pensionarias. Por ende, ordena que SBS y AFP den inicio, a partir de la notificación de la presente sentencia, al trámite de desafiliación del recurrente, conforme a las pautas establecidas en la STC N.º 1776-2004-AA/TC.
- 2.- Declarar **IMPROCEDENTE** la excepción de falta de agotamiento de la vía administrativa y el pedido de dejar sin efecto, de manera inmediata, la afiliación realizada.

Publíquese y notifíquese.

SS.

ALVA ORLANDINI  
BARDELLI LARTIRIGÖYEN  
MESIA RAMÍREZ

  
Dr. Daniel Figallo Rivadeneyra  
SECRETARIO RELATOR(e)