Constancia Secretarial: El 04 de octubre de 2022 vencieron los términos de traslado dispuestos en la lista fijada el 20 de septiembre de 2022.

El apoderado judicial de la parte actora remitió los alegatos de conclusión el 06 de octubre de 2022, como se aprecia en el archivo 06 de la carpeta de segunda instancia, es decir, de manera extemporánea; mientras que el fondo privado de pensiones Protección S.A. dejó transcurrir el término otorgado para alegar en silencio.

Pereira, 10 de octubre de 2022.

DIEGO ANDRÉS MORALES GÓMEZ

Secretario

**TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL
SALA DE DECISIÓN LABORAL
MAGISTRADO PONENTE: JULIO CÉSAR SALAZAR MUÑOZ
PEREIRA, DOS DE NOVIEMBRE DE DOS MIL VENTIDÓS
Acta de Sala de Discusión No 179 de 31 de octubre de 2022**

SENTENCIA ESCRITA

Se resuelve el recurso de apelación interpuesto por el fondo privado de pensiones PROTECCIÓN S.A. en contra de la sentencia proferida por el Juzgado Tercero Laboral del Circuito el 1° de julio de 2022, dentro del proceso que le promueve la señora DIANA MARÍA BENJUMEA NARANJO, cuya radicación corresponde al N°66001310500320200004701; y al que fue vinculada en calidad de litisconsorte necesario la señora TERESA DE JESÚS BERRÍO LÓPEZ.

ANTECEDENTES

Pretende la señora Diana María Benjumea Naranjo que la justicia laboral declare que tiene derecho a que se le reconozca la pensión de sobrevivientes causada con el deceso de su compañero permanente Carlos Alfredo Hurtado Mesa y con base en ello aspira que se condene al fondo privado de pensiones Protección S.A. a

reconocer la prestación económica, los intereses moratorios del artículo 141 de la ley 100 de 1993, lo que resulte probado extra y ultra petita, además de las costas procesales a su favor.

Refiere que: El señor Carlos Alfredo Hurtado Mesa falleció el 25 de noviembre de 2015, fecha en la que finalizó la convivencia continua e ininterrumpida que sostuvieron desde el 20 de noviembre de 1999; dentro de la relación constituida entre ellos, procrearon un hijo que responde al nombre de Jhonatan Hurtado Benjumea, nacido el 6 de noviembre de 2002; para la calenda en que falleció su compañero permanente, él se encontraba afiliado a los riesgos IVM en el fondo privado de pensiones Protección S.A., acreditando un total de 562.86 semanas de cotización en toda su vida laboral, habiendo cotizado más de 50 semanas dentro de los tres años anteriores a su deceso.

Ante la muerte de su compañero permanente, elevó solicitud de reconocimiento de la pensión de sobrevivientes a su favor y el de su hijo menor de edad; motivo por el que la AFP Protección S.A. decidió reconocer la prestación económica a favor de su hijo Jhonatan Hurtado Benjumea, pero decidió no reconocérsela a ella, ya que también se había presentado a reclamar la pensión la señora Teresa de Jesús Berrio López en calidad de cónyuge del causante, motivo por el que la entidad accionada dijo que tal controversia debía ser resuelta por la jurisdicción ordinaria.

En auto de 10 de febrero de 2020 -pág.86 archivo 02 cuaderno de primera instancia- el juzgado de conocimiento admitió la demanda incoada por la señora Diana María Benjumea Naranjo y decidió vincular en calidad de litisconsorcio necesario a la señora Teresa de Jesús Berrío López; siendo notificada personalmente el 4 de marzo de 2020 -pág.88 archivo 01 cuaderno de primera instancia-; y, al haber dejado transcurrir en silencio el término otorgado para pronunciarse frente a la acción, se tuvo por no contestada la demanda.

El fondo privado de pensiones Protección S.A., al dar respuesta a la demanda - archivo 13 cuaderno primera instancia-, no se opuso a la pretensión concerniente a que se reconozca la pensión de sobrevivientes a favor de la señora Diana María Benjumea Naranjo, ya que es la autoridad judicial quien debe establecer si es ella o la señora Teresa de Jesús Berrío López quien acredita los requisitos para acceder a la pensión de sobrevivientes causada con el deceso del señor Carlos Alfredo Hurtado Mesa. Se opuso a las demás pretensiones de la acción, más concretamente a los intereses moratorios y las costas procesales, indicando que esa entidad ha cumplido con los requisitos exigidos en la ley para resolver la solicitud pensional elevada por la accionante, pero que, como se explicó, dejó en manos de la justicia ordinaria laboral la definición del conflicto entre las reclamantes. Formuló las excepciones de mérito que denominó "*Genérica o innominada*", "*Prescripción*", "*Compensación*", "*Exoneración de condena en costas y de intereses de mora*", "*Conflicto jurídico por pluralidad de sujetos reclamantes*", "*Cumplimiento*", "*Buena fe*", "*Inexistencia parcial de las obligaciones demandadas en cuanto al retroactivo se refiere*" y "*Culpa exclusiva y determinante de la propia accionante*".

En sentencia de 1° de julio de 2022, la funcionaria de primera instancia, luego de valorar la totalidad de las pruebas allegadas al plenario, determinó que la señora Diana María Benjumea Naranjo cumple con los requisitos exigidos en el artículo 47 de la ley 100 de 1993 modificado por el artículo 13 de la ley 797 de 2003, motivo por el que declaró que la actora tiene derecho a que se le reconozca y pague la pensión de sobrevivientes causada con el deceso del señor Carlos Alfredo Hurtado Mesa a partir del 25 de noviembre de 2015, en una proporción correspondiente al 50%, ya que el joven Jhonatan Hurtado Benjumea, nacido el 6 de noviembre de 2002, viene disfrutando el otro 50% de la pensión desde el 25 de noviembre de 2015; indicando que el paso del tiempo no había afectado las mesadas pensionales que se causaron a favor de la accionante.

A continuación, le advirtió a la entidad accionada que en el momento en el que alguno de los dos beneficiarios pierda su derecho, deberá acrecer el derecho del otro en un 50%.

Posteriormente, declaró que la señora Teresa de Jesús Berrío López *“no logró la demostración de su condición de beneficiaria de la pensión de sobrevivientes generada por el fallecimiento del afiliado CARLOS ALFREDO HURTADO MESA”*.

No hubo condena por concepto de intereses moratorios ni costas procesales, en atención a que la entidad accionada cumplió plenamente con sus deberes al resolver la solicitud de reconocimiento pensional realizada por la accionante; añadiendo que dentro del trámite judicial no se opuso al otorgamiento de la pensión de sobrevivientes.

Inconforme parcialmente con la decisión, el apoderado judicial del fondo privado de pensiones Protección S.A. sostuvo que la señora Diana María Benjumea Naranjo no tiene derecho a que se le reconozca el retroactivo pensional a partir de la fecha de causación de la pensión de sobrevivientes, esto es, desde el 25 de noviembre de 2015, debido a que la demandante no interpuso en tiempo la acción ordinaria laboral y por ende el referido retroactivo se ha visto afectado por el fenómeno jurídico de la prescripción.

ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

Conforme se dejó plasmado en la constancia emitida por la Secretaría de la Corporación, el fondo privado de pensiones Protección S.A. no hizo uso del derecho a presentar alegatos de conclusión; mientras que la parte actora lo hizo por fuera del término concedido para ello, es decir, de manera extemporánea, motivo por el que los mismos no pueden ser tenidos en cuenta en esta sede.

Atendidas las argumentaciones expuestas en la sustentación del recurso de apelación interpuesto por el fondo privado de pensiones Protección S.A.; a esta Sala de Decisión le corresponde resolver el siguiente:

PROBLEMA JURÍDICO

¿Tiene derecho la señora Diana María Benjumea Naranjo a que se le reconozca la totalidad del retroactivo pensional generado desde el 25 de noviembre de 2015?

Con el propósito de dar solución al interrogante en el caso concreto, la Sala considera necesario precisar, el siguiente aspecto:

EL FENÓMENO JURÍDICO DE LA PRESCRIPCIÓN.

El artículo 151 del C.P.T y de la S.S. determina que las acciones de las leyes sociales prescribirán en tres años desde que la respectiva obligación se haya hecho exigible, y a continuación establece que el simple reclamo escrito del trabajador interrumpirá la prescripción, pero sólo por un lapso igual.

EL CASO CONCRETO.

Se encuentra por fuera de todo debate en esta sede, al no haber sido tema objeto del recurso de apelación interpuesto por el apoderado judicial del fondo privado de pensiones Protección S.A., que la señora Diana María Benjumea Naranjo tiene derecho a que se le reconozca el 50% de la pensión de sobrevivientes causada con el deceso del señor Carlos Alfredo Hurtado Mesa a partir del 25 de noviembre de 2015.

Lo que es objeto de controversia por parte de la entidad accionada, es la decisión de la *a quo* consistente en ordenarle a la AFP Protección S.A. reconocer el retroactivo pensional desde el 25 de noviembre de 2015, pues en consideración del

fondo privado de pensiones accionado, la demandante no ejecutó en tiempo la acción ordinaria laboral tendiente a que no le prescribieran la totalidad de las mesadas pensionales que se generaron a su favor.

Así las cosas, luego de hacerse exigible el derecho a la pensión de sobrevivientes a favor de los beneficiarios del señor Carlos Alfredo Hurtado Mesa el 25 de noviembre de 2015 -fecha de su deceso como se aprecia en el registro civil de defunción visible en la página 10 del archivo 02 de la carpeta de primera instancia-, la señora Diana María Benjumea Naranjo elevó solicitud de reconocimiento de la prestación económica ante el fondo privado de pensiones Protección S.A. el 23 de diciembre de 2015 -págs.64 y 65 archivo 013 carpeta de primera instancia-; petición que fue resuelta mediante comunicación N°CC10103828 PEN SOB RP de 2016, notificado a la accionante el 21 de octubre de 2016 -págs.68 a 71 archivo 013 carpeta de primera instancia-, por lo que a partir de ese momento contaba con el término improrrogable de tres años para iniciar la acción ordinaria laboral tendiente a que, no solamente se le reconociera el derecho, sino también para que no prescribiera ninguna de las mesadas pensionales que se empezaron a generar a partir del 25 de noviembre de 2015.

No obstante, como se ve en el acta individual de reparto -pág.84 archivo 02 carpeta de primera instancia- la presente acción ordinaria laboral fue iniciada por la señora Benjumea Naranjo por fuera de ese término, exactamente el 6 de febrero de 2020; por lo que las mesadas pensionales generadas desde el 25 de noviembre de 2015 hasta el 31 de enero de 2017 se encuentran prescritas; siendo pertinente aclarar que la mesada de febrero de 2017 no fue cobijada por ese fenómeno jurídico, en consideración a que la misma se hizo exigible en el mes de marzo de 2017.

Conforme con lo expuesto y teniendo en cuenta que el señor Carlos Alfredo Hurtado Mesa dejó causada una pensión de sobrevivientes equivalente al salario mínimo legal mensual vigente, como quedó definido en la comunicación N°CC10103828 PEN SOB RP de 2016, se ordenará al fondo privado de pensiones Protección S.A.

a reconocer y pagar por concepto de retroactivo pensional causado entre el 1° de febrero de 2017 y el 30 de septiembre de 2022, la suma de \$30.998.267,50; como se observa en el siguiente cuadro:

Año	Mesada	N° Mesadas	Total	50%
2017	\$737.717	12	\$8.852.604	\$4.426.302
2018	\$781.242	13	\$10.156.146	\$5.078.073
2019	\$828.116	13	\$10.765.508	\$5.382.754
2020	\$877.803	13	\$11.411.439	\$5.705.719,50
2021	\$908.526	13	\$11.810.838	\$5.905.419
2022	\$1.000.000	9	\$9.000.000	\$4.500.000
			\$61.996.535	\$30.998.267,50

Se autoriza a la entidad accionada para que descuente del retroactivo pensional causado, el porcentaje correspondiente a los aportes al sistema general de salud.

En el anterior orden de ideas, se modificará el ordinal tercero de la sentencia proferida el 1° de julio de 2022 por el Juzgado Tercero Laboral del Circuito.

Sin costas procesales en esta instancia al haber prosperado el recurso de apelación interpuesto por la AFP Protección S.A.

En mérito de lo expuesto, la **Sala de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Pereira**, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la ley,

RESUELVE

PRIMERO. MODIFICAR el ordinal TERCERO de la sentencia proferida el 1° de julio de 2022, el cual quedará así:

“TERCERO. A. ORDENARLE al fondo privado de pensiones **PROTECCIÓN S.A.** que proceda a reconocer la pensión de sobrevivientes a favor de la señora **DIANA MARÍA BENJUMEA NARANJO** a partir del 25 de noviembre de 2015, en cuantía equivalente al 50% del salario mínimo legal mensual vigente y por 13 mesadas anuales.

B. DECLARAR probada parcialmente la excepción de prescripción formulada por el fondo privado de pensiones **PROTECCIÓN S.A.**, sobre las mesadas pensionales causadas a favor de la señora **DIANA MARÍA BENJUMEA NARANJO** entre el 25 de noviembre de 2015 y el 31 de enero de 2017.

C. CONDENAR a la AFP **PROTECCIÓN S.A.** a reconocer y pagar a favor de la señora **DIANA MARÍA BENJUMEA NARANJO** la suma de \$30.998.267,50, por concepto de retroactivo pensional causado entre el 1° de febrero de 2017 y el 30 de septiembre de 2022.

D. AUTORIZAR al fondo privado de pensiones accionado para que descunte del retroactivo pensional generado a favor de la demandante, el porcentaje correspondiente a los aportes al sistema general de salud.”.

SEGUNDO. CONFIRMAR en todo lo demás la sentencia recurrida.

Sin costas procesales en esta sede.

Notifíquese por estado y comuníquese a los correos electrónicos de los apoderados de las partes.

Quienes integran la Sala,

JULIO CÉSAR SALAZAR MUÑOZ
Magistrado Ponente

ANA LUCÍA CAICEDO CALDERÓN
Magistrada

GERMÁN DARÍO GÓEZ VINASCO
Magistrado

Sin constancias ni firmas secretariales conforme artículo 9 del Decreto 806 de 2020

Firmado Por:

Julio Cesar Salazar Muñoz
Magistrado Tribunal O Consejo Seccional
Sala 2 Laboral
Tribunal Superior De Pereira - Risaralda

Ana Lucia Caicedo Calderon
Magistrado Tribunal O Consejo Seccional
Sala 1 Laboral
Tribunal Superior De Pereira - Risaralda

German Dario Goez Vinasco
Magistrado
Sala 003 Laboral
Tribunal Superior De Pereira - Risaralda

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación: **4c6c07a3b8cf7afdfce015fc7271d5524afe608cd2b383ac55f3f5bbe65ecff**

Documento generado en 02/11/2022 07:34:40 AM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>