

REPÚBLICA DE COLOMBIA



SALA DE DECISIÓN LABORAL

El diecinueve (19) de diciembre de dos mil veintidós (2022), la SALA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL del TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, procede a resolver la consulta de la sentencia proferida en primera instancia en el presente proceso ordinario laboral promovido por la señora **BLANCA LILIAM PÉREZ DE MIRANDA**, contra la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES**, (en adelante COLPENSIONES), tramitado bajo el radicado No. 05088 31 05 001 2018 00687 – 01.

AUTO

De conformidad con el memorial de sustitución de poder, allegado vía correo electrónico junto con los alegatos de conclusión de segunda instancia por parte de la sociedad RST ASOCIADOS PROJECT S.A.S. quien representa judicialmente los intereses de Colpensiones en este proceso, se procede a reconocer personería a la abogada SANTIAGO GÓMEZ GAVIRIA portador de la T.P. 342.104 del C. S. de la Judicatura, para que represente a COLPENSIONES en este proceso como apoderado sustituto.

El Magistrado del conocimiento, Dr. FRANCISCO ARANGO TORRES, declaró abierto el acto y previa deliberación sobre el asunto, la Sala adoptó el proyecto presentado por el ponente, el cual quedó concebido en los siguientes términos:

1. ANTECEDENTES:

A través de la presente acción judicial, la demandante pretende se declare que le asiste derecho a que la pensión de vejez que le fue reconocida administradamente por el ISS hoy COLPENSIONES, le sea reliquidada con base en el Acuerdo 049 de 1990 aprobado por el Decreto 758 de 1990, como beneficiario del régimen de transición del artículo 36 de la Ley 100 de 1993, sumando tiempo de servicio privado cotizado al ISS que no le fue tenido en cuenta para otorgarle la citada pensión.

Como fundamentos de hecho de sus pretensiones, en lo que interesa resolver en esta instancia, relata la actora en la demanda, que nació el 17 de febrero de 1956. Que el extinto Instituto de Seguros Sociales (en adelante ISS) hoy COLPENSIONES, le reconoció pensión de vejez, mediante Resolución 024521 de agosto 21 de 2012 con fundamento en la Ley 33 de 1985, teniendo en cuenta 1141,43 semanas cotizadas con su empleador Empresas Públicas de Medellín (en adelante EPM) pensión que fue dejada en suspenso hasta el retiro del servicio.

Anota que a través de la resolución GNR 357094 de octubre 10 de 2014, Colpensiones le reconoció pensión con base en la Ley 33 de 1985 como beneficiaria del régimen de transición del Art. 36 de la Ley 100 de 1993, teniendo en cuenta 1191 semanas, pero absteniéndose de tener en cuenta el tiempo cotizado en el sector privado.

Manifiesta que solicitó a COLPENSIONES la reliquidación de la pensión sin obtener respuesta.

2. DECISIÓN DE PRIMERA INSTANCIA:

El juez de primera instancia despachó de manera desfavorable la pretensión de la demanda, argumentando que la sumatoria de tiempos de servicios no cotizados al

ISS hoy COLPENSIONES, con semanas cotizadas a la entidad, con fundamento en el Acuerdo 049 de 1990 aprobado por el Decreto 758 de 1990, no es procedente conforme la jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, y la Sentencia SU 769 de 2014 de la Corte Constitucional, que solo permite tal sumaria cuando sea indispensable las referida sumatoria, para que el trabajador puede acceder a la pensión, no que para reliquidarla cuando pudo obtenerla sin los tiempos públicos o con la sumaria bajo leyes distintas al Decreto 758 de 1990.

Como quiera que la sentencia no era apelable, por haberse tramitado el proceso como de única instancia, el juez dispuso el envío el expediente ante esta Corporación judicial con el fin de que surta el grado jurisdiccional de Consulta del fallo, en favor de la demandante.

3. DE LAS ALEGACIONES EN SEGUNDA INSTANCIA.

Corrido el traslado para alegar en esta instancia, la apoderada judicial de COLPENSIONES presentó oportunamente escrito de alegación, argumentando resumidamente lo siguiente:

Teniendo en cuenta que no es un punto de controversia, que la pensionada sea beneficiaria del régimen de transición, se trae a colación el artículo 12 del Decreto 758 de 1990 que establece:

“ARTÍCULO 12. REQUISITOS DE LA PENSIÓN POR VEJEZ. Tendrán derecho a la pensión de vejez las personas que reúnan los siguientes requisitos:

- a) Sesenta (60) o más años de edad si se es varón o cincuenta y cinco (55) o más años de edad, si se es mujer y,
- b) Un mínimo de quinientas (500) semanas de cotización pagadas durante los últimos veinte (20) años anteriores al cumplimiento de las edades mínimas, o haber acreditado un número de un mil (1.000) semanas de cotización, sufragadas en cualquier tiempo.”

Conforme a la norma en cita, para el reconocimiento de la prestación bajo los parámetros del Decreto 758 de 1990, sólo se tienen en cuenta las semanas cotizadas a COLPENSIONES, tal y como lo ha señalado la Corte Suprema de Justicia, Sala Laboral, en Sentencia No. 41703 de 2011 Magistrado Ponente Doctor CARLOS ERNESTO MOLINA MONSALVE.

De lo anterior, se precisa que para el reconocimiento de una pensión de vejez bajo el amparo del Decreto 758 de 1990, solo se tendrán en cuenta los tiempos que fueron debidamente cotizados al ISS hoy COLPENSIONES, por lo tanto, no es procedente contemplar los tiempos públicos laborados por el demandante en la EMPRESA PÚBLICA DE MEDELLÍN.

En ese sentido, se aclara que, por regla general según la decantada Jurisprudencia Laboral, el Decreto 758 de 1990 al ser la normativa propia del Seguro Social, sólo permite la acumulación de tiempos cotizados allí, siendo la excepción la aplicación de la Sentencia SU 769 de 2014, respecto a las personas que no tienen derecho al reconocimiento pensional.

Sin embargo, como quiera que en el caso particular el asegurado se encuentra percibiendo una pensión de vejez, es decir, no se encuentra afectado el goce efectivo del derecho a la Seguridad Social, se concluye que no le son aplicables los presupuestos señalados en la Sentencia 769 de 2014.

4. PROBLEMA JURÍDICO PARA RESOLVER:

El problema jurídico por resolver se circunscribe a establecer, si a la demandante le asiste derecho a que la pensión de vejez que le fue concedida administrativamente por COLPENSIONES, le sea reliquidada con base en Acuerdo 049 de 1990,

aprobado por el Decreto 758 de 1990, en un mayor valor al otorgado por esta entidad, teniéndole en cuenta tiempo servido en el sector público con o sin cotizaciones al ISS hoy COLPENSIONES, y las semanas cotizadas en el sector privado.

Tramitado el proceso en legal forma y por ser competente esta corporación judicial para conocer de la consulta de la sentencia de primera instancia, conforme a lo dispuesto en los artículos 14 de la Ley 1149 de 2007, se pasa a resolver, previas las siguientes,

5. CONSIDERACIONES:

Para resolver en esta instancia, debe decirse que esta Sala del Tribunal, venía prohijando la tesis que no era legalmente procedente sumar tiempos públicos no cotizados al ISS, para efectos de la reliquidación o reajuste de las pensiones reconocidas con base en el Acuerdo 049 de 1990, aprobado por el Decreto 758 del mismo año, bajo el entendimiento de la línea jurisprudencial adoptada por la Corte Constitucional, en las sentencias T-90 de 2009, T 559 y 637 de 2011, T- 143 de 2014, T-037 de 2017 y SU-769 de 2014, en la que se indicó, que sólo era procedente tal sumatoria, cuando el afiliado no podía acceder a la pensión de vejez con una legislación distinta al citado Acuerdo.

De otra parte, fue criterio reiterado de la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, que para el reconocimiento de las pensiones de vejez, con base el Acuerdo 049 de 1990, no es posible acumular tiempo laborado en el sector público no cotizado al ISS o cotizadas a otro fondo o caja de previsión social, con semanas cotizadas a este instituto, toda vez que, en sentir de esta Corte, cuando el literal f) del artículo 13 y el parágrafo del artículo 36 de la Ley 100 de 1993 autoriza dicha sumatoria, se refiere a la pensión de vejez del Sistema de Seguridad Social Integral y a la que regula la Ley 71 de 1988. Dicha posición había sido plasmada entre otras,

en las sentencias SL16104 de 2014, SL16086 de 2015, SL11241 de 2016, SL168 de 2016, SL4031 de 2017.

No obstante, esta Corte en las Sentencias, SL1981-2020 y SL1947-2020, admitió la posibilidad de la sumatoria de tiempos públicos sin cotización al ISS hoy COLPENSIONES, con las semanas cotizadas a esta entidad.

En las anteriores sentencias, la Corte no especificó si la referida sumatoria de cotizaciones al ISS hoy COLPENSIONES y los tiempos servidos en el sector público, también era procedente cuando lo que se solicita, no es el reconocimiento de la pensión, sino su reliquidación o reajuste.

Sin embargo, dicha Corporación en sentencia SL2557 de 2020, admitió dicha sumatoria para la reliquidación de la pensión de vejez y en ese sentido indicó que: *“Conforme al Acuerdo 049 de 1990 es viable acumular los tiempos de servicios públicos que cotizó la actora a otras cajas de previsión del sector público a efectos del reconocimiento de la pensión de vejez contemplada en dicho reglamento. De modo que tal criterio jurisprudencial también es aplicable al asunto en controversia, esto es, a la reliquidación de la pensión de vejez de la demandante”*.

Conforme las anteriores consideraciones de la Corte Suprema de Justicia, la nueva interpretación, permite acumular tiempos públicos sin cotización al ISS hoy COLPENSIONES, con las semanas cotizadas a esta entidad, aplicando el Acuerdo 049 de 1990, a los beneficiarios de la transición del Art. 36 de la Ley 100 de 1993, por lo que esta Sala de decisión acoge la tesis de esta Corte, por encontrarla más acorde al principio de favorabilidad en materia laboral, de acuerdo con los artículos 53 de la C.N. y 21 del Código Sustantivo del Trabajo.

En este caso, como la actora, nació el 17 de febrero de 1956, como se prueba con la copia de su cédula de ciudadanía que milita a folio 11, para el 1 de abril de 1994,

que entró a regir el sistema pensional de la Ley 100 de 1993, tenía más de 35 años de edad y por ello es beneficiaria del régimen de transición del art. 36 de la citada Ley, y como quiera que antes de la referida fecha registra afiliación al ISS, conforme se anota en su historia laboral glosada folios 29 a 33, en la que registra cotizaciones desde el 04 de enero de 1986, le es aplicable las normas pensionales del Acuerdo 049 de 1990 aprobado por el Decreto 758 de la misma anualidad.

Ahora bien, en el proceso se encuentra probado que COLPENSIONES, le otorgó pensión de vejez a la actora mediante la Resolución GNR 357094 de octubre 10 de 2014, con base en la Ley 33 de 1985 como beneficiaria del régimen de transición del Art. 36 de la Ley 100 de 1993, teniendo en cuenta 1191 semanas del tiempo servido y cotizado a EPM, pero absteniéndose de tener en cuenta el tiempo cotizado en el sector privado, que se relaciona en la citada resolución, tiempo este con el que la demandante alcanza 8.488 días cotizados, para un total de 1212,57 semanas, La pensión se reconoce a partir del año 2014 en el monto de \$ 1.009,103 y se anota que se incluirá en nómina cuando la actora prueba el retiro del servicio público.

Posteriormente, mediante Resolución VPB 73693 de diciembre 9 de 2015 obrante a folios 23 a 27, Colpensiones le reliquidó la pensión a la demandante, con base en la Ley 33 de 1985 como beneficiaria del régimen de transición del Art. 36 de la Ley 100 de 1993, con 1192 semanas cotizadas, con un IBL de 1.394.714 y un porcentaje o tasa de reemplazo del 75%, para una mesada de \$1.046,036 con disfrute a partir del 1 de diciembre de 2015, por haber acreditado retiro del servicio en el mes de noviembre.

No obstante, en la Resolución VPB 73693 de diciembre 9 de 2015, se relaciona en total 8.507 días cotizados que equivalen a 1213,85 semanas, de las que solo se tiene en cuenta 8.347 días cotizados con EPM, es decir 1192 semanas.

Conforme los argumentos de hecho y de derecho esgrimidos en precedencia, dado el volumen de 1213,85 semanas cotizadas que COLPENSIONES reconoce en la Resolución VPB 73693 de diciembre 9 de 2015 que tiene la demandante, le asiste derecho a que la citada prestación le sea reconocida con un monto porcentual o tasa de remplazo del 87% que establece el artículo 20 Decreto 758 de 1990.

Se pone de presente que, en el caso de las mujeres, como tanto la ley 33 de 1985 como el Decreto 758 de 1990, conceden la pensión de vejez con 55 años de edad, y con 1000 semanas cotizadas conforme al Decreto 758 de 1990 y 20 años de servicio acorde a la Ley 33 de 1985, que equivalen a 1028.71 semanas, no se presenta la situación, que la actora se aproveche de los beneficios de una y otra ley, pues se aplica en su integridad, todos los requisitos del Decreto 758 de 1990.

Al aplicarle el 87% de tasa de remplazo al IBL de \$1.394.714 establecido en la Resolución VPB 73693 de diciembre 9 de 2015, respecto del que se entiende es el de los últimos 10 años laborados y cotizados por la actora con EPM, pues sus últimas cotizaciones son con esta entidad en suma muy superior a 10 años, la demandante obtiene un monto de la pensión de \$1.213.401,18 a partir del 1 de diciembre de 2015, al que aplicándole los reajustes anuales a la pensión que establece el Art. 14 de la Ley 100 de 1993, en los años posteriores arroja un mayor valor a favor de la demandante respecto de la pensión reconocida por COLPENSIONES a través de la Resolución VPB 73693 de diciembre 9 de 2015, por lo que Colpensiones adeuda a la actora por concepto de reajuste pensional liquidado entre el 1 de diciembre de 2015 y el 30 de noviembre de 2022, la suma de **\$19.569.089**, conforme la siguiente liquidación:

Año	IPC	Valor reconocido	Valor real	Diferencia mensual	# mesadas	Total retroactivo
2015	6,77%	\$ 1.046.036	\$ 1.213.401	\$ 167.365	1 mesada	\$ 167.365
2016	5,75%	\$ 1.116.853	\$ 1.295.548	\$ 178.696	14 mesadas	\$ 2.501.741
2017	4,09%	\$ 1.181.072	\$ 1.370.042	\$ 188.971	14 mesadas	\$ 2.645.591

2018	3,18%	\$ 1.229.377	\$ 1.426.077	\$ 196.700	14 mesadas	\$ 2.753.796
2019	3,80%	\$ 1.268.472	\$ 1.471.426	\$ 202.955	14 mesadas	\$ 2.841.367
2020	1,61%	\$ 1.316.674	\$ 1.527.341	\$ 210.667	14 mesadas	\$ 2.949.339
2021	5,62%	\$ 1.337.872	\$ 1.551.931	\$ 214.059	14 mesadas	\$ 2.996.823
2022		\$ 1.413.060	\$ 1.639.149	\$ 226.089	12 mesadas	\$ 2.713.067
TOTAL						\$ 19.569.089

La liquidación se realizó con 14 mesadas al año, conforme al Acto legislativo 01 de 2005, pues la pensión de la actora se causó el 17 de febrero de 2011, que cumplió los 55 años de edad que establece el Art. 12 del Decreto 758 de 1990, es decir antes del 31 de julio de 2.011, y es inferior a los tres (3) salarios mínimos legales mensuales vigentes para la fecha del disfrute de la pensión.

A partir del 1 de diciembre de 2022, COLPENSIONES deberá seguir cancelando a la actora una mesada pensional en cuantía de \$ 1.639.149, la que se seguirá incrementando conforme el Art. 14 de la Ley 100 de 1993.

Respecto de la INDEXACIÓN solicitada en la demanda sobre el reajuste pensional esta es procedente, por cuanto con esta lo que se pretende es actualizar la depreciación monetaria causada por el retardado o inoportuno pago del reajuste pensional, lo que es justo en una economía inflacionaria como la nuestra, por lo que el reajuste de las mesadas pensionales retroactivas que se condena a pagar a COLPENSIONES deberá indexarse conforme la siguiente fórmula:

$$VA = Vh \times \frac{\text{índice final}}{\text{Índice inicial}}$$

En la que VA (valor actualizado) es igual al reajuste de la mesada pensional dejado de percibir por la demandante (Vh), multiplicada por el guarismo que resulta al dividir el índice final de precios al consumidor certificado por el DANE, vigente en el mes anterior al pago, por el índice inicial, vigente en el mes de causación de cada mesada.

Ahora, respecto de la excepción de prescripción propuesta por COLPENSIONES en la contestación de la demanda, no está llamada a prosperar, toda vez que la pensión fue reconocida a la actora con disfrute a partir del 1 de diciembre de 2015 y la demanda fue presentada el 29 de agosto de 2016, según se aprecia en el sello de la oficina judicial de Medellín (Folio 10), por lo que a la fecha de presentación de la demanda, no había transcurrido el término general de prescripción de 3 años consagrado en los artículos 151 del CPTSS y 488 del CST.

De otra parte, acorde a la reiterada jurisprudencia de la SCL de la H. Corte Suprema de Justicia, la actora debe aportar al sistema de seguridad social en salud el porcentaje legalmente correspondiente desde la fecha en que se causó el derecho al reajuste pensional, por lo que respecto de dicha suma se descontará el citado porcentaje de aporte al sistema de salud.

En conclusión, se condenará a COLPENSIONES a reliquidar la pensión del demandante en los términos explicados en precedencia.

Sin costas en esta instancia por haberse conocido del proceso en consulta de a sentencia de primera instancia. Las costas de primera instancia corren a cargo de COLPENSIONES, las que, serán fijadas por el *a quo*.

6. DECISIÓN:

En mérito de lo expuesto, el TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE

PRIMERO: REVOCAR la sentencia del 30 de septiembre de 2020, proferida por el JUZGADO PRIMERO LABORAL DEL CIRCUITO DE BELLO - ANTIOQUIA, en el

proceso ordinario laboral promovido por la señora **BLANCA LILIAM PÉREZ DE MIRANDA**, contra la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES**, en cuanto le negó la reliquidación pensional a la demandante, para en su lugar, **CONDENAR** a COLPENSIONES a reliquidar la pensión de vejez de la actora en la forma explicada en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: **CONDENAR** a la demandada COLPENSIONES a pagar a la demandante la suma de **\$ 19.569.089** por concepto del retroactivo de la reliquidación pensional causado entre el **1 de diciembre de 2015 y el 30 de noviembre de 2022**, conforme la liquidación del cuadro de la parte motiva de este fallo.

El retroactivo que se condena a pagar COLPENSIONES a la demandante, será indexado, acorde a lo explicado en la parte motiva de esta sentencia.

TERCERO: A partir del 1 de diciembre de 2022, COLPENSIONES deberá seguir cancelando a la actora una mesada pensional en cuantía de \$ 1.639.149, la que se seguirá incrementando conforme el Art. 14 de la Ley 100 de 1993.

CUARTO: **DECLARAR** que la demandante debe aportar del mayor valor de cada mesada pensional reliquidada que se le pague, el porcentaje legal del aporte al sistema de salud.

QUINTO: Sin costas en esta instancia. Las costas de primera instancia corren a cargo de COLPENSIONES, las que, serán fijadas por el *a quo*

La anterior sentencia se notifica a las partes en EDICTO.

Oportunamente devuélvase el expediente al juzgado de origen.

No siendo otro el objeto de esta diligencia, se declara culminada, y se firma por quienes intervinieron en la decisión, los magistrados,

Firmado Por:

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

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

John Jairo Acosta Perez
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: **e668d7a66e04296cda2d4727dd9a101d447f3c98bcd96803f5e314544e030af1**

Documento generado en 19/12/2022 02:36:13 PM

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