

**REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
SALA LABORAL**



SECRETARÍA

EDICTO

El Secretario de la Sala Laboral del Tribunal Superior de Medellín:

HACE SABER:

Que se ha proferido sentencia en el proceso que a continuación se relaciona:

Radicación:	05001310502320170010401
Proceso:	Ordinario
Demandante:	RUBIELA BASTIDAS MEJIA
Demandado:	COLPENSIONES
M. P.	MARIA PATRICIA YEPES GARCIA SL TSM
Fecha de fallo:	03/02/2023
Decisión:	REVOCA

El presente edicto se fija por el término de un (01) día hábil, con fundamento en lo previsto en el artículo 41 del CPTSS, en concordancia con el artículo 40 *ibidem*. La notificación se entenderá surtida al vencimiento del término de fijación del edicto.

Se fija hoy 06/02/2023 desde las 08:00 am. y se desfija a las 05:00 pm.

RUBÉN DARÍO LÓPEZ BURGOS
Secretario



REPÚBLICA DE COLOMBIA

SALA SEXTA DE DECISIÓN LABORAL

Medellín, tres (03) febrero de dos mil veintitrés (2023)

DEMANDANTE	RUBIELA BASTIDAS MEJÍA
DEMANDADO	COLPENSIONES
ORIGEN	Juzgado Veintitrés Laboral del Circuito de Medellín
RADICADO	05001 31 05 023 2017 00104 01
TEMAS	Pensión de sobrevivientes
CONOCIMIENTO	Apelación
ASUNTO	Sentencia de Segunda instancia

En la fecha señalada, la Sala Sexta de decisión Laboral, integrada por los Magistrados ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ, DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN y la Ponente MARÍA PATRICIA YEPES GARCÍA, al tenor de lo dispuesto en el numeral 1° del art. 13 de la Ley 2213 de 2022 profiere sentencia escrita, dentro del proceso ordinario laboral promovido por RUBIELA BASTIDAS MEJÍA contra ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES -COLPENSIONES-.

I. ANTECEDENTES

Hechos y pretensiones de la demanda¹

La señora Rubiela Bastidas Mejía formuló demanda contra Colpensiones, pretendiendo **i)** se declare tiene derecho a la pensión de sobrevivientes con ocasión del fallecimiento de su compañero permanente Heriberto Gómez Echavarría; y como consecuencia de lo anterior se condene a Colpensiones **ii)** al reconocimiento y pago de la pensión de sobrevivientes a partir de la fecha del fallecimiento del causante, incluyendo mesadas adicionales con incremento anual conforme al IPC; **iii)** los intereses de mora del artículo 141 de la Ley 100 de 1993 o en subsidio, la indexación de la condena; y **iv)** las costas del proceso.

Fundamentó sus pretensiones en que convivió en forma permanente e ininterrumpida, con el señor Heriberto Gómez Echavarría, en calidad de compañera permanente por más de 20 años; compartieron techo, lecho y mesa, se brindaron socorro y ayuda mutua, no procrearon hijos comunes, conviviendo con sus dos hijos y perdurando el vínculo familiar hasta que el causante falleció.

¹ 01PrimeraInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pags.1/3

El señor Heriberto Gómez Echavarría falleció el 26 de febrero del 2016 por causas de origen común y para ese entonces se encontraba pensionado por el riesgo de vejez a cargo de Colpensiones; su compañero la tenía como beneficiaria en salud, al igual que sus hijos Nataly Johana Gómez Bastidas.

Se presentó a reclamar la pensión de sobrevivientes el 14 de abril de 2016 y la entidad demandada mediante la Resolución GNR 174120 de 2016, sin argumento legal, fáctico, ni probatorio negó la prestación, razón por la cual fue desafiliada en salud quedando desprotegida, pues su compañero era quien proveía el sustento para ella y sus hijos. El 30 de marzo de 2004 rindió con su compañero permanente declaración extra juicio ante la Notaría Segunda de Circuito de Bello, declarando este que convivía de forma permanente y bajo el mismo techo con ella, respondiendo económicamente tanto por ella como por sus hijos.

Oposición a las pretensiones de la demanda

Colpensiones²

Se opone a la pretensión aduciendo que la demandante no acredita que convivió con el afiliado fallecido Heriberto Gómez Echavarría dentro de los cinco (5) años anteriores a la fecha presunta de su fallecimiento, conforme a lo dispuesto en el literal a) del artículo 47 de la ley 100 de 1993, modificado por el artículo 13 de la ley 797 de 2003, proponiendo como excepciones: inexistencia de la obligación por ausencia de uno de los requisitos legales para el reconocimiento de la pensión de sobrevivientes, improcedencia de intereses moratorios, compensación indexada, prescripción, imposibilidad de condena en costas, innominada, descuento del retroactivo por salud.

Sentencia de Primera Instancia

El 19 de julio de 2017, el Juzgado Veintitrés Laboral del Circuito de Medellín profirió sentencia absolviendo a Colpensiones de todas las pretensiones incoadas en su contra por la señora Rubiela Bastidas Mejía, declaró probada la excepción de inexistencia de la obligación por falta de uno de los requisitos legales para su reconocimiento y, condenó en costas a la demandante.

Como fundamento de su decisión, sostuvo que tras realizar un análisis de la prueba en su conjunto, en aplicación de la sana crítica, no se estructuraban los presupuestos de orden legal para ceder a las pretensiones invocadas, sin que pudiera concluir que había existido convivencia entre la demandante y el causante, resultándole sospechosos los testigos y por ello descartando la convivencia que le otorgara el derecho a la actora.

Recurso de apelación:

Inconforme con lo decidido, la parte demandante formuló recurso de alzada solicitando la revocatoria de la sentencia en tanto de la prueba testimonial se evidencia la convivencia de la demandante y su compañero permanente, sin que la entidad demandada hubiera logrado desvirtuar tal convivencia o probar que no existió la misma durante los últimos cinco años de vida del causante.

² 01PrimeraInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág.72/76

Alegatos de conclusión en segunda instancia

Otorgado el término a ambas partes para alegar de conclusión en esta instancia, las partes lo describieron oportunamente, así:

- i) **Colpensiones** solicitó se confirme la sentencia en tanto la demandante no logró acreditar los 5 años de convivencia que requería para tener derecho a la prestación en ocasión del fallecimiento del causante pensionado.
- ii) **La demandante** por su parte solicita se revoque la sentencia teniendo en cuenta que demostró la convivencia a más de que en el año 2004 el mismo causante declaró bajo la gravedad de juramento llevar un convivencia de 12 años con la demandante, respondiendo económicamente por ella y sus hijos, aduciendo que tal declaración fue corroborada por los testigos demostrándose de manera fehaciente la unión marital de hecho suscitada entre la señora Rubiela Bastidas Mejía y Heriberto Gómez Echavarría, deprecando por demás que se reconozca la prestación desde la fecha del fallecimiento y los intereses de mora.

II. SON CONSIDERACIONES DEL TRIBUNAL

La competencia de la Sala está dada por lo dispuesto en los arts.66 y 66 A del CPTSS, es decir, por los puntos que fueron objeto de apelación.

Vistos los hechos y pretensiones de las demandas formuladas por la demandante, así como la oposición formulada por las demandadas, entiende la Sala, que el **problema jurídico** a resolver en esta instancia, consiste en establecer: **a)** si la reclamante Rubiela Bastidas Mejía ostenta la condición de beneficiaria de la pensión de sobrevivientes causada con ocasión del fallecimiento de Heriberto Gómez Echavarría. De ser así, **b)** se determinarán las condiciones del disfrute de la prestación, y **c)** si hay o no lugar al pago de intereses moratorios y/o indexación de la condena.

No se discute en el proceso la causación de la pensión de sobrevivientes de la cual la demandante se considera beneficiaria, pues el causante en vida fue pensionado por Colpensiones por el riesgo de vejez.

Documentos relevantes glosados al proceso

- Rubiela Bastidas Mejía nació el 20 de abril de 1958³.
- Heriberto Gómez Echavarría nació el 28 de agosto de 1929⁴ y falleció el 26 de febrero de 2016⁵.

³ 01PrimeraInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág. 17/18

⁴ 01PrimeraInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág. 16, según se desprende de la copia de cedula de ciudadanía

⁵ 01PrimeraInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág 19/20

- El 14 de abril de 2016 la señora Rubiela Bastidas Mejía elevó petición ante Colpensiones, solicitando el reconocimiento de pensión de sobrevivientes del señor Gómez Echavarría, de forma retroactiva, en calidad de compañera permanente⁶.
- Mediante Resolución GNR174120 del 16 de junio de 2016⁷, le fue negada la pensión de sobrevivientes a la señora Rubiela Bastidas Mejía.
- Formulario de afiliación a la EPS del ISS se evidencia que el señor Heriberto Gómez Echavarría como cotizante inscribió como beneficiarias a la señora Rubiela Bastidas Mejía y su hija Nataly Yohana Gómez Bastidas
- Certificado de NUEVA EPS del 22 de septiembre de 2016⁸ por parte del señor Heriberto Gómez Echavarría⁹ donde figura como su beneficiaria en calidad de hija Deisy Bibiana Gómez Salazar.

- Declaraciones extraprocesales

- Realizada por el causante y la demandante el 30 de marzo de 2004 en la Notaria Segunda del Círculo de Bello¹⁰, en la cual manifiestan tener una convivencia de 12 años.
- Realizada por Luz Enid Gómez Ruiz y Carolina Carmona el 12 de abril de 2016 en la Notaria Primera del Círculo de Bello¹¹, en la cual la primera de estas manifiesta que conoció al causante durante 17 años y que le consta que este vivía en unión libre con la demandante por espacio de 24 años; mientras que la segunda indica que conoció al causante por 15 años constándole la unión con la demandante por 24 años, ambas expresan que como amigas les consta la dependencia económica que tenía la actora respecto del señor Heriberto Gomez.
- Realizada por la demandante el 12 de abril de 2016 en la Notaria Primera del Círculo de Bello¹², en la cual indica que fue compañera del señor Heriberto Gómez Echavarría durante 24 años.

a) Rubiela Bastidas Mejía, como beneficiaria de la pensión de sobrevivientes

Los literales a) y b) del art.47 de la Ley 100 de 1993, modificado por el 13 de la Ley 797 de 2003, prevén quienes son los beneficiarios de la pensión de sobrevivientes¹³.

⁶ 01PrimeralInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág 34

⁷ 01PrimeralInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág 35/40

⁸ 01PrimeralInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág 31

⁹ 01PrimeralInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág 23/24

¹⁰ 01PrimeralInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág 21/22

¹¹ 01PrimeralInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág. 27/28

¹² 01PrimeralInstancia; 02ExpedienteDigitalizado, pág. 29/30

¹³ “Son beneficiarios de la pensión de sobrevivientes:

“a) En forma vitalicia, el cónyuge o la compañera o compañero permanente o supérstite, siempre y cuando dicho beneficiario, a la fecha del fallecimiento del causante, tenga 30 o más años de edad. En caso de que la pensión de sobrevivencia se cause por muerte del pensionado, el cónyuge o la compañera o compañero permanente

Dicha norma ha sido objeto de distintos juicios de exequibilidad por parte de la H. Corte Constitucional ¹⁴

La demandante considera tener derecho en calidad de compañera permanente del señor Heriberto Gómez Echavarría, teniendo por tanto la carga de formar el convencimiento judicial, en primer lugar, en torno a la calidad alegada y en segundo lugar en torno al tiempo de convivencia.

Ello así, tenemos que en declaración de parte la señora **Rubiela Bastidas Mejía**, expresó:

Rubiela Bastidas Mejía	Vivir en la Carrera 64 N° 57 A 86 del Barrio Paris, de estado civil casada pero separada desde hace muchos años de Juan Guillermo Gómez Velásquez quien fue su esposo a quien dejó porque le daba muy mala vida, unión en la que procreó 3 hijos de 33, 30 y 29 años. Respecto de la convivencia con el causante Heriberto Gómez Echavarría indicó que este era tío de su esposo, que ellos eran vecinos y ella estaba pendiente de él porque se enfermó y convivieron 24 años, no tuvieron hijo, pero él fue quien crío a los hijos que tenía ella; nunca se llegaron a separar, que él la tenía afiliada al
------------------------	--

supérstite, deberá acreditar que estuvo haciendo vida marital con el causante hasta su muerte y haya convivido con el fallecido no menos de cinco (5) años continuos con anterioridad a su muerte;

b) En forma temporal, el cónyuge o la compañera permanente supérstite, siempre y cuando dicho beneficiario, a la fecha del fallecimiento del causante, tenga menos de 30 años de edad, y no haya procreado hijos con este. La pensión temporal se pagará mientras el beneficiario viva y tendrá una duración máxima de 20 años. En este caso, el beneficiario deberá cotizar al sistema para obtener su propia pensión, con cargo a dicha pensión. Si tiene hijos con el causante aplicará el literal a).

Si respecto de un pensionado hubiese un compañero o compañera permanente, con sociedad anterior conyugal no disuelta y derecho a percibir parte de la pensión de que tratan los literales a) y b) del presente artículo, dicha pensión se dividirá entre ellos (as) en proporción al tiempo de convivencia con el fallecido.

En caso de convivencia simultánea en los últimos cinco años, antes del fallecimiento del causante entre un cónyuge y una compañera o compañero permanente, la beneficiaria o el beneficiario de la pensión de sobreviviente será la esposa o el esposo. Si no existe convivencia simultánea y se mantiene vigente la unión conyugal, pero hay una separación de hecho, la compañera o compañero permanente podrá reclamar una cuota parte de lo correspondiente al literal a en un porcentaje proporcional al tiempo convivido con el causante siempre y cuando haya sido superior a los últimos cinco años antes del fallecimiento del causante. La otra cuota parte le corresponderá a la cónyuge con la cual existe la sociedad conyugal vigente

¹⁴ Esta norma ha sido objeto de distintos juicios de exequibilidad por parte de la H. Corte Constitucional, así:

- Expresiones “*tenga 30 años o mas de edad*” y “*no menos de cinco (05) años con anterioridad a su muerte*” del literal a) fueron declarados EXEQUIBLES mediante Sentencia C-1094-03 de 19 de noviembre de 2003, Magistrado Ponente Dr. Jaime Córdoba Triviño.
- Expresión “*con la cual existe la sociedad conyugal vigente*” declarada EXEQUIBLE, por los cargos analizados, por la Corte Constitucional mediante Sentencia C-515-19 de 29 de octubre de 2019, Magistrado Ponente Dr. Alejandro Linares Cantillo.
- Expresión “La otra cuota parte le corresponderá a la cónyuge con la cual existe la sociedad conyugal vigente” declarada EXEQUIBLE por la Corte Constitucional mediante Sentencia C-336-14 de 4 de junio de 2014, Magistrado Ponente Dr. Mauricio González Cuervo.
- La primera condición del último inciso fue declarada parcialmente exequible, únicamente por los cargos analizados, por la Corte Constitucional mediante Sentencia C-1035-08 de 22 de octubre de 2008, Magistrado Ponente Dr. Jaime Córdoba Triviño 'en el entendido de que además de la esposa o el esposo serán también beneficiarios, la compañera o compañero permanente y que dicha pensión se dividirá entre ellos (as) en proporción al tiempo de convivencia con el fallecido'

	Seguro y cuando se acabó y lo renovaron ella ya no aparecía afiliada entonces se afilió al Sisben, así mismo expresa que vivían con un sobrino de Heriberto, llamado Libardo, la señora y los dos hijos en la carrera 49 N° 65 – 93 en el barrio el Mirador en Bello, viviendo allí por espacio de 11 años.
--	---

Igualmente solicitó que se recibieron los testimonios de Martha Lucía Gómez Velásquez, Luis Alfonso Gómez Hernández, Rafael Ángel Álvarez Muñoz, María Ernestina Jaramillo, Luz Elena Gómez Velásquez de los cuales, solo las dos últimas rindieron declaración en primera instancia. Desistiendo la parte actora de la restante prueba testimonial.

María Ernestina Jaramillo	<p>Expresó que vive en Bello desde hace 32 años en la diagonal 55 N° 46-25 por Niquia y conoció a la demandante porque ella vivió por esa misma cuadra hasta hacía 12 años antes de la declaración, yéndose a vivir donde un sobrino del esposo cuando su esposo, a raíz de que su esposo se enfermó.</p> <p>Identificando como esposo de la demandante al señor Heriberto Gómez Echavarría con quien afirmó tener vínculo de afinidad en tanto era tío de su esposo, que no sabe la fecha exacta en que falleció Heriberto pues cuando se enfermó y se lo llevaron para donde el sobrino no tuvo más conocimiento de la convivencia entre éste y la señora Rubiela, manifestó que tenía entendido que la demandante y el causante vivían juntos, pero que entre el 2011 y el 2015 estaba en Briceño no supo exactamente porque después de que se fueron no tuvo la oportunidad de compartir con ellos hasta el día del funeral.</p>
Luz Elena Gómez Velásquez	<p>Conoce a la demandante desde hace 30 años en razón a que ella se casó con su hermano Juan Guillermo Gómez y al señor Heriberto Gómez por ser su tío paterno, narrando que cuando la señora Rubiela se separó de su hermano porque “le daba muy mala vida”, el causante le ayudó para que se fuera del lugar donde vivía con el esposo que era drogadicto, luego su hermano también se fue y el tío le dijo que volviera al “ranchito” para que le ayudara con la comida y la lavada y a cambio él le ayudaba económicamente, convirtiéndose como en el padre de los hijos de Rubiela y su hermano y posteriormente en pareja de la demandante, pero viviendo ya no por la quebrada la García, sino por</p>

	<p>el Mirador pues su tío se enfermó y su otro hermano de nombre Libardo se los llevó a vivir con ellos y allí vivieron hasta que Heriberto falleció.</p> <p>Expresa que Heriberto y Rubiela vivieron como 20 años juntos, que él se encargaba del sustento de ésta y que le daba la mitad de la pensión a Libardo, quien era el que estaba pendiente de reclamarla y antes de vivir con Libardo vivían en casa de invasión propia de Heriberto.</p>
--	--

La Sala, para esclarecer plenamente los hechos debatidos, citó de oficio al señor Libardo Gómez Velásquez a rendir testimonio en razón de que su versión resumida en el documento de investigación administrativa de convivencia resultaba contraria a las demás recaudadas.

Libardo Gómez Velásquez	<p>Dijo ser sobrino del causante Heriberto Gómez Echavarría, a quien alquiló una habitación en su casa, donde su tío vivió los últimos 11 años de vida con la señora Rubiela, ellos le pagaban doscientos mil pesos mensuales por la habitación, ello, en razón a que requería acompañamiento permanente por estar inválido, por eso el deponente y su familia lo cuidaban en el día mientras la señora Rubiela trabajaba en una venta de arepas y en la noche entre todos colaboraban para cuidarlo.</p> <p>Antes de vivir en su casa, su tío vivía con Rubiela en un barrio de invasión en San Nicolas. Narra que la demandante estaba casada con Juan Guillermo Gómez, hermano del deponente, de quien se separó luego de 10 años porque “le daba mala vida”, entonces Heriberto su tío comenzó a ayudar a Rubiela y se convirtió como en el padre de los tres hijos que ella tuvo durante su matrimonio.</p> <p>Luego la demandante se fue a vivir con Heriberto a San Nicolas y cuando éste se enfermó se fueron para la habitación que el deponente les alquiló en su casa. Sostiene que, al principio no conocía de esa relación sentimental, pero al poco tiempo de vivir en su casa su tío le contó que habían declarado una unión en notaria. Que no vio en dicha pareja actos de amor porque su tío era muy frío, pero sentimental y servicial, y él les decía que la demandante era su compañera. Reconoce que en llamada telefónica de investigación administrativa manifestó que su tío Heriberto no tuvo compañera permanente porque estaba peleado con la demandante por diferencias de la convivencia y de dinero.</p>
-------------------------	---

Adicional a los medios probatorios relacionada en líneas anteriores, se tiene que Colpensiones aportó el informe técnico de investigación adelantado por CONSINTE-RM.¹⁵ En el cual se expresó como hallazgos probatorios que:

“...la solicitante al hablar de causante se refería a él con el calificativo de “DON”, que quien estaba autorizado como acompañante del causante era el señor Libardo Gómez, sobrino del causante; la señora Marleny Bastidas Mejía, hermana de la demandante pese a haber indicado que ésta y el causante habían vivido en su casa un año antes del fallecimiento del señor Heriberto, no conocía datos de éste, la causa de la muerte, su nombre o la hora del fallecimiento. Indican que en las labores de campo varias personas manifestaron conocer a la señora Rubiela desde hacía 15 años, pues siempre ha vivido en el Barrio Buenos Aires de Bello con su madre y sus tres hijos, sin conocerle más personas con las cuales hubiera convivido y el señor Libardo Gómez Velásquez afirmó ser sobrino del señor Heriberto Gómez Echavarría, que vivió con él durante los 11 años anteriores a la muerte en la Carrera 49 N° 65-93 agregando que su tío no tenía compañera o esposa.

A través de prueba testimonial y documental, concluye la Sala que, siendo su carga, la demandante si demostró la convivencia con el causante, pues la testigo Luz Elena Gómez Velásquez lo corrobora y, sin bien no da cuenta de la fecha a partir de la cual la señora Rubiela dejó de colaborarle al causante en las labores del hogar y pasó a ser su compañera permanente, si es consistente en indicar que estos tuvieron convivencia hasta la muerte del causante, aspecto en el que todos los testimonios son congruentes. Y en cuanto a que la demandante se dirigiera o refiriera al causante con la expresión “don”, ello por sí sólo no desvirtúa la convivencia alegada, en tanto puede obedecer a costumbres o circunstancias propias del trato respetuoso de la pareja. Respecto de la versión rendida ante la Sala por el señor Libardo Gómez Velásquez en cuanto afirma constarle la convivencia de la pareja en la habitación que el propio deponente les alquiló en 2011, pese a contrariar lo manifestado por él en la entrevista adelantada durante investigación administrativa, tal contradicción se encuentra aclarada y superada cuando el mismo en esta Sala expresó que lo dijo en razón a divergencias en materia de trato y manejo de dineros o de bienes del causante que a ella no se le participó.

Finalmente, si bien el testimonio de la señora María Ernestina Jaramillo, no brinda elemento de convicción alguno al manifestar que el causante y la demandante tuvieron una convivencia, pero no poder dar cuanta de la misma de sus extremos ni en su conocimiento directo y personal durante los últimos 12 años de vida del causante, si se tiene que el testimonio del señor Libardo Gómez Velásquez resulta espontáneo al indicar que la demandante y el causante vivieron en una habitación que les alquilaba en su casa y que si bien estos no tenían muestras públicas de su afecto en público, el causante si indicaba que la demandante era su compañera permanente al menos desde el 2005 suscribiendo ante notaria una declaración extra juicio que ratificaba ese sentir .

¹⁵ 01PrimerInstancia, 03ExpedienteAdministrativo, DJT-INF-AD-2016_3649744-20160827

Así las cosas, la demandante logra cumplir con la previsión contemplada por el artículo 167 del CGP, aplicable por remisión analógica a los juicios del trabajo y de la seguridad social, según lo dispone el artículo 145 del CPTSS, pues correspondiéndole probar el supuesto de hecho de las normas que consagran el efecto jurídico que ellas persiguen, logro demostrar que sostuvo una convivencia permanente y singular con el señor Heriberto Gómez Echavarría, por más de 5 años antes del fallecimiento del causante, en tanto las pruebas documentales y testimoniales arrojadas, dan cuenta de la ayuda brindada a la actora y sus hijos, por el causante y de una convivencia efectiva de pareja estable, de ayuda mutua con ánimo de permanencia al menos 11 años.

Ahora, si bien le asiste razón a Colpensiones en cuanto que la demandante en modo alguno prueba haber compartido lecho con el causante, pues de esto ni ella ni los testigos dan cuenta, no puede perder de vista la Sala que tal aspecto de la convivencia en pareja pertenece a la esfera privada de los compañeros y así lo ha sostenido la H. Sala de Casación Laboral, de la Corte Suprema de Justicia, en **sentencia como la SL del 13 de junio de 2012 rad. 41464** en la que dilucidó:

No resiste ninguna crítica, argumentar que por el hecho de que la extinta pensionada no dormía en el mismo lecho con su esposo, no se configura el requisito de la convivencia, cuando está perfectamente demostrado el estado de postración que le ocasionó la muerte, a más de que, si así no fuera, la decisión de no compartir la misma cama de una pareja, pertenece a su esfera privada, y no merece ser ventilada en un escenario que desborde ese marco, a riesgo de comprometer derechos fundamentales de los involucrados.

Por lo anterior, habiendo demostrado la demandante que convivió de forma permanente con el causante por un espacio superior a los últimos cinco años de vida de este, deberá la Sala **revocar** la sentencia de primera instancia, pues se reitera que el tema de afecto erótico sexual que pudo existir entre los compañeros permanentes no tenía que ser de conocimiento de los testigos, menos aún, ser ventilado en el curso del presente proceso.

b) Disfrute de la prestación

El señor Heriberto Gómez Echavarría falleció el 26 de febrero de 2016¹⁶, por lo que a partir del día siguiente se causó la prestación en favor de la demandante, La cuantía de la mesada asciende a Un Salario Mínimo Legal Mensual Vigente, por ser este el monto de la percibida en vida por el causante.

La prestación de sobrevivientes fue reclamada el 14 de abril de 2016¹⁷, siendo negada mediante la resolución GNR 174120 del 16 de junio de 2016¹⁸.

La demanda fue radicada el 10 de febrero de 2017¹⁹, no habiendo transcurrido entre la negación de la prestación y ese momento, los tres años consagrados en los art 488 del CST y 151 del CPTSS, por tanto, no prescribió la prestación.

¹⁶ 01PrimerInstancia, 02ExpedienteDigitalizado, pág. 19/20

¹⁷ 01PrimerInstancia, 02ExpedienteDigitalizado, pág. 34

¹⁸ 01PrimerInstancia, 02ExpedienteDigitalizado, pág. 35/40

¹⁹ 01PrimerInstancia, 02ExpedienteDigitalizado, pág. 9

Consecuentemente Colpensiones adeuda a la señora Rubiela Bastidas Mejía, por concepto de retroactivo causado entre **el 27 de febrero de 2016 y el 30 de enero de 2023**, la suma de **\$ 75.570.173,00** detallados como se indica a continuación:

RETROACTIVO PENSIONAL				
Año	IPC	# mesadas	Valor pensión (mínimo)	Total Retroactivo (mínimo)
2016	5,75%	11 meses y 4 días	\$ 689.454	\$ 7.675.921
2017	4,09%	13	\$ 737.717	\$ 9.590.321
2018	3,18%	13	\$ 781.242	\$ 10.156.146
2019	3,80%	13	\$ 828.116	\$ 10.765.508
2020	1,61%	13	\$ 877.803	\$ 11.411.439
2021	5,62%	13	\$ 908.526	\$ 11.810.838
2022	13,12%	13	\$ 1.000.000	\$ 13.000.000
2023		1	\$ 1.160.000	\$ 1.160.000
			TOTAL	\$ 75.570.173

La mesada pensional para el año 2023 equivale a Un Millón Ciento Sesenta Mil pesos (\$1.160.000,00).

Se autorizará a la demandada que descuente del retroactivo pensional, el valor de los aportes correspondientes al Sistema de Seguridad Social en Salud, con fundamento en el artículo 143 de la Ley 100 de 1993, y en lo decantado por la H. Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Laboral en esta materia²⁰.

c) intereses moratorios del art. 141 de la Ley 100 de 1993

Si bien se encuentra legalmente prevista en el artículo 141 de la ley 100 de 1993²¹ la causación de intereses moratorios en favor de las pensionadas, ante la tardanza de la administradora de pensiones, en el pago de las mesadas pensionales, dentro de los términos legales, que para la pensión de sobrevivientes es de dos (02) meses contados a partir de la reclamación, en este caso, la Sala estima que no hay lugar a concederlos, pues la entidad en su momento negó la prestación económica con fundamento en testimonio que brindó en sede administrativa el señor Libardo Gómez Velásquez, quien vivió con el causante los últimos 11 años de vida, versión que el mismo deponente declaró en esta instancia como contraria a la verdad en razón a problemas de convivencia y de carácter económico con la demandante, lo cual indujo en error a la entidad quien fundada en ello denegó la prestación económica reclamada.

²⁰ En las sentencias de SL 1195 del 29 de enero de 2014, radicación 48.918, SL 9782 del 23 de Julio de 2014, radicación 54.583; SL 10143 del 30 de Julio de 2014, radicación 45.232; SL 13547 del 1 de octubre de 2014 radicación 47.264, entre otras.

²¹ El art.141 de la Ley 100 de 1993 dispone que “a partir del 1o. de enero de 1994, en caso de mora en el pago de las mesadas pensionales de que trata esta Ley, la entidad correspondiente reconocerá y pagará al pensionado, además de la obligación a su cargo y sobre el importe de ella, la tasa máxima de interés moratorio vigente en el momento en que se efectuó el pago”.

Sin embargo, se ha de garantizar que la señora Rubiela Bastidas Mejía perciba lo adeudado en su real valor, por ende, se ordenará la indexación del valor de la condena.

Para indexar, la demandada tomará la fórmula que ha sido avalada por la H. Corte Suprema de Justicia en la materia:

$$\frac{\text{ÍNDICE FINAL}}{\text{ÍNDICE INICIAL}} \times \text{VALOR A INDEXAR} - \text{VALOR A INDEXAR} = \text{V. ACTUALIZADO}$$

Los valores con los que ha de reemplazarse la fórmula deben ser:

El ÍNDICE FINAL certificado por el DANE que corresponde al de la fecha en que haya de efectuarse el pago;

El ÍNDICE INICIAL corresponde a la fecha de exigibilidad de cada mesada pensional, por tratarse de prestación periódica.

El VALOR A INDEXAR corresponde al valor de cada mesada a indexar.

III. EXCEPCIONES

Se entienden implícitamente resueltas las excepciones formuladas por la demandada, mereciendo especial pronunciamiento la de prescripción, que no operó, por las razones expresadas previamente.

IV. COSTAS

Por haber sido vencido en el proceso, las costas en ambas instancias son a cargo de Colpensiones, en esta instancia se fijan en la suma de Un salario mínimo legal ménsula vigente para el año dos mil veintitrés, es decir la suma de Un Millón Ciento Sesenta Mil pesos (\$1.160.000,00).

FALLO DEL TRIBUNAL

En mérito de lo expuesto, la Sala Sexta 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: REVOCAR íntegramente la sentencia proferida 19 de julio de 2017, por el Juzgado Veintitrés Laboral del Circuito de Medellín, dentro del proceso ordinario laboral de doble instancia promovido por la señora RUBIELA BASTIDAS MEJÍA contra COLPENSIONES, para en su lugar declarar que la demandante si tiene derecho al reconocimiento y pago de la pensión de sobrevivientes, con ocasión del fallecimiento de su compañero permanente Heriberto Gómez Echavarría.

Colpensiones reconocerá y pagará a la señora RUBIELA BASTIDAS MEJÍA, la pensión de sobrevivientes que se causó a partir del 27 de febrero de 2016. Se pagarán trece (13) mesadas por año. Colpensiones pagará a la demandante, la suma de Setenta y Cinco Millones Quinientos Setenta Mil Ciento Setenta y Tres pesos (\$ **75.570.173,00**) por concepto de **retroactivo pensional** causado entre el 27 de febrero de 2016 y el 30 de enero de 2023, suma que deberá ser debidamente indexada al momento del pago.

A partir del 01 de febrero de 2023 proseguirá pagando por concepto de mesada pensional el equivalente al salario mínimo legal mensual vigente para el año 2023, es decir Un Millón Ciento Sesenta Mil pesos (\$1.160.000,00), y anualmente se incrementará conforme dispone el art.14 de la Ley 100 de 1993. Se autoriza a Colpensiones descontar del retroactivo de mesadas pensionales el valor de los aportes correspondientes al Sistema General de Seguridad Social en Salud.

SEGUNDO: Costas en ambas instancias a cargo de Colpensiones. En esta instancia se fijan como agencias en derecho la suma de Un Millón Ciento Sesenta Mil pesos (\$1.160.000,00).

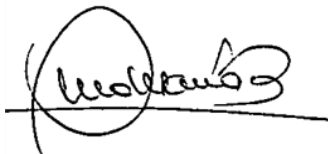
Se ordena notificar lo resuelto por edicto.

Devuélvase el expediente al despacho de origen.

Los Magistrados,



MARIA PATRICIA YEPES GARCIA



ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ

DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN
(En ausencia justificada)