



TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE CALI
SALA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL

Hoy 30 DE NOVIEMBRE DEL 2020, siendo las 2:00Pm, la Sala Primera de Decisión Laboral, de conformidad con lo dispuesto en los Artículos 15 y 16 del Decreto Legislativo 806 del 04 de Julio del 2020, se constituye en **audiencia pública de juzgamiento No. 429**, integrada por el suscrito quien la preside *CARLOS ALBERTO CARREÑO RAGA en compañía de los magistrados Dra. MARIA NANCY GARCÍA GARCÍA y el Dr. GERMAN DARÍO GÓEZ VINASCO*, dentro del proceso ordinario laboral adelantado por el (A) señor (a) **FANNY TRUJILLO RODRIGUEZ** en contra **COLPENSIONES** bajo radicación **004-2017-0151-01**, en donde se resuelve la **CONSULTA** y la **APELACIÓN** presentada por el demandado en contra de la *sentencia No. 154 del 14 de agosto del 2018* proferida por el *juzgado 4º Laboral del Circuito de Cali* mediante la cual **CONDENÓ** a Colpensiones a reliquidar pensión de vejez sumando tiempos públicos y privados, aplicando el Decreto 758 de 1990 con tasa del 81% e IBL de los 10 años, siendo la mesada del año 2016 \$1.030.375. La condena de las diferencias del 01 de junio del 2016 al 31 de julio del 2018 por \$2.247.953 que debe pagarse indexada. Condena igualmente a los intereses moratorios causados sobre el retroactivo pensional reconocido en la resolución que concedió el derecho.

Motivos condena: **a)** es permisible computar tiempos públicos y privados para construir la pensión con el acuerdo 049, así lo ha permitido la jurisprudencia constitucional, máxime si la demandada acepta la pertenencia al régimen de transición de la demandante, **b)** es posible la reliquidación pensional con una tasa del 81% por las 1.123 semanas con el IBL de los 10 últimos años, **c)** procede la indexación de las diferencias pensionales toda vez que existe una depreciación en esas semanas, **d)** la demandante también solicita intereses sobre el retroactivo pensional de la resolución, los que también son procedentes ante el pago tardío de esas mesadas, los que operan descontando el periodo de gracia.

Apelación Colpensiones: **i)** la demandante goza de una pensión con base en la ley 71/88 aplicable al caso y al pago de intereses moratorios e indexación por cuanto estas dos figuras no pueden coexistir tal y como lo ha manifestado la sala laboral de la corte suprema, en ese sentido no le asiste derecho a la reliquidación pensional.

Situación procesal que ha sido plenamente discutida y conocida por las partes, y teniendo de presente los escritos que hayan presentado las partes en esta instancia, procede la Sala de Decisión a dictar la providencia que corresponda.

SENTENCIA No. 239

La sentencia CONSULTADA y APELADA debe **CONFIRMARSE**, son razones:

Revisados los argumentos de apelación de la entidad demandada, denota la Sala que ésta solo procede a afirmar que a la actora se le liquidó la prestación con base en la **ley 71 de 1988** que le es aplicable, situación que fue resuelta por la instancia en sus considerandos, pues a su juicio consideró el por qué debía aplicarse el **Decreto 758/90**, sin que con la apelación presentada, se controvertan las razones de la sentencia de instancia, menos se dice cuáles son los errores en que incurrió el juzgado bien en la aplicación normativa o en la interpretación jurisprudencial realizada, por lo que a la luz del **artículo 10 de la Ley 1149 de 2007**, modificadorio del **art. 66 del CPTSS**, el recurso de apelación sobre este punto carece de la debida sustentación, por lo que debe ser denegado.

Ahora bien, al ser declarado desierto el recurso de apelación, debe la Sala estudiar en consulta la providencia de instancia.

Para resolver el asunto, se pone de presente en primer lugar, que dentro del presente proceso no está en discusión la pertenencia del actor al régimen de transición, sino la potenciación de la primera mesada pensional, la que en efecto se modifica por: **i)** la atención procesal que se le dé a la tasa de remplazo, que es determinada por el número de semanas cotizadas o el tiempo de servicio oficial, y **ii)** el IBL, claro de conformidad con el régimen pensional legal aplicable al caso.

En este evento se desea conforme las pretensiones y los hechos de la demanda (fl. 62 y 63) se conceda y reliquide la pensión desde el **año 2016** con el **Decreto 758 de 1990** aplicando la tasa del **90%**. Petición de aplicación del decreto 758 a la que se accede por cuanto el actor goza del régimen de transición pensional del **art. 36 de la ley 100 de 1993**, asunto que se advierte al habersele concedido por la entidad, el derecho pensional bajo otro régimen propio del régimen de transición, el de la **ley 71 de 1988**, y a partir del **01 de junio del 2016**, con un IBL de **\$1.272.068** y una tasa de remplazo del **75%** (fl.36).

Evidenciado lo anterior, sigue reconocer el derecho del actor a gozar del régimen legal más benéfico, incluyendo el tiempo público y privado cotizado y laborado, situación que ya han sido reiteradas por la Corte Constitucional en sentencias como la **T-559 de 2011** y **T-110 de 2014** aplicando los principios de favorabilidad de la **sentencia SU241 del año 2015**, la **T-174 de 2008**, **T-090 de 2009**, **T-398 de 2009**, **T-583 de 2010**, **T-334 de 2011** y **T-360 de 2012**, en su mayoría reiteradas en la sentencia **SU 769 de 2014**, sumándose ahora la sentencia de la **Sala Laboral de la Corte Suprema SL 1947 del 2020** donde cambia su criterio y da cabida a la sumatoria de tiempos públicos y privados bajo esta normativa del ISS

Es que el (a) actor (a), tiene derecho a los dos regímenes (**ley 71/88** y **Decreto 758/90**), para ello atendiendo su régimen de transición y las **1.123 semanas** cotizadas en toda la vida laboral las que incluyen el tiempo público y privado (fl. 36 vlto) que le dan lugar a una tasa de remplazo del **81%**, tal y como lo dispuso la instancia.

Ahora bien, referente al IBL, como quiera que a la actora le faltaban más de 10 años para adquirir el derecho pensional (fl. 12), le son aplicables las disposiciones del **art. 21 de la ley 100/93** con el IBL de los 10 años y contar con menos de 1.250 semanas. Ya con estas pautas, procede la Corporación a realizar las operaciones del caso y se obtiene un IBL de los últimos 10 años por valor de **\$946.807**, cifra inferior a la obtenida por la demandada de **\$1.272.068** por lo que al igual que el juzgado, se utilizará el IBL concedido por la demandada, siendo la mesada inicial del **año 2013 de \$1.030.375** que debe reajustarse anualmente conforme la ley. Siendo entonces procedente la reliquidación solicitada, con las diferencias **sobre 13 mesadas** al año por causare la pensión con posterioridad al **31 de Julio de 2010** conforme el AL 01/05.

Los derechos que corresponden por diferencias no están afectados por la prescripción en tanto la pensión se causa desde **junio del 2016** y la demanda se radica el **27 de marzo del 2017** (fl. 74), antes del trienio prescriptivo del **art.151 del CPTSS**; siendo procedentes las diferencias del **01 de junio del 2016 al 31 de julio del 2018 por valor de \$2.247.953**, como lo dispuso el juzgado, por lo que se confirma la providencia de instancia en este punto. Suma que debe cancelarse debidamente indexada al momento del pago.

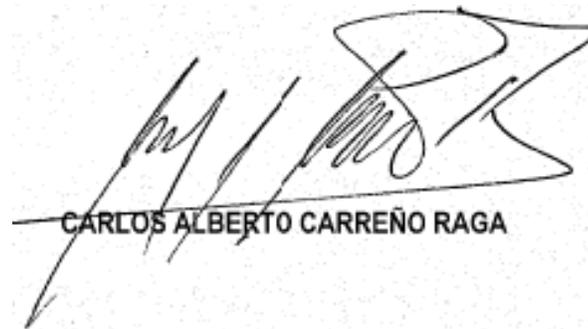
Respecto la apelación sobre los intereses moratorios, no resulta cierta la afirmación realizada por la demandada a cerca de ser improcedente, en este caso, la condena de indexación e intereses moratorios, pues contrario a lo dicho por la demandada, los intereses condenados no lo fueron sobre las diferencias pensionales, de ahí que no puede hablarse de condenas en conjunto, pues la indexación opera sobre las diferencias pensionales, mientras que los intereses moratorios, el juzgado los impuso sobre las mesadas retroactivas reconocidas en la resolución que reconoció el derecho pensional desde el **01 de junio del 2016**. Los que resultan procedentes ante el impago de las mesadas pensionales que sólo procedieron a cancelarse con la nómina del mes de **diciembre del 2016** (fl. 38 vlto).

Por lo expuesto, la Sala Primera de Decisión Laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Cali, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE

1. **CONFIRMAR** la sentencia consultada y apelada, por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.
2. **COSTAS** en esta instancia a cargo de la demandada a favor del demandante, para lo cual se fijarán las agencias en el momento procesal oportuno.

Los Magistrados,


CARLOS ALBERTO CARREÑO RAGA

3


MARÍA NANCY GARCÍA GARCÍA
MARÍA NANCY GARCÍA GARCÍA
 Se suscribe con firma escaneada por salubridad pública
 (Art. 11 Dec 491 de 2020)


GERMÁN DARÍO GOÉZ VINASCO

PERIODOS (DD/MM/AA)		SALARIO	SBC	ÍNDICE	ÍNDICE	DÍAS DEL	SALARIO	IBL
DESDE	HASTA	COTIZADO		INICIAL	FINAL	PERIODO	INDEXADO	
24/08/1987	31/12/1987	45.630	1	4,130000	113,980000	127	1.259.300	44.425,29
01/01/1988	31/01/1988	56.810	1	5,120000	113,980000	30	1.264.688	10.539,07
01/04/1988	31/12/1988	56.810	1	5,120000	113,980000	270	1.264.688	94.851,62
01/01/1989	31/12/1989	72.580	1	6,570000	113,980000	360	1.259.158	125.915,81
01/01/1990	31/01/1990	87.213	1	8,280000	113,980000	30	1.200.548	10.004,57

01/02/1990	30/09/1990	90.220	1	8,280000	113,980000	240	1.241.941	82.796,10
01/10/1990	14/10/1990	45.110	1	8,280000	113,980000	14	620.971	2.414,89
01/10/1991	31/12/1991	79.290	1	10,960000	113,980000	90	824.587	20.614,68
01/01/1992	15/03/1992	79.290	1	13,900000	113,980000	75	650.178	13.545,38
08/04/1992	31/12/1992	79.290	1	13,900000	113,980000	263	650.178	47.499,12
01/01/1993	31/12/1993	89.070	1	17,400000	113,980000	360	583.460	58.345,97
01/01/1994	31/05/1994	89.070	1	21,330000	113,980000	150	475.959	19.831,61
01/06/1994	31/12/1994	120.000	1	21,330000	113,980000	210	641.238	37.405,53
01/01/1995	28/02/1995	120.000	1	26,150000	113,980000	60	523.044	8.717,40
01/05/1996	31/12/1996	142.125	1	31,240000	113,980000	240	518.547	34.569,80
01/01/1997	31/05/1997	172.000	1	38,000000	113,980000	150	515.909	21.496,23
01/08/2003	31/08/2003	1.129.000	1	71,400000	113,980000	30	1.802.289	15.019,07
01/09/2003	30/09/2003	1.525.000	1	71,400000	113,980000	30	2.434.447	20.287,06
01/10/2003	31/10/2003	1.327.000	1	71,400000	113,980000	30	2.118.368	17.653,06
01/11/2003	30/11/2003	950.000	1	71,400000	113,980000	30	1.516.541	12.637,84
01/12/2003	31/12/2003	332.000	1	71,400000	113,980000	30	529.991	4.416,59
01/01/2004	31/01/2004	416.000	1	76,030000	113,980000	30	623.644	5.197,04
01/02/2004	29/02/2004	853.000	1	76,030000	113,980000	30	1.278.771	10.656,42
01/03/2004	31/03/2004	957.000	1	76,030000	113,980000	30	1.434.682	11.955,68
01/04/2004	30/04/2004	707.000	1	76,030000	113,980000	30	1.059.896	8.832,46
01/05/2004	31/05/2004	832.000	1	76,030000	113,980000	30	1.247.289	10.394,07
01/06/2004	31/12/2004	358.000	1	76,030000	113,980000	210	536.694	31.307,15
01/01/2005	01/01/2005	13.000	1	80,210000	113,980000	1	18.473	5,13
01/12/2008	31/12/2008	4.000.000	1	92,870000	113,980000	30	4.909.228	40.910,23
01/01/2009	31/01/2009	4.000.000	1	100,000000	113,980000	30	4.559.200	37.993,34
01/06/2012	30/06/2012	567.000	1	109,160000	113,980000	30	592.036	4.933,63
01/07/2013	31/12/2013	589.000	1	111,820000	113,980000	180	600.378	30.018,88
01/01/2014	31/01/2014	1.600.000	1	113,980000	113,980000	30	1.600.000	13.333,33
01/02/2014	28/02/2014	616.000	1	113,980000	113,980000	30	616.000	5.133,33
01/03/2014	31/03/2014	2.600.000	1	113,980000	113,980000	30	2.600.000	21.666,67
01/04/2014	30/04/2014	689.000	1	113,980000	113,980000	30	689.000	5.741,67
01/05/2014	31/05/2014	689.000	1	113,980000	113,980000	30	689.000	5.741,67

TOTALES						3.600	946.807
TOTAL SEMANAS COTIZADAS						1.123,00	
TASA DE REEMPLAZO		81,00%	PENSION			766.914	
SALARIO MÍNIMO		2.016	PENSIÓN MÍNIMA			689.455	

EVOLUCIÓN DE MESADAS PENSIONALES.

OTORGADA			CALCULADA			DIFERENCIA Adeudada
AÑO	IPC Variación	MESADA	AÑO	IPC Variación	MESADA	
2.016	0,0575	954.051,00	2.016	0,0575	1.030.375,00	76.324,00
2.017	0,0409	1.008.908,93	2.017	0,0409	1.089.621,56	80.712,63

2.018 0,0318 1.050.173,31 2.018 0,0318 1.134.187,08 84.013,78

DIFERENCIAS DE MESADAS ADEUDADAS

PERIODO		Diferencia adeudada	Número de mesadas	Deuda total diferencias
Inicio	Final			
01/06/2016	30/06/2016	76.324,00	1,00	76.324,00
01/07/2016	31/07/2016	76.324,00	1,00	76.324,00
01/08/2016	31/08/2016	76.324,00	1,00	76.324,00
01/09/2016	30/09/2016	76.324,00	1,00	76.324,00
01/10/2016	31/10/2016	76.324,00	1,00	76.324,00
01/11/2016	30/11/2016	76.324,00	2,00	152.648,00
01/12/2016	31/12/2016	76.324,00	1,00	76.324,00
01/01/2017	31/01/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/02/2017	28/02/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/03/2017	31/03/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/04/2017	30/04/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/05/2017	31/05/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/06/2017	30/06/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/07/2017	31/07/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/08/2017	31/08/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/09/2017	30/09/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/10/2017	31/10/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/11/2017	30/11/2017	80.712,63	2,00	161.425,26
01/12/2017	31/12/2017	80.712,63	1,00	80.712,63
01/01/2018	31/01/2018	84.013,78	1,00	84.013,78
01/02/2018	28/02/2018	84.013,78	1,00	84.013,78
01/03/2018	31/03/2018	84.013,78	1,00	84.013,78
01/04/2018	30/04/2018	84.013,78	1,00	84.013,78
01/05/2018	31/05/2018	84.013,78	1,00	84.013,78
01/06/2018	30/06/2018	84.013,78	1,00	84.013,78
01/07/2018	31/07/2018	84.013,78	1,00	84.013,78
Totales				2.247.952,63