

2004-15-AP

-10-  
diez

**SEÑORES Y SEÑORAS JUEZAS Y JUECES DE LA HONORABLE CORTE  
CONSTITUCIONAL DE LA REPUBLICA  
DEL ECUADOR:**

JUAN ALBINO LOPEZ GOMEZ, como afectado directo y MARIA PAZ GOMEZ CABRERA, como afectada indirecta, por encontrarme legalmente casada con el primero de los comparecientes, conforme se desprende de la partida de matrimonio que acompaño, ambos en calidad de accionantes, ante Ustedes comedidamente comparecemos y decimos:

En uso de nuestro derecho Constitucional establecido en el artículo 75 de la Constitución de la República y amparados en los artículos 93 ibídem, 52 y siguientes de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, planteamos ACCION POR INCUMPLIMIENTO en los siguientes términos:

**ANTECEDENTES:**

El primer compareciente, de la edad de 79 años, con discapacidad auditiva del 52 % conforme se desprende de la copia certificada del Carnet del Conadis que acompaño y con mi salud bien deteriorada por mi edad como se podrá apreciar de los documentos adjuntos, por lo tanto mi condición es de doble vulnerabilidad.

La segunda de los comparecientes, en calidad de afectada indirecta, debido a que me encuentro en mejor estado de salud que mi esposo JUAN ALBINO LOPEZ GOMEZ, y por lo tanto soy yo, quien me encargo del cuidado del hogar en cuanto al aspecto económico, salud de los comparecientes, alimentación y más necesidades propias de la vida en común.

Señores Jueces Constitucionales, yo Juan Albino López Gómez, soy jubilado patronal del Gobierno Autónomo Descentralizado Provincial del Azuay antes Gobierno Provincial del Azuay, Institución a la cual dedique gran parte de mi vida y fuerza de trabajo, de la cual actualmente, vengo percibiendo una precaria pensión jubilar de CUARENTA DOLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMERICA(\$ 40,00).

**IDENTIFICACION DE LA ENTIDAD ACCIONADA:**

La Institución de quien exijo el cumplimiento mediante la presente acción, es el Gobierno Autónomo Descentralizado Provincial del Azuay, legalmente representado por el Ing. Paul Ernesto Carrasco Carpio y su Procurador Sindico Dr. Edgar Bermeo Paguay.

**NORMA JURIDICA DE LA QUE SOLICITO EL CUMPLIMIENTO:**

La norma del ordenamiento jurídico de la cual solicito el cumplimiento y ha sido incumplida por la entidad accionada, es el artículo 1 del Decreto Presidencial No. 172 del 2009, expedido por el señor Presidente de la República del Ecuador Eco. Rafael Correa Delgado, que claramente establece una obligación clara y expresa para el

Gobierno Autónomo Descentralizado Provincial del Azuay y por supuesto exigible por parte de los titulares de derecho, como lo es el primero de los comparecientes en calidad jubilado patronal, pues la norma citada establece “ *Los ex servidores públicos o jubilados de las entidades del sector público que hasta el 31 de diciembre de 2008 venían percibiendo una pensión jubilar ya sea de los Fondos Privados de Jubilación Complementaria o de Cesantía, bajo cualquier denominación que estos tuvieran, o directamente del presupuesto institucional, pasaran a percibir una transferencia mensual, directa, unilateral y vitalicia con fines de asistencia social y solidaria, en adelante transferencia solidaria, con cargo a su respectivo presupuesto institucional o Presupuesto General del Estado de ser el caso, en los montos y con las limitaciones establecidas en este Decreto.* ”

De esta manera, redundando y haciendo énfasis en el incumplimiento de la norma , mi comparecencia ante vuestra Autoridad, se debe a que por parte de la Institución accionada, se ha dado el incumplimiento de la norma antes invocada, vulnerando el principio de eficacia de la misma, dentro de las tres perspectivas según Prieto Sanchís, desde la perspectiva jurídica, la norma no ha cumplido sus efectos directos e inmediatos que estaba llamada a producir, por cuanto jamás percibí la “ transferencia solidaria”, desde la perspectiva política, considero que el Decreto Ejecutivo referido, tenía como objetivo cumplir lo determinado en el artículo 38 numeral 2 de la Carta Magna, incumplándose el objetivo y resultados sociales y políticos para los cuales fue creada la norma y por último la perspectiva sociológica, por cuanto se incumplió el “ deber ser” de la norma, por el incumplimiento de su destinatario el Gobierno Autónomo Descentralizado Provincial del Azuay.<sup>1</sup>

#### **RECLAMACION PREVIA:**

Previamente a esta acción y tal como lo determina el artículo 54 de la LOGJCC, el primer compareciente, reclame el incumplimiento a la máxima Autoridad de la Institución accionada, conforme se desprende de los documentos que acompaño, sin que hasta la fecha se haya dado cumplimiento al Decreto Presidencial antes referido y más bien la Institución accionada, se limitó a enviar al correo electrónico [ab.moscosojavier@hotmail.es](mailto:ab.moscosojavier@hotmail.es) de mi Abogado defensor Javier Moscoso Cedeño, un archivo PDF que contenía un oficio con número GPA-AJ-2014-0134-OF, dirigido a la Ingeniera María Cecilia Vásquez Directora de Talento Humano, oficio del cual acompaño su impresión, el cual inmotivadamente dice que mi reclamo es improcedente, mi petición es plus petitio y que el Decreto no es con efecto retroactivo, este correo electrónico lo enviaron desde [AAstudillo@azuay.gob.ec](mailto:AAstudillo@azuay.gob.ec).

Del texto del Decreto Presidencial, evidente y claramente se puede apreciar que mi reclamo es procedente, mi petición es conforme a mi derecho establecido en el Decreto Presidencial y que efectivamente su disposición final dice que entrara en vigencia desde

---

<sup>1</sup> (Guía de Jurisprudencia Constitucional Ecuatoriana, 2012)

el 1 de enero del 2009, fecha desde la cual los jubilados debíamos recibir la transferencia solidaria, tal como establece el Decreto Ejecutivo, sin embargo, tal como consta en la reclamación previa que acompañamos, la Institución accionada en lugar de percatarse que han incumplido un Decreto Ejecutivo por casi ya 5 años, dice que el Decreto no es con efecto retroactivo, de ser así, cabría la pregunta ¿ Cuáles son los ex servidores o jubilados que venían percibiendo una pensión jubilar inferior a un salario básico unificado a la fecha de expedición del decreto ?, si este Decreto fuera para lo posterior no hablaría de ex trabajadores o jubilados, sino para los futuros trabajadores o servidores.

### **DERECHOS VULNERADOS POR EL INCUMPLIMIENTO:**

Por el incumplimiento del decreto expedido por el señor Presidente de la Republica antes referido, se han vulnerado además de otros, los siguientes derechos constitucionales, establecidos en la Carta Magna:

Artículo 36.- *“Las personas adultas mayores recibirán atención prioritaria y especializada en los ámbitos público y privado, en especial en los campos de inclusión social y económica, y protección contra la violencia. Se considerarán personas adultas mayores aquellas personas que hayan cumplido los sesenta y cinco años de edad.”*

Artículo 38 numeral 2 *“El Estado establecerá políticas públicas y programas de atención a las personas adultas mayores, que tendrán en cuenta las diferencias específicas entre áreas urbanas y rurales, las inequidades de género, la étnia, la cultura y las diferencias propias de las personas, comunidades, pueblos y nacionalidades; asimismo, fomentará el mayor grado posible de autonomía personal y participación en la definición y ejecución de estas políticas. En particular, el Estado tomará medidas de:...* 2. *Protección especial contra cualquier tipo de explotación laboral o económica. El Estado ejecutará políticas destinadas a fomentar la participación y el trabajo de las personas adultas mayores en entidades públicas y privadas para que contribuyan con su experiencia, y desarrollará programas de capacitación laboral, en función de su vocación y sus aspiraciones.”*

Artículo 82.- *“El derecho a la seguridad jurídica se fundamenta en el respeto a la Constitución y en la existencia de normas jurídicas previas, claras, públicas y aplicadas por las autoridades competentes.”*

### **SEÑALAMIENTO DE LA OBLIGACION CLARA, EXPRESA Y EXIGIBLE:**

El contenido del artículo 1 del Decreto Presidencial No. 172 del 2009, contiene una obligación de hacer clara, pues impone realizar una *“transferencia solidaria mensual, directa, unilateral y vitalicia”*, a los *“jubilados de las entidades del sector público que hasta el 31 de diciembre de 2008 venían percibiendo una pensión jubilar ya sea de los Fondos Privados de Jubilación Complementaria o de Cesantía, bajo cualquier*

*denominación que estos tuvieran, o directamente del presupuesto institucional”, como es el caso del primero de los comparecientes.*

La obligación es expresa, al contemplar quien debe cumplirla, pues en el artículo 1 del decreto Presidencia No. 172 del 2009, dice “...pasaran a percibir... “ “...con cargo a su respectivo presupuesto institucional o Presupuesto General del Estado de ser el caso...”, sin lugar a que se pueda decir que es una obligación tacita o presunta.

La obligación es exigible, pues materialmente puede demandarse mediante la presente acción sin que exista otra vía para exigir su cumplimiento, pues el primero de los comparecientes, es titular del derecho al ser jubilado de una entidad pública como lo es la Entidad accionada, y por lo tanto me corresponde y es posible pedir y exigir su cumplimiento, al existir un claro desinterés de cumplir la perspectiva policita de la eficacia de la norma.

Con esta aclaración exijo que mediante la presente acción se dé cumplimiento a la obligación de la Entidad accionada, a realizar al primero de los comparecientes la transferencia mensual, directa, unilateral y vitalicia con fines de asistencia social y solidaria, denominada transferencia solidaria, en los montos y limitaciones que establece el Decreto Presidencial No. 172 del 2009, esto es por la suma de DOSCIENTOS DIECIOCHO DOLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMERICA (\$ 218,00), y por cuanto se debió cumplir desde el mes de enero del 2010, se cumpla pagando el valor de DOCE MIL SEISCIENTOS TREINTA Y OCHO DOLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMERICA (\$ 12.638,00), valor que corresponde al periodo comprendido desde el mes de enero del 2010 hasta enero del 2015, incluyendo las transferencia por décima tercera y decima cuarta remuneraciones, más los interés legales por la mora, salvo error u omisión liquidado hasta el mes de enero del 2015.

#### **DECLARACION:**

Juan Albino López Gómez declaro que no he presentado otra demanda en contra del Gobierno Autónomo Descentralizado Provincial del Azuay, por la omisión o incumplimiento del Decreto Presidencial No. 172 del 2009, expedido por el señor Presidente de la República del Ecuador Eco. Rafael Correa Delgado, y aclaro que junto con otros jubilados patronales de la Institución accionada, presente una Acción de Protección cuya pretensión no fue la misma.

MARIA PAZ GOMEZ CABRERA, declaro que no he presentado otra demanda en contra de las mismas personas, por las mismas omisiones y con la misma pretensión.

#### **LUGAR DE NOTIFICACIONES Y AUTORIZACION:**

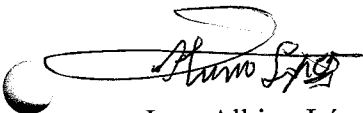
A la Institución requerida se le notificara en las calles Simón Bolívar 4-30 entre Mariano Cueva y Vargas Machuca de la ciudad de Cuenca, o de conformidad con el artículo 8 numeral 4 de la LOGJCC, al correo electrónico [gpa@azuay.gob.ec](mailto:gpa@azuay.gob.ec), teléfono 072842588, Fax 072833527, Casilla Postal No. 4954, datos que constan en la página

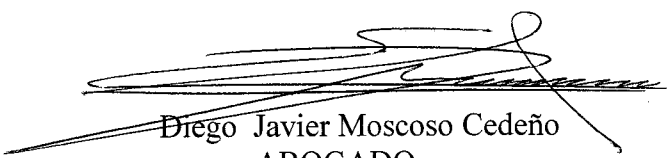
web de la Institución accionada, que pueden ser verificados en <http://www.azuay.gob.ec/contacto>.


Notificaciones que nos correspondan las recibiremos en los correos electrónicos [ab.moscosojavier@hotmail.es](mailto:ab.moscosojavier@hotmail.es) y [andser1986@outlook.es](mailto:andser1986@outlook.es).

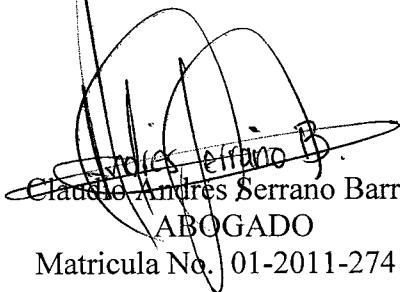
Autorizamos a los Abogados Diego Javier Moscoso Cedeño y Claudio Andrés Serrano Barrera para que nos representen y suscriban cuanto escrito sea necesario para la defensa de nuestros derechos.


Respetuosamente,

  
Juan Albino López Gómez  
C.C: 010028548-1

  
Diego Javier Moscoso Cedeño  
ABOGADO  
Matricula No. 01-2011-199 F.A.A

  
María Paz Gómez Cabrera  
C.C: 010028512-1

  
Claudio Andrés Serrano Barrera  
ABOGADO  
Matricula No. 01-2011-274 F.A.A

CORTE CONSTITUCIONAL SECRETARIA GENERAL	
Recibido el día de hoy...	13 febrero
2015	A las... 14 H02
Por...	JCS
DOCUMENTO...	
X 	
N. SEC. SECRETARIO GENERAL	
Adjexa 58 Fejos	