FALLO No. 001
Radicación No. 17-001-41-05-001-2020-00285-02
ENERO 13 DE 2022

En atención a lo previsto en el artículo 69 del Código Procesal del Trabajo y de la Seguridad Social modificado por el artículo 14 de la Ley 1149 de 2007, así como en la sentencia C-424 del 2015, procede este Juzgado a conocer el presente conflicto de la seguridad social de única instancia promovido por **DIANA MARÍA ZULUAGA LÓPEZ** en contra de la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES-**, en el grado jurisdiccional de consulta, por haber sido adversa la sentencia a los intereses de la demandante, y en cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 15 del Decreto Legislativo 806 del 4 de junio de 2020, procede el Despacho a proferir la siguiente Sentencia:

1.- ANTECEDENTES

La señora **DIANA MARÍA ZULUAGA LÓPEZ**, presentó demanda ordinaria laboral de única instancia contra la Administradora Colombiana de Pensiones, en adelante Colpensiones, pretendiendo el reconocimiento y pago del Auxilio Funerario originado con los gastos del entierro del señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE, e igualmente se disponga la indexación de las condenas y el pago de las costas procesales.

Para fundamentar lo pedido, expuso que el señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE falleció el 30 de septiembre de 2018, quien estaba vinculado a un contrato pre exequial No. 23991 con vigencia del 16 de agosto de 2018 hasta 15 de agosto de 2019.

Indicó que el costo de los servicios funerarios, ascendieron a la suma de \$3.906.210.00 y que para hacer efectivo el contrato pre exequial, la entidad aseguradora exigió el pago de la totalidad de las cuotas del seguro por valor de \$147.000.00, canceladas por la demandante el 01 de octubre del año 2018, lo que permitió la prestación del servicio exequial al causante.

Con base en lo anterior, el 23 de octubre de 2018 solicitó ante Colpensiones el reconocimiento del auxilio funerario, el cual le fue negado por medio de la Resolución SUB 297351 del 15 de noviembre de 2018.

1.1.- Notificación a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado

La Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado fue notificada en debida forma el 1 de septiembre de 2019 radicación 20204011238742 (8. Notificación Agencia); sin embargo, no se hizo presente, ni realizó ningún pronunciamiento.

1.2.- Notificación al Ministerio Público

La Procuraduría Delegada para Asuntos del Trabajo y de la Seguridad Social fue notificada en debida forma el 29 de octubre de 2019 mediante oficio 454 (7. Notificación Procuraduría); quien compareció a la Audiencia por medio de la Procuraduría 15 Judicial Grado 1 de la ciudad de Manizales, quien en su intervención, al rendir concepto, solicitó que se despacharan de manera favorable las pretensiones de la parte actora, porque conforme a los artículos 51 de la Ley 100 de 1993, 18 del Decreto 1889 de 1994, y 13 del Decreto 692 de 1994, los gastos funerarios ocasionados por el fallecimiento del señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE fueron cubiertos con cargo al contrato pre exequial No. 23991 suscrito por el causante como titular, y según la constancia expedida por la Aurora Capillas y Funerales, el costo de los servicios exequiales fueron sufragados por el causante, conforme el Concepto 6941 del Ministerio de la Protección Social y, el Artículo 53 de la Constitución sobre la prevalencia de la realidad sobre las formalidades establecidas por los sujetos de las relaciones laborales, al analizar la finalidad para la cual se reglamentó el auxilio funerario y la actividad previsiva y responsable de la persona que contrata una póliza y la cancela oportunamente, es infundado negarlo, aunque la jurisprudencia y la doctrina no hayan tratado el tema de manera amplia, pero en apoyo de su posición citó la Sentencia del Tribunal Contencioso de Boyacá proferida el 9 de septiembre de 2019 radicado 2017-00077.

1.3.- Contestación Colpensiones

Al dar respuesta al introductorio, Colpensiones, admitió como ciertos unos hechos, negó del primero al quinto, octavo y noveno, y dijo que no le consta lo expuesto en los hechos quinto y séptimo. Adujo que no le asiste derecho a la actora al pago del auxilio funerario, porque al momento del fallecimiento del señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE, no se encontraba como cotizante activo, ni era causante de la pensión de invalidez o vejez; además que la demandante no acreditó ser la persona que corrió con los gastos exequiales con ocasión del deceso de aquél. En su defensa formuló las excepciones de fondo que denominó "AUSENCIA DEL DERECHO RECLAMADO – COBRO DE LO NO DEBIDO", "IMPOSIBILIDAD POR PARTE DE LA DEMANDANTE DE ACREDITAR PAGO DE GASTOS FUNERARIOS", "PRESCRIPCION", "BUENA FE" y "DECLARABLES DE OFICIO".

1.4.- Fallo de Primera Instancia

El señor Juez de instancia, el 29 de enero de 2021 al decidir sobre la presente Litis, declaró probada la excepción formulada por COLPENSIONES denominada "AUSENCIA DEL DERECHO RECLAMADO – COBRO DE LO NO DEBIDO", y la absolvió de todas las pretensiones de la demanda; y condenó en costas a la parte actora.

Para fundamentar su decisión, indica el primer Juez que las disposiciones jurídicas que gobiernan el tema del auxilio funerario están contenidas en los artículos 51 de la Ley 100 de 1993, 18 del Decreto 1889 de 1994, y el párrafo único del artículo 4 del Decreto 876 de 1994; y en atención a esas provisiones normativas, para ser beneficiario del auxilio funerario se requiere el cumplimiento de dos requisitos, el primero que un afiliado o pensionado fallezca, entendiendo aquel como aquella persona en favor de quien se hicieron las cotizaciones en pensiones y que finalmente originaron o generarían el derecho a la pensión, condición que no fue desconocida por la parte demandada y; el segundo, que el solicitante del auxilio demuestre haber sufragado los gastos de entierro del afiliado o pensionado, requisito no acreditado por

la parte actora, pues si bien la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia en Sentencia con radicado No. 42578 del 13 de marzo de 2012 señaló que quien contrata una empresa de servicios exequiales y certifica el valor de los gastos funerarios de un afiliado o pensionado en cumplimiento de ese contrato de previsión exequial, tiene derecho a que le sea pagado el auxilio funerario que prevén las normas citadas, por cuanto, como tomador de la póliza, pagó, aunque en forma anticipada lo correspondiente a ese crédito social, no es el caso acontecido respecto a la parte actora, porque la póliza con que fueron cubiertos los gastos funerarios fue tomada directamente por el afiliado fallecido, en tanto el contrato de seguros era intransferible y personal, y los pagos faltantes de la póliza que la señora Zuluaga López adujo realizar para el cubrimiento de la póliza del fallecido y por tal motivo debía entenderse que sufragó los gastos funerarios, carecen de sustento probatorio porque la constancia emitida por La Aurora Funerales y Capillas, señala que los gastos de los servicios funerarios del causante fueron sufragados a través del contrato exequial suscrito por éste en calidad de tomador y no por un tercero.

2. Trámite de segunda instancia

Atendiendo a lo dispuesto en el artículo 15 del Decreto 806 del 4 de junio de 2020, el cual reguló el procedimiento de la apelación y la consulta en materia laboral, a través de auto del 14 de abril de 2021, (i) se admitió el grado jurisdiccional de consulta y, (ii) se corrió traslado, inicialmente, a la parte demandada por el término de cinco (5) días, los cuales corrieron entre el 16 al 22 de abril del año en curso, para que dentro del mismo presentara sus alegaciones, para que luego, vencido el anterior término, lo hiciera la parte demandante por el mismo término, el cual transcurrió del 23 al 29 de abril del año en curso. (02. ADMITE CONSULTA).

2.1.- Alegatos de Conclusión

Colpensiones en escrito allegado al correo institucional el 22 de abril el año en curso, manifestó que la demandante, conforme a las normas que

gobiernan el tema de reconocimiento del auxilio funerario, no aportó las pruebas que demostraran que sufragó los gastos funerarios del causante, porque la constancia obrante en el plenario, expedida por La Aurora Funerales y Capillas, solo certifica que los servicios funerarios por valor de \$3.906.210.00 fueron cubiertos por el contrato pre exequial No. 23991 suscrito por el señor Jorge Eliécer Orozco Aguirre (q.e.p.d.). (04. ALEGATOS COLPENSIONES)

2.2. Alegatos parte demandante

La parte demandante, en escrito allegado al correo institucional el 23 de abril el año en curso, citó el artículo 86 de la ley 100 de 1993, y argumenta que fue requisito indispensable para la prestación del servicio de exequias del señor Orozco Aguirre por parte de la Funeraria La Aurora, el pago de las primas restantes de la vigencia de la póliza, el que fue cubierto por ella; lo cual, dice se demuestra con la documental y testimonial aportada, que enseña que tales gastos se sufragaron con posterioridad al fallecimiento del causante, lo que la habilita para reclamar el valor del auxilio funerario, en tanto que la norma persigue establecer realmente quien realizó el pago y socorrió al afiliado al momento de su deceso, más allá de cualquier formalidad que por temas contractuales se hubieran aducido en la sentencia de primera instancia (05. ALEGATOS DEMANDANTE).

De otra parte, el Ministerio Público, en concepto allegado el 21 de abril del año en curso, solicitó se revocara la sentencia, para lo cual reiteró los argumentos de orden fáctico, legal y jurisprudencial expuestos en la audiencia del 29 de enero de 2021 (03. CONCEPTO PROCURADURIA)

3.1.- Problema Jurídico

Así las cosas, el problema jurídico a resolver se centra en determinar si la demandante la señora DIANA MARÍA ZULUAGA LÓPEZ, tiene derecho a que COLPENSIONES le reconozca y pague el auxilio funerario por el fallecimiento del señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE ocurrido el 30 de septiembre del año 2018.

3.2.- Presupuestos Procesales

Como quiera que en el presente caso se encuentran reunidos los presupuestos procesales para despachar la instancia como son la capacidad de las partes, demanda y respuesta en forma, competencia del Despacho para conocer de la controversia y dado que no existen causales de nulidad aparentes por declarar, entra el Juzgado a resolver el grado jurisdiccional de consulta, previas las siguientes,

4.- CONSIDERACIONES

Acorde con las pruebas aportadas al proceso, se encuentra acreditado lo siguiente:

El señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE, en calidad de tomador o titular suscribió con la AURORA FUNERALES Y CAPILLAS PROMOTORA LA AURORA S.A. desde el 16 de agosto de 2005 el contrato pre exequial No. 23991, cuyo periodo actual de protección cobijaba desde el 16 de agosto de 2018 hasta el 15 de agosto de 2019, mismo que tenía cobertura familiar, en donde se incluyó como inscritos a la demandante en calidad de compañera de aquél y a 3 hijos.

LA AURORA FUNERALES Y CAPILLAS, certificó que en desarrollo del contrato pre exequial No. 23991 suscrito por el señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE, se prestaron los servicios fúnebres a éste, por su fallecimiento ocurrido el 30 de septiembre de 2018 como afiliado por designación del mencionado contrato por valor de \$3.906.210.00

La señora DIANA MARÍA ZULUAGA LÓPEZ el 23 de octubre de 2018, solicitó a Colpensiones el reconocimiento del Auxilio Funerario por el fallecimiento del señor JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE.

COLPENSIONES por medio de la Resolución No. SUB 297351 del 15 de noviembre de 2018, negó el reconocimiento y pago del Auxilio Funerario a la parte actora, argumentando que la causante no reunía los requisitos del artículo 51 de la Ley 100 de 1993 porque en el evento en que los

servicios fúnebres son cubiertos en su totalidad con el servicio previamente contratado por los afiliados o pensionados fallecidos, no puede cancelarse a las personas que no hayan efectuado dicho pago, debido a que el pago dependía de quien fuera el titular del contrato y a quien demostrara haber sufragado los gastos de entierro. Adicional a ello, dijo que el occiso no causó el derecho al auxilio funerario, en tanto no era cotizante activo ni causante de una pensión de vejez o invalidez.

Así las cosas, debe ponerse de presente que las disposiciones jurídicas que gobiernan el tema del auxilio funerario de origen común para el Régimen de Prima Media con Prestación Definida, son el artículo 51 y 86 de la ley 100 de 1993, que establecen que quien demuestre haber sufragado los gastos de entierro de un afiliado o pensionado, tiene derecho a percibir auxilio funerario, en el equivalente al último salario base de cotización, o al valor correspondiente a la última mesada pensional recibida, según sea el caso, sin que pueda ser inferior a cinco (5) salarios mínimos legales mensuales vigentes, ni superior a diez (10) veces dicho salario.

Por su parte, el artículo artículo 18 del Decreto 1889 de 1994 que reglamentó parcialmente la Ley 100 de 1993, determinó claramente que en relación con el auxilio funerario contemplado en los artículos 51 y 86 de dicha ley, se entiende por afiliado y pensionado la persona en favor de quien se hicieron las cotizaciones que originaron el derecho a la pensión, de cuya legalidad se ocupó el Consejo de Estado en Providencia del Consejo de Estado en su Sala de lo Contencioso Administrativo Sección Segunda mediante providencia del 6 de abril de 2011 radicación 11001-03-25-000-2004-00198-01(3819-04), encontrándola ajustada a derecho.

Es claro entonces que para acceder al reconocimiento de un auxilio funerario el fallecido debe haber sido causante en COLPENSIONES de una pensión vejez o invalidez o en su defecto figurar como cotizante activo a esta entidad al momento del fallecimiento.

Quiere decir lo anterior, que el auxilio funerario se causa cuando:

1) **Fallece el pensionado** ya sea por vejez o invalidez, habida cuenta que no opera para sustituciones o sobrevivientes, toda vez que quien sustituye la pensión no es el cotizante

b) **Cuando el afiliado, al momento de su fallecimiento, se encontraba al día en el pago de aportes.**

Los pagos efectuados después de la fecha de fallecimiento tanto para trabajadores dependientes como para independientes, así se realicen con intereses de mora, no genera derecho al auxilio funerario, al y como lo prevé el artículo 53 del Decreto 1406 de 1999, habida cuenta que como lo ha reiterado la jurisprudencia, no se puede convalidar a través de la cotización un riesgo ya creado.

Realmente fue poca la actividad probatoria de la demandante, en primer lugar, no demostró que el señor Jorge Eliecer Orozco Aguirre tuviera la calidad de pensionado bien por vejez, ora por invalidez, o que fuera cotizante activo, es que ni siquiera demostró la condición de afiliado, como que en la demanda no se hace alusión al tema, no obra una historia laboral emitida por el ente asegurador que de cuenta de este hecho, como tampoco se allegó el expediente administrativo del fallecido, ya que el que se arrimó al plenario es el de la demandante.

En la resolución SUB 297351 del 15 de noviembre de 2018, mediante la cual negó el reconocimiento del auxilio a la actora, no hizo alusión tampoco a este aspecto, sino que se limitó a estudiar si ésta acreditó o no haber sufragado los gastos de entierro del señor OROZCO AGUIRRE.

Este aspecto sería suficiente para negar las pretensiones de la demanda. Empero, tampoco puede dejar pasar por alto el Juzgado que, respecto al segundo requisito establecido en las normas reseñadas en precedencia, quien acude ante el ente de seguridad social a reclamar el auxilio funerario, debe así mismo comprobar que fue quien sufragó los gastos de entierro de un afiliado o pensionado.

Ciertamente, como lo determino el Juez de primera instancia, la promotora del litigio no logró acreditar que fue la persona que asumió de su peculio el costo de las exequias del señor Jorge Eliécer.

Tal la afirmación porque de la prueba documental aportada por la misma parte, no se logra evidenciar el cumplimiento de este requisito.

Según la certificación del 5 de octubre de 2018 expedida por La Aurora Funerales y Capillas, la entidad certifica que los servicios funerarios ocasionados ascendieron a la suma de \$3.906.210, e indica lo siguiente:

"Que en desarrollo del contrato Preexequial No. 23991 suscrito por el (la) Señor (a) JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE identificado (a) con C.C. 10.232.840, se prestaron los servicios fúnebres del Sr (a) JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE (q.e.p.d.) con C.C. No. 10.232.840, quien falleció el día 30/09/2018 como afiliado (a) por designación del mencionado contrato y cuyo servicio fue prestado el día 30/09/18

Que por ser el (la) Señor (a) JORGE ELIECER OROZCO AGUIRRE suscrito (a) del contrato, es quien mediante la atención de las mensualidades y estando al día en el pago, entró a sufragar los gastos de los servicios funerarios, mediante la modalidad de plan Preexequial, definido en el artículo 111 de la ley 795 de 2003".

Arrimó igualmente la accionante el recibo de caja No. 38242 del 01 de octubre de 2018 por valor de \$13.200.00, a nombre del señor Jorge Eliécer Orozco Aguirre, por concepto de previsión exequial.

Hay un documento en el archivo denominado "contrato", celebrado entre el occiso y La Aurora Funerales y Capillas, en el cual se indica que fue tomado por el señor Jorge Eliécer el 16 de agosto de 2005, que el período actual de cobertura va del 16 de agosto de 2018 al 115 de agosto de 2009 y también que uno de sus beneficiarios es la demandante, en calidad de compañera.

En el expediente aparece la factura MZOF 92236 del 1 de octubre de 2018 expedida por Promotora la Aurora S.A., a nombre de Jorge Eliecer Orozco Aguirre y programa 23991 correspondiente a la cuota 3 periodo 16 de octubre de 2018 por valor de \$13.200, y las cuotas 4 a la 12 por

valor cada una de \$13.200, para un total de \$132.000 (carpeta 02DemandaAnexos)

El auxilio funerario conforme las disposiciones legales que gobiernan el auxilio funerario en los artículos 51 y 86 de la Ley 100 de 1993, y el artículo artículo 18 del Decreto 1889 de 1994, establecen claramente que no es una prestación que se genere a favor de los afiliados o pensionados con ocasión de las cotizaciones para los riesgos de invalidez, vejez y muerte, y que al producirse su fallecimiento los beneficiarios de la pensión de sobrevivientes o sus herederos tengan derecho a reclamar el auxilio funerario, sino que el espíritu de la ley es el reconocimiento económico únicamente a la persona que comprueba haber sufragado los gastos de entierro de un afiliado o pensionado, sin importar la condición o parentesco que tenga con el fallecido, es decir que un tercero puede reclamar su pago.

La parte actora, fundamenta su derecho a reclamar el auxilio funerario, en el hecho que para hacer efectivo el contrato pre exequial No. 23991, la entidad aseguradora exigió el pago de la totalidad de las cuotas del seguro por valor de \$147.000, que dice fueron canceladas por ella el 1 de octubre del año 2018, lo que permitió la prestación del servicio exequial al causante, pero es una afirmación que se quedó sin ningún respaldo probatorio, en tanto de la escasa documental arrojada no da la certeza de que efectivamente haya sido ella la que asumió esos costos., ya que no aparece certificación o factura a su nombre que indique que sufragó los gastos funerarios con ocasión del fallecimiento del señor JORGE ELEICER OROZCO AGUIRRE, y si bien aparece el pago por valor de \$132.000.00 correspondiente a 10 cuotas que se dice restaban por cancelar del contrato pre exequial suscrito por el causante como tomador o titular, ello no demuestra que los gastos funerarios hayan sido asumidos por la parte actora, porque dichas cuotas seguían cubriendo al resto del núcleo familiar inscrito por el causante.

En el presente caso, según las pruebas aportadas al proceso, es evidente que fue el causante quien contrató directamente sus exequias, pagando una cuota a una empresa de servicios funerarios, para lo cual

tomó el contrato pre exequial en el año 2005 y lo cubrió por espacio de 13 años, no la demandante.

Tan cierto es lo anterior, que no puede perderse de vista que la misma casa de funerales certificó que dado que el señor Orozco Aguirre fue el suscriptor del contrato, "es quien mediante la atención de las mensualidades y estando al día en el pago, entró a sufragar los gastos de los servicios funerarios, mediante la modalidad de plan Preexequial, definido en el artículo 111 de la ley 795 de 2003..."

Ahora, el hecho que la promotora del litigio haya cubierto unas cuotas, de lo cual, se itera, no hay prueba en la medida en que ninguna de las facturas de pago aparece su nombre, no la habilita para recibir el auxilio que reclama, pues 10 u 11 cuotas, por valor de \$147.000.00, no es suficiente para que pueda recibirlo, en tanto fueron 13 años que el interfecto pagó el plan, vuelve y se dice, en calidad de tomador, y en el cual la demandante aparecía apenas como beneficiaria, junto con sus 3 hijos.

No existe beneficiario del auxilio funerario porque el afiliado o pensionado una vez fallecido, no puede recibir la prestación, ya que el reconocimiento depende es de quien demuestre haber sufragado los gastos de entierro, es decir, que en el caso de contratos pre exequiales el auxilio funerario se paga a la persona que aporte la copia del contrato en el que aparezca el afiliado o pensionado como beneficiario y la certificación de la funeraria donde conste el valor del servicio y la especificación de quién asumió tales costos, condición que no acreditó la parte actora, en tanto que el contrato pre exequial fue contratado por el causante en calidad de tomador o titular y no como beneficiario, y fue éste quien de manera anticipada canceló los gastos funerarios que se pudieran originar con su fallecimiento al cancelar las mensualidades, por lo tanto no hay lugar a reconocer la prestación reclamada.

En síntesis, en el presente caso, ni se acreditó la condición de afiliado o pensionado del señor Jorge Eliécer Aguirre, ni la demandante cumplió

con la carga de acreditar que fue ella la persona que sufragó los gastos del sepelio de éste.

Lo anterior lleva a concluir que la decisión de primera instancia fue acertada, por lo cual se confirmará en su totalidad.

Sin costas en esta instancia por haberse conocido del presente asunto en el grado jurisdiccional de consulta.

Por lo expuesto, el **JUZGADO PRIMERO LABORAL DEL CIRCUITO DE MANIZALES (CALDAS)**, administrando justicia en nombre la República de Colombia, y por autoridad de la Ley,

FALLA:

PRIMERO: CONFIRMAR la sentencia proferida por el Juzgado Primero Municipal de Pequeñas Causas Laborales de Manizales, Caldas, el día 29 de enero de 2021, en el Proceso de la Seguridad Social de Única Instancia promovido por la señora **DIANA MARÍA ZULUAGA LÓPEZ** en contra de la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES-**.

SEGUNDO: Sin costas en esta instancia.

TERCERO: Devuélvase el expediente al juzgado de origen, previas las anotaciones en el sistema Justicia XXI.

NOTÍFIQUESE Y CÚMPLASE

MARTHA LUCÍA NÁRVAEZ MARÍN
Juez