

REPÚBLICA DE COLOMBIA
TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN



SALA LABORAL

Medellín, quince (15) de diciembre de dos mil veintidós (2022)

AUTO

Para representar a la Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones se le reconoce personería a la sociedad RST ASOCIADOS PROJECTS S.A.S. representada legalmente por el señor Richard Giovanni Suarez Torres identificado con cédula de ciudadanía 79.576.294 y tarjeta profesional 103.505 del Consejo Superior de la Judicatura, quien además actúa como apoderado judicial inscrito en el certificado de Cámara de Comercio de dicha sociedad, y por sustitución de éste se le reconoce personería al doctor Sebastián Orrego Betancur identificado con cédula de ciudadanía 1.128.394.745 y tarjeta profesional 278.334 del Consejo Superior de la Judicatura.

SENTENCIA DE SEGUNDA INSTANCIA

La **SALA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL** del **TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN**, conformada por los Magistrados Jaime Alberto Aristizábal Gómez quien actúa como ponente, John Jairo Acosta Pérez y Francisco Arango Torres, procede a dictar sentencia de segundo grado, dentro del proceso ordinario radicado con el número 05 001 31 05 015 2018 00440 00, promovido por el señor **JORGE ALBERTO GONZALEZ CASAS**, en contra de la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES**, con la finalidad de resolver el recurso de apelación

interpuesto por el apoderado del demandante frente a la sentencia emitida el 28 de enero de 2019 por el Juzgado Quince Laboral del Circuito de Medellín.

De conformidad con el numeral 1° del artículo 13 de la Ley 2213 de 13 de junio de 2022 “...Por medio de la cual se establece la vigencia permanente del Decreto Legislativo 806 de 2020 y se adoptan medidas para implementar las tecnologías de la información y las comunicaciones en las actuaciones judiciales, agilizar los procesos judiciales y flexibilizar la atención a los usuarios del servicio de justicia y se dictan otras disposiciones...” se toma la decisión correspondiente mediante providencia escrita número **324**, previamente discutida y aprobada por los integrantes de la Sala.

ANTECEDENTES

El señor Jorge Alberto González Casas demandó a Colpensiones pretendiendo el reconocimiento y pago de los siguientes conceptos: retroactivo pensional causado desde 2014 cuando efectuó la reclamación pensional y cumplió la edad mínima, intereses moratorios previstos en el artículo 141 de la Ley 100 de 1993, indexación y costas del proceso.

Como fundamento de sus pretensiones se expuso, que nació el 2 de mayo de 1954. Aduce que para el 1° de abril de 1994, contaba con 40 años de edad y 830.29 semanas cotizadas. En 2014 reclamó ante Colpensiones el reconocimiento y pago de la pensión de vejez, misma que le fue negada *“por la negligencia de no actualizar la historia laboral*. Solicitó nuevamente la prestación en 2016, y la entidad por medio de la Resolución 172960 de 15 de junio de 2016, se la concedió sin retroactivo pensional alguno. Agrega que frente el acto administrativo referido interpuso recurso de reposición y en subsidio apelación, el cual fue resuelto de manera desfavorable a través de la Resolución 228292 de 3 marzo de 2016.

En sentencia proferida el 28 de enero de 2019, el Juzgado Quince Laboral del Circuito de Medellín absolvió a la Administradora Colombiana de Pensiones – Colpensiones de las pretensiones de la demanda y condenó en costas al actor.

RECURSO DE APELACIÓN

El apoderado del demandante aspira al reconocimiento y pago del retroactivo pensional deprecado pues aduce que si bien su representado para el 1° de abril de 1994 solo contaba con 39 años de edad, acumulaba más de 500 semanas cotizadas que le permiten conservar el régimen de transición previsto en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993 hasta el 31 de diciembre de 2014.

ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

El apoderado de Colpensiones solicita se confirme la sentencia de primera instancia.

PROBLEMA JURÍDICO

El problema jurídico de esta segunda instancia, consiste en determinar si al demandante le asiste el derecho al reconocimiento y pago del retroactivo pensional desde 2014, a intereses moratorios e indexación.

CONSIDERACION PRELIMINAR

Examinada en conjunto la prueba documental obrante en el expediente la Sala encuentra:

1. Que el señor Jorge Alberto González Casas nació el 2 de mayo de 1954 y cumplió 62 años de edad en la misma fecha de 2016.
2. Que Colpensiones por medio de la Resolución GNR 251187 de 10 de julio de 2014, confirmada en la Resolución GNR 338013 de 26 de septiembre de 2014, le negó al citado el reconocimiento y pago de la pensión de vejez.
3. Que el 3 de mayo de 2016, el actor solicitó nuevamente la prestación, y Colpensiones mediante la Resolución GNR 172960 de 15 de junio de 2016, se la concedió con fundamento en el artículo 33 de la Ley 100 de 1993,

modificado por el artículo 9 de la Ley 797 de 2003, a partir del 2 de mayo de 2016, en cuantía de \$735.526, prestación que se ingresaría en la nómina de julio de 2016, pagadera en el mes siguiente.

4. Que frente al acto administrativo referido fue interpuesto el recurso de reposición peticionando el retroactivo desde el cumplimiento de los 60 años de edad y la reliquidación pensional.
5. Que Colpensiones al desatar dicho recurso expidió la Resolución GNR 228292 de 3 de agosto de 2016, notificada personalmente 21 días después, donde confirmó la Resolución GNR 172960 de 15 de junio de 2016, aduciendo que el asegurado no cuenta con los 15 años de servicio al 1° de abril de 1994, ni con la edad, ya que para tal fecha contaba con 39 años, razón por la cual no resulta beneficiario del régimen de transición establecido en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993, por lo que la pensión de vejez se estudia a la luz de la Ley 797 de 2003.

CONSIDERACIONES

DEL DERECHO PENSIONAL

El documento de identidad que reposa en el expediente informa que el señor Jorge Alberto González Casas nació el 2 de mayo de 1954, tenía 39 años de edad el 1° de abril de 1994, cuando entró en vigencia en el sector privado el Sistema General de Pensiones creado por la Ley 100 de 1993, y no colmaba el requisito de los quince o más años de servicios cotizados, porque en dicha fecha solo tenía aportadas 722 semanas, equivalentes a 14.02 años, lo cual significa que no es beneficiario del régimen de transición previsto en el artículo 36 de la normatividad mencionada, y que por ende, no podía acceder a la pensión por vejez en los términos del Acuerdo 049 de 1990, aprobado por medio del Decreto 758 del mismo año.

Pese a lo expuesto, Colpensiones accedió al reconocimiento de la pensión por vejez con fundamento en el artículo 33 de la Ley 100 de 1993, modificado por el

artículo 9° de la Ley 797 de 2003, que exige para poder acceder a la prestación: 62 o más años de edad a los hombres y 57 años o más de edad a las mujeres, y un mínimo de 1.300 semanas cotización en el sistema pensional, prestación que otorgó mediante la Resolución GNR 172960 de 15 de junio de 2016, a partir del 2 de mayo de 2016, cuando el afiliado cumplió la edad mínima, en cuantía de \$735.526, teniendo en cuenta un total de 1.384 semanas de cotización, que se ingresaría en la nómina de julio de 2016, pagadera en el mes siguiente.

DEL RETROACTIVO PENSIONAL

Conforme a lo dispuesto en el artículo 31 de la Ley 100 de 1993, al Régimen de Prima Media con Prestación Definida se le aplican las disposiciones vigentes para los seguros de invalidez, vejez y muerte a cargo del Instituto de Seguros Sociales con las adiciones, modificaciones y excepciones contenidas en dicha Ley.

Los artículos 13 y 35 del Acuerdo 049 de 1990, contentivo del Reglamento General del Seguro Social Obligatorio de Invalidez, Vejez y Muerte, prevén que la pensión por vejez se reconoce a solicitud de parte interesada una vez colmados los requisitos mínimos para acceder a la prestación, pero se requiere la desafiliación del régimen para poder disfrutar de la misma.

Sobre el tema se ha pronunciado en diversas oportunidades la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia y ha explicado que la causación y el disfrute de la pensión por vejez son dos figuras jurídicas distintas porque tienen identidad y efectos propios, pues la primera se da desde el momento mismo en que el afiliado reúne los requisitos mínimos de edad y densidad de semanas cotizadas, y la segunda, o sea, el disfrute de la pensión y su cuantía definitiva, están supeditados a la desafiliación del régimen. También ha dicho la citada Corporación Judicial que, de manera excepcional, cuando en un proceso no exista la prueba de la desafiliación al sistema, ésta puede inferirse de hechos tales como la terminación del vínculo laboral del afiliado, la falta de pago de cotizaciones, el cumplimiento de los requisitos de edad y semanas cotizadas, y la solicitud de la prestación, que no dejen duda de la intención del afiliado de cesar

su vinculación al sistema en procura de la obtención del derecho pensional (Sentencias de 1° de febrero de 2011, Radicado 38.776; SL 15091 de 2015; SL 5603 de 2016 y SL 5564 de 4 de diciembre de 2019, Radicado 72.652).

Como se indicó anteriormente, el señor Jorge Alberto González Casas nació el 2 de mayo de 1954, cumplió 62 años de edad en la misma fecha de 2016, y efectuó cotizaciones al sistema general de pensiones, hasta el 31 de mayo de 2014, por tanto, conforme a la normatividad y la jurisprudencia anotadas, se tiene como fecha de desafiliación del sistema pensional el 31 de mayo de 2014, y como fecha de disfrute de la prestación, a partir del 2 de mayo de 2016, cuando cumplió la edad mínima.

En consecuencia, y contrario a lo afirmado por el apoderado del actor en el recurso de apelación, no le asiste derecho a retroactivo pensional desde el año 2014 deprecado en la demanda.

DE LAS COSTAS

Ante la desventura del recurso de apelación, las costas en ambas instancias corren a cargo del señor Jorge Alberto González Casas y en favor de Colpensiones. Se fijan las agencias en derecho, en la suma de \$1.000.000 para esta instancia.

Así las cosas, se confirmará la decisión de primera instancia que se revisa en apelación, por las razones expuestas.

En mérito de lo expuesto, la **SALA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL** del **TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley, resuelve:

PRIMERO: Se confirma la sentencia del 28 de enero de 2019, proferida por el Juzgado Quince Laboral del Circuito de Medellín.

SEGUNDO: Ante la desventura del recurso de apelación, las costas en ambas instancias corren a cargo del señor Jorge Alberto González Casas y en favor de Colpensiones. Se fijan las agencias en derecho, en la suma de \$1.000.000 para esta instancia.

Lo resuelto se notifica por **EDICTO**. Se ordena regresar el proceso al Juzgado de origen.

Los Magistrados

Jaime Alberto Aristizábal Gómez

John Jairo Acosta Pérez

Francisco Arango Torres

Firmado Por:

Jaime Alberto Aristizabal Gomez
Magistrado
Sala Laboral
Tribunal Superior De Medellin - Antioquia

John Jairo Acosta Perez
Magistrado

Sala Laboral
Tribunal Superior De Medellin - Antioquia

Francisco Arango Torres
Magistrado
Sala Laboral
Tribunal Superior De Medellin - Antioquia

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: **169ed481b7accb25ed3cd2e913b16a76cd9821c61c3fe403eba9ec28a95a2f41**

Documento generado en 15/12/2022 01:21:58 PM

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