

C.A. de Santiago

Santiago, catorce de noviembre de dos mil veinticuatro.

**VISTOS Y TENIENDO PRESENTE:**

**PRIMERO:** Que, comparece doña Francesca Vicencio Lobos, abogada, quien recurre de protección en favor de Gustavo Adolfo Riquelme Massardo y en contra de la Administradora de Fondos de Pensiones Modelo S.A, por el acto que considera ilegal y arbitrario consistente en el descuento de la suma de \$62.510.564 de la cual se toma conocimiento con fecha 6 de marzo del año 2024.

Expone con fecha 4 de febrero del año 2021 su representado interpuso demanda en procedimiento ordinario de aplicación general en contra de su ex empleador la Ilustre Municipalidad de Las Condes representada por aquel entonces por don Joaquín Lavín Infante, ante el 1° Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago, bajo la caratula "RIQUELME/LAVIN" y el RIT O-699-2021. Agrega que la naturaleza de la acción descrita en el párrafo anterior dice relación con la declaración de una relación laboral, despido injustificado, nulidad del despido y cobro de prestaciones e indemnizaciones laborales procedimiento que se llevó con normalidad, dictándose sentencia definitiva con fecha 5 de octubre del año 2021 que en lo pertinente resolvió *"III. Que el despido sufrió por el demandante no producido el efecto de poner término a la relación laboral en las condiciones que establece el artículo 162 inciso quinto del Código del Trabajo debiendo en este caso la demandada pagar remuneraciones y demás prestaciones de original laboral desde la fecha de la separación hasta la fecha de su convalidación entendiendo por tal el pago de las*



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

*cotizaciones previsionales del período efectivamente trabajado. Entendiendo que en este caso el demandante no está afiliado al sistemas de AFP deberá en este caso formularse por parte de las demandas en aquella AFP que en este caso haya ganado el proceso de licitación vigente a la fecha que se declare el cumplimiento de la sentencia, a menos que en este caso la demandante acredite afiliación a alguna AFP en el tiempo intermedio. Lo que deberá ser comunicado por intermedio del Tribunal. El mismo pago en este caso de cotizaciones por el Fondo Nacional de Salud y las de Seguro Cesantía conforme a los topes previsionales correspondientes a cada año.”.* Sentencia ejecutoriada y remitida al Juzgado de Cobranza Laboral y Previsional de Santiago con fecha 8 de agosto del año 2023 quien sigue conociendo de la fase de cumplimiento bajo el RIT C-534-2023 bajo la caratula “RIQUELME/LAVIN”.

Refiere que en paralelo su representado ingreso con fecha 8 de mayo del año 2023, reclamación ante el Juzgado de Cobranza Laboral y Previsional de Santiago en contra de Administradora de Fondo de Pensiones Modelo S.A. con la finalidad de que accionar a en contra de la Ilustre Municipalidad de Las Condes para el cobro de las deudas previsionales que le corresponden por sentencia judicial ejecutoriada. Acción interpuesta en contra del ente edilicio bajo el RIT P-30364-2023 del mismo Juzgado con fecha 13 de julio del año 2023, causa que indica actualmente continúa en tramitación, y que después de haberse confeccionado las liquidaciones respectivas y resuelto las objeciones planteadas por el ente municipal, se hace ingreso de un cheque por un monto de \$664.715.329.- con fecha 20 de diciembre del año 2023 y finalmente es con fecha 15 de enero del año 2024 que se certifica que los dineros que hacen referencia fueron transferidos electrónicamente a la Administradora de Pensiones Modelo S.A.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

Refiere que se iniciaron los trámites de recuperación de dichos dineros siendo en dicho proceso que se le informa que el dinero directamente no lo retiene la AFP propiamente tal, sino que, estos pasan a una cuenta denominada “de rezago” y que deben ser traspasados al Instituto de Previsión Social (en adelante IPS) con quien debía gestionar la devolución de dicho dinero.

Alega que mientras se encontraba haciendo todas las consultas y trámites junto a su abogada, sorpresivamente tomó conocimiento que en algún momento fue afiliado a AFP Modelo durante el mes de julio del año 2023 y ante esta situación se dirige personalmente a la recurrida para explique qué está sucediendo, sin respuesta satisfactoria.

Añade que ante lo insólito de lo anterior, hizo inmediatamente una solicitud de desafectación con fecha 30 enero del año 2024, y de la misma manera se realizó un reclamo ante la Superintendencia de Pensiones, situación que a la fecha de la presentación se encuentra todo en Fiscalía de dicha institución pública a la espera de que emita su pronunciamiento a la situación de su afiliación irregular.

Respecto del acto arbitrario e ilegal, señala que su representado toma en conocimiento con fecha 6 de marzo del año 2024 mediante certificado de antecedentes previsionales que existe una cuenta personal que contiene un saldo en pesos de \$602.204.765.- que se encuentran en el Fondo D (denominado como Fondo Conservador), lo que señala no se condice con los montos transferidos por el Juzgado de Cobranza Laboral y Previsional de Santiago fueron de \$664.715.329, por lo que habría un faltante de \$62.510.564.-

Precisa que recién mediante correo electrónico de 14 de marzo, la AFP le informa que “la diferencia que visualiza entre lo que el Poder Judicial indica y lo abonado en tu cuenta obligatoria, se debe a que en dicho



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

monto también está considerado el pago que debe realizar el empleador por concepto de Seguro de Invalidez y Sobrevivencia (SIS), y la comisión correspondiente a la administración de fondos como AFP...”

Estima que es un acto de lo más arbitrario e ilegal, si se considera que se está haciendo un cobro derivado de una afiliación que no se solicitó, donde la AFP Modelo no ha resuelto la solicitud de desafectación y con un pronunciamiento pendiente por parte de la Superintendencia de Pensiones, con la clara negativa de restituir ese dinero a su fondo (que ni siquiera debiese existir) y tampoco existe norma legal alguna que ampare dicho proceder.

Sostiene que se ha vulnerado su garantía constitucional consagrada en el numeral 24 del artículo 19 de la Constitución Política de la República.

Pide que se acoja el presente recurso, restableciendo el imperio del derecho, declarando que se ha vulnerado su derecho de propiedad en los términos expuestos en el presente recurso y ordenar: 1) El reintegro, en el más breve plazo, de los dineros descontados de los fondos previsionales de don Gustavo Riquelme Massardo cuyo monto asciende a la suma de \$62.510.564, más los incrementos legales, a la fecha de reintegro efectivo y 2) Se condene en costas a Administradora de Fondos de Pensiones Modelo S.A.

**SEGUNDO:** Que, en resolución de fecha 8 de abril de 2024, se declaró admisible el recurso interpuesto y se requirió el informe de rigor a la recurrida Administradora de Fondos Modelo S.A.

**TERCERO:** Que evacua el informe requerido, el abogado Rodrigo Montero Atria, en representación de la recurrida, y expone que con fecha 13 de julio de 2023 se inicia causa de cobro por cotizaciones previsionales morosas, AFP Modelo S.A. presentando demanda ejecutiva por cotizaciones previsionales morosas en contra de la Ilustre Municipalidad de



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

las Condes ante el Juzgado de Cobranza Laboral y Previsional de Santiago, seguida en la causa Rit P-30364-2023.

Explica que en la acción de cobranza señalada precedentemente, con fecha 04 de enero de 2024, la Ilustre Municipalidad de Las Condes consigna la cantidad de \$664.715.329 en la cuenta del Juzgado de Cobranza Laboral y Previsional de Santiago, que corresponden a los periodos adeudados entre enero de 2009 a septiembre de 2018.

Refiere que ingresado el monto a la Administradora, se crea una cuenta de capitalización individual a nombre del recurrente, y que a las cotizaciones recuperadas se le realizaron los descuentos por concepto de Seguro de Invalidez Sobrevivencia (SIS), y la comisión correspondiente a la administración de los fondos como AFP.

Sostiene que el recurrente ha ingresado diversas solicitudes a nuestras plataformas, las cuales la administradora ha dado respuesta, entre las que destaca que con fecha 28 de febrero de 2023, se ingresa reclamo normativo, asignado MO-41356, solicitando iniciar acciones de cobranza en contra del empleador 69.070.400-5 Ilustre Municipalidad de Las Condes, en favor del recurrente; con fecha 30 de enero de 2024, se ingresa reclamo normativo, asignado MO-43753, recurrente solicita desafectación de AFP Modelo, ya que se encuentra pensionado en el antiguo régimen, además asegura que no se ha afiliado voluntariamente a esta Administradora, a lo que con fecha 19 de febrero de 2024, como Administradora, solicitaron un pronunciamiento a la Superintendencia de Pensiones, para que instruya el actuar respecto a este, toda vez que se ha cumplido con lo ordenado en Sentencia definitiva en causa Rit O-699-2021, caratulada “RIQUELME / LAVIN”; con fecha 07 de febrero de 2024, abogada representante de recurrente, solicita anulación de la cuenta creada por la Administradora.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNC

Precisa que la solicitud de desafectación se encuentra pendiente, ya que, como se mencionó previamente, están a la espera de las instrucciones de la Superintendencia de Pensiones.

Previas citas legales, concluye que ha actuado conforme a derecho, por lo que no existe en la actualidad ningún acto u omisión arbitrario o ilegal que prive, perturbe o amenace el ejercicio de las garantías constitucionales del Recurrente, solicitando el rechazo del recurso de protección en todas sus partes.

**CUARTO:** Que, según consta de resolución de 26 de abril del presente año 2024, se tuvo por evacuado el informe de la entidad recurrida, disponiéndose se trajeran estos antecedentes en relación. Luego, se procedió a la vista de la causa, escuchándose la intervención oral del apoderado de la parte recurrida.

**QUINTO:** Que el recurso de protección de garantías constitucionales establecido en el artículo 20 de la Constitución Política de la República, constituye jurídicamente una acción de naturaleza cautelar o de emergencia, destinada a amparar el legítimo ejercicio de las garantías y derechos preexistentes, que en esa misma disposición se enumeran, mediante la adopción de medidas de resguardo que se deben tomar ante un acto arbitrario o ilegal que impida, amague o perturbe ese ejercicio.

**SEXTO:** Que, como surge de lo transcrito, es requisito indispensable de la acción cautelar de protección, la existencia de un acto ilegal, esto es, contrario a la ley- o arbitrario, producto del mero capricho de quien incurre en él- y que provoque alguna de las situaciones que se han indicado, afectando una o más de las garantías constitucionales protegidas por el citado artículo 20 del texto constitucional, entre las cuales se encuentra la invocada por la recurrente, prevista en el artículo 19 de la Constitución Política de la República.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRNHC

Además, debe señalarse que el recurso de cautela de derechos constitucionales, constituye un arbitrio destinado a dar protección respecto de derechos que se encuentren indubitados y no discutidos, sin que pueda llegar a constituirse en una instancia de declaración de tales derechos, ya que para ello está la vía del juicio de lato conocimiento, que otorga a las partes en conflicto la posibilidad de discutir, formular alegaciones, rendir pruebas y deducir los recursos que sean del caso.

**SÉPTIMO:** Que, con el objeto de centrar adecuadamente la controversia debe dejarse establecido con claridad cuál es el objetivo preciso que persigue la parte recurrente al ejercer la presente acción cautelar. Ello, teniendo especialmente en consideración lo que se señala en el segundo párrafo del motivo anterior relativo a que esta acción cautelar otorga protección solo a derechos que se encuentren indubitados, no permitiéndosele constituirse en una instancia declarativa de los mismos.

Así, entonces, es preciso recordar el petitorio del libelo que expresa que se le ha vulnerado su derecho de propiedad, por lo que pide se acoja el recurso y se ordene: “1) El reintegro, en el más breve plazo, de los dineros descontados de los fondos previsionales de don Gustavo Riquelme Massardo cuyo monto asciende a la suma de \$62.510.564, más los incrementos legales, a la fecha de reintegro efectivo; y, 2) Se condene en costas a Administradora de Fondos de Pensiones Modelo S.A.”.

**OCTAVO:** Que, constan en los antecedentes los siguientes hechos debidamente establecidos y no discutidos:

a).- En el juicio laboral en procedimiento ordinario de aplicación general, ante el Primer Juzgado de Letras del Trabajo de Santiago, el actor demandó a la Municipalidad de Las Condes, bajo el RIT O-699-2021 y, con fecha 5 de octubre de 2021, se dictó sentencia definitiva que, en lo pertinente declaró : “*III. Que el despido sufrido por el demandante no*



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNC

*produjo el efecto de poner término a la relación laboral en las condiciones que establece el artículo 162 inciso quinto del Código del Trabajo debiendo en este caso la demandada pagar remuneraciones y demás prestaciones de original laboral desde la fecha de la separación hasta la fecha de su convalidación entendiendo por tal el pago de las cotizaciones previsionales del periodo efectivamente trabajado. Entendiendo que en este caso el demandante no está afiliado al sistemas de AFP deberá en este caso formularse por parte de las demandadas en aquella AFP que en este caso haya ganado el proceso de licitación vigente a la fecha que se declare el cumplimiento de la sentencia, a menos que en este caso la demandante acredite afiliación a alguna AFP en el tiempo intermedio. ... El mismo pago en este caso de cotizaciones por el Fondo Nacional de Salud y las de Seguro Cesantía conforme a los topes previsionales correspondientes a cada año.”.*

b).- Con fecha 13 de julio de 2023, AFP Modelo S.A. accionó en contra del Municipio ya indicado, en la causa RIT P-30364-2023, en el mismo tribunal, persiguiendo el cobro de la deuda previsional correspondiente al actor y de conformidad con el literal III de la sentencia ya referida. En esa causa, la parte demandada, una vez confeccionadas las liquidaciones respectivas, procedió a consignar, con fecha 20 de diciembre de 2023, la suma de \$ 664.715.329.- en la cuenta corriente del tribunal.

c).- Con fecha 15 de enero de 2024, se certifica en la causa indicada en el literal anterior, que el monto consignado de \$ 664.715.329.- fue transferido electrónicamente a la Administradora de Fondos de Pensiones Modelo S.A.

d).- En su informe, la administradora recurrida, reconoce haber recibido la suma indicada, procediendo a crear una cuenta de capitalización individual a nombre del recurrente Gustavo Adolfo Riquelme Massardo.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

e).- Al monto con el que se creó la cuenta indicada precedentemente, la AFP recurrida descontó una suma ascendente a \$ 62.510.564.- por lo que la aludida cuenta individual registra un saldo efectivo de \$ 602.204.765.- a la fecha de su apertura.

**NOVENO:** Que, al ser requerido por el actor, de la razón del descuento practicado a los fondos transferidos por el tribunal y previamente consignados en los autos indicados, la AFP recurrida manifestó que ellos obedecieron a los descuentos propios del Seguro de Invalidez Sobrevivencia (SIS) y a la comisión correspondiente a la administración de los fondos como AFP., sin indicar el fundamento legal de estos descuentos, como tampoco el monto efectivo al que cada uno de ellos respectivamente asciende.

**DÉCIMO:** Que, consta de los antecedentes diversas solicitudes que se han formulado en relación con la materia tanto entre el recurrente y la AFP recurrida, así como entre esta última y la Superintendencia de Pensiones. Especial mención ha de hacerse sobre el Oficio C.G. 428 de 19 de febrero de 2024, dirigido por la AFP Modelo a la Superintendencia de Pensiones, por medio del cual se solicita autorización de esta última para dejar sin efecto la afiliación del recurrente a dicha entidad previsional. La respuesta de la entidad fiscalizadora resulta diáfana al concluir en los términos que a continuación se describen:

*“En cuanto al reclamo del afiliado, señala que solicitó su desafectación argumentando que es pensionado del antiguo sistema previsional y que nunca firmó un documento para afiliarse al sistema del D.L. N° 3.500. Indica, además, que la creación de la cuenta a su nombre constituye un acto arbitrario y, por tanto, solicita la devolución de los fondos pagados en exceso, en virtud del procedimiento judicial seguido ante el*



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

*Juzgado de cobranza laboral y previsional de Santiago, en la causa RIT P-30364-2023, por lo que solicita la eliminación de la cuenta.*

*Atendiendo su presentación y el requerimiento del afiliado, se informa que esta Superintendencia está impedida de pronunciarse respecto de lo ordenado por un tribunal de justicia.*

*Lo anterior, en virtud del artículo 76 de la Constitución Política de la República, que dispone: “La facultad de conocer de las causas civiles y criminales, de resolverlas y de hacer ejecutar lo juzgado, pertenece exclusivamente a los tribunales establecidos por la ley. Ni el Presidente de la República ni el Congreso pueden, en caso alguno, ejercer funciones judiciales, avocarse causas pendientes, revisar los fundamentos o contenido de sus resoluciones o hacer revivir procesos fenecidos”.*

*Por tanto, dado que la incorporación del señor Riquelme al sistema de pensiones del D.L. N° 3.500, de 1980, se produjo como consecuencia de la sentencia antes referida, no compete a este organismo fiscalizador pronunciarse sobre su cumplimiento.”.*

De lo transcrito, en el contexto del libelo del recurso, debe reiterarse que lo pedido en el presente arbitrio, no dice relación ni con la materia de la consulta formulada por la AFP, esto es pedir autorización para dejar sin efecto la afiliación del recurrente, como tampoco con la respuesta de la entidad fiscalizadora.

**UNDÉCIMO:** Que, como consecuencia de lo que se lleva dicho, el presente recurso se trata de una acción de cautela de derechos garantizados a nivel constitucional cuya existencia aparece como indubitada y que parecen conculcados de manera suficiente para provocar la actividad jurisdiccional traducida en la adopción de medidas destinadas a restablecer el imperio de esos derechos amagados o perturbados en su legítimo ejercicio. Producto de lo anterior, resulta determinante precisar si las



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

actuaciones denunciadas son "ilegales" o "arbitrarias". Para estos efectos es recomendable definir estos conceptos contenidas en el artículo 20 de la Carta Fundamental, para evaluar si el acto recurrido puede ser calificado de tal.

En cuanto a lo ilegal de los actos imputados al ente previsional, se debe tener presente que éstos lo son, si se han ejecutado en contravención a las normas que integran el ordenamiento jurídico, esto es, no autorizado por el mismo o exigido por el mismo. La evaluación de ilegalidad, por tanto, exige contrastar la decisión o el contenido de los actos cuestionados con el conjunto de normas que integran el derecho nacional.

En lo relativo a la arbitrariedad, se debe entender que un acto es arbitrario en la medida que es contrario a la justicia, la razón o las leyes, dictado sólo por la voluntad o el capricho, es decir, cuando es injusto, irracional, desproporcionado o caprichoso.

**DUODÉCIMO:** Que, el acto que se denuncia como ilegal y arbitrario por el actor, como se ha dicho, consiste en la reiterada negativa de la AFP recurrida a reintegrar a la Cuenta de Capitalización Individual del Sr. Riquelme Massardo, la suma de \$ 65.510.564.- que dedujo del monto total que le fuera transferido por el tribunal, por concepto de las cotizaciones previsionales adeudadas al indicado Sr. Riquelme. Como ya se ha dicho, la suma total ascendente a \$ 664.715.329.- le fue transferida electrónicamente a la AFP, con fecha 15 de enero de 2024 y ella corresponde, según señala la propia AFP, al periodo enero de 2009 a septiembre de 2018, por lo que aún restan periodos por cobrar, por lo que el procedimiento continúa abierto, persiguiendo el pago del saldo faltante.

En el documento acompañado a los antecedentes, denominado dictamen para solución de reclamo de fecha 13 de marzo 2023, referido al reclamo No. 41356, AFP Modelo señala en el acápite "Acciones de



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

regularización”, que la fecha de afiliación del actor es el 2 de enero de 2009, y dispone el inicio de las acciones de cobro. Como se encuentra suficientemente demostrado, el actor no ha suscrito una afiliación a esta AFP Modelo, ella actúa en cumplimiento a la sentencia judicial a que nos hemos ya referido, por lo que no resulta efectivo el hecho de la afiliación del interesado en el año 2009, como tampoco lo es en el último tiempo.

**DÉCIMO TERCERO:** Que, son múltiples y constantes las actuaciones de la AFP que, en el hecho, vulneran las garantías que la carta fundamental garantiza a toda persona, en particular el derecho a la propiedad, alegado por la actora. Esta Corte comparte su juicio, toda vez que la parte recurrida durante un tiempo bastante prolongado ya, obstaculiza y no fundamenta su decisión de haber practicado un importante descuento a los fondos que el tribunal respectivo puso a su disposición.

Como se puede apreciar, el actuar sistemático de la entidad previsional recurrida, tendiente a privar al actor una y otra vez de incorporar los fondos que sin fundamento legal dedujo de forma arbitraria de aquellos que recibió del tribunal laboral respectivo con cargo a los recursos del Sr. González Massardo, ha vulnerado sus garantías constitucionales, sino que también ha dejado en evidencia su comportamiento arbitrario, ilegal, errático y evidentemente discriminatorio contra el actor, lo que no puede ser admitido, bajo ninguna circunstancia, por el ordenamiento jurídico nacional. Las acciones y omisiones realizadas por la AFP, de carácter arbitrario e ilegal, constituyen actos de discriminación que resultan inaceptables y obviamente, afectan al actor.

**DÉCIMO CUARTO:** Que, en cuanto, específicamente a la deducción practicada a la suma total transferida por el tribunal, con cargo o por concepto de pago de Seguro de Invalidez y Sobrevivencia, nada se dice del monto al que ascendió esta deducción, el fundamento de la misma y la



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

entidad en que presuntamente se consignó esta parte de la deducción, lo que constituye de por sí una actuación inaceptable a la luz del derecho y de la persona que sufre este descuento sin que se le entregue explicación alguna a su respecto. Más grave aún resulta esta deducción cuando resulta público y notorio que las personas jubiladas, no están afectas al pago de este Seguro conforme lo destaca toda la información que sobre esta materia entrega la Superintendencia de Pensiones y la normativa respectiva.

Que en lo que dice relación con el cobro de comisiones. Por escrito se informa al actor, al igual que lo anterior, *“que la diferencia que visualizas entre lo que el Poder Judicial indica y lo abonado en tu Cuenta Obligatoria, se debe a que en dicho monto también está considerado el pago ... de la comisión correspondiente a la administración de tus fondos como AFP.”*. Tampoco nada se dice respecto al monto de esta comisión, su fundamento y una liquidación de la misma, atendido el tiempo prolongado por el cual se cobra.

Este cobro, cargo o deducción, en concepto de esa Corte, resulta por completo inaceptable por dos razones. La primera, puesto que no tiene fundamento alguno que la habilite, toda vez que se encuentra reiteradamente dicho en esta sentencia, que la AFP recurrida, recibió los fondos el día 15 de enero de 2024, por lo que no se logra comprender cómo esta entidad pretende obtener lucro o comisiones, por un extenso periodo de tiempo en que los dineros no estuvieron en su poder, luego malamente pudo ejecutar actos de administración sobre ellos, que le permitieran obtener o justificar un cobro por dicha labor.

La segunda razón por la que estos cobros resultan inaceptables, radica en que ellos constituyen un evidente y manifiesto enriquecimiento sin causa, institución que el ordenamiento jurídico sanciona y no admite. Ningún tipo de razones podrían resultar atendibles si se alegara una



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

presunta retroactividad de estos cobros, argumentación que la isapre recurrida ni siquiera intenta a lo largo de sus presentaciones, en los antecedentes.

**DÉCIMO QUINTO:** Que, quedando establecido que la arbitraria decisión de la AFP al resolver descontar determinadas sumas de dineros de una cantidad mayor y que nunca se le ha solicitado administrar y menos aceptar cobros de comisiones, teniendo, además, presente que se han presentado solicitudes de desafiliación o desafectación de esa entidad previsional, por lo que la AFP arbitrariamente decide descontar dineros de fondos previsionales que en ningún momento se le ha solicitado administrar y mucho menos aceptar los cargos de administración que se le impone, considerando que se hizo previo a ello solicitudes de desafectación ante la propia AFP y la Superintendencia respectiva. Sin embargo al privársele de usar, gozar y disponer de sus fondos previsionales, resulta evidente que su derecho de propiedad sobre los recursos le ha sido vulnerado.

Al recurrente, le resulta imposible administrar la totalidad de sus fondos previsionales en la entidad que corresponda (en este caso IPS) y no una fracción de estos, es más, se le dice que por tener los dineros en una cuenta de rezago, aquello cuesta más de \$ 60.000.000.- lo que obviamente no resulta admisible.

La actuación de AFP Modelo no permite usar, gozar y disponer de los dineros previsionales del actor. Con esta conducta arbitraria e ilegal, la AFP actúa ilegítimamente como dueña de aquellos fondos, decidiendo cómo administrarlos y percibiendo comisiones por un extenso lapso de varios años, en los cuales ni siquiera tuvo parte de los dineros bajo su administración.

Si aquellos ahorros previsionales son indiscutiblemente de propiedad del actor, debe ser él quien decida dónde colocar sus dineros previsionales,



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNHC

ya sea afiliándose o no a una AFP determinada o perseverar bajo la administración del Instituto de Previsión Social, pero en ningún caso debe soportar descuentos arbitrarios e ilegales, respecto de los que jamás se le rinde cuenta, por entidades a las que nunca autorizó para hacerlo.

**DÉCIMO SEXTO:** Que, así las cosas, corresponde acoger el arbitrio de que se conoce y resolver que A.F.P. Modelo S.A., proceda a restituir a la cuenta de capitalización individual del Sr. Riquelme Massardo, la suma de \$ 62.510.564.- a la fecha de su apertura efectiva, realizada a la fecha de recibir la transferencia electrónica del tribunal laboral correspondiente, esto es 15 de enero de 2024, sin ninguna deducción de ninguna naturaleza, de tal forma que el saldo de dicha cuenta corresponda a la fecha de su apertura, a la suma única y total de \$ 664.715.329.-

La indicada restitución deberá hacerse, con intereses corrientes para operaciones no reajustables, calculados desde el 15 de enero de 2024 hasta la fecha del reintegro efectivo a la cuenta del recurrente.

Respecto a eventuales cobros que pudiera efectuar la AFP Modelo o cualquier otra entidad previsional, sobre los fondos del Sr. Riquelme Massardo, a partir de la fecha indicada, esta Corte carece de competencia para referirse a ello.

**DÉCIMO SÉPTIMO:** Que, en las circunstancias referidas, sin necesidad de extenderse mayormente en el análisis de esta cuestión, puede concluirse, que en la especie concurren los presupuestos que permiten el acogimiento de la presente acción de cautela de derechos constitucionales y, por ello, la acción cautelar intentada será acogida en los términos que se dirá en lo resolutivo.

**Por estas consideraciones** y de conformidad, además, con lo que dispone el artículo 20 de la Constitución Política de la República y el Auto Acordado de la Excma. Corte Suprema sobre el recurso de protección, **SE**



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNC

**ACOGÉ**, sin costas el presente recurso de protección, interpuesto a favor de Gustavo Adolfo Riquelme Massardo, en contra de la Administradora de Fondos de Pensiones Modelo S.A., en los términos que se contienen en el considerando décimo sexto del presente fallo.

**Regístrese, notifíquese y archívese en su oportunidad.**

**Redacción del abogado integrante Sr. Asenjo.**

**N°Protección-7207-2024.**

No firma el abogado integrante señor Asenjo, no obstante haber concurrido a la vista y al acuerdo del fallo, por encontrarse ausente.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNC

Pronunciado por la Quinta Sala de la C.A. de Santiago integrada por Ministra Elsa Barrientos G. y Ministro Suplente Manuel Esteban Rodríguez V. Santiago, catorce de noviembre de dos mil veinticuatro.

En Santiago, a catorce de noviembre de dos mil veinticuatro, notifiqué en Secretaría por el Estado Diario la resolución precedente.



Este documento tiene firma electrónica  
y su original puede ser validado en  
<http://verificadoc.pjud.cl>

Código: NMWJXRRHNC