

REPÚBLICA DE COLOMBIA
TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN



APELACIÓN - SENTENCIA	
DEMANDANTE	RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ
DEMANDADO	COLPENSIONES- CAFESALUD EPS SA – LIQUIDADA- MEDIMÁS EPS SAS EN LIQUIDACIÓN.
RADICADO	05001-31-05-006-2020-0357-01
MAGISTRADA PONENTE	MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO
TEMA	RETROACTIVO DE LA PENSIÓN DE INVALIDEZ, E INTERESES MORATORIOS.
DECISIÓN	CONFIRMA

Medellín, quince (15) de marzo de dos mil veintitrés (2023)

La Sala Tercera de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín, conformada por los magistrados ORLANDO ANTONIO GALLO ISAZA, MARIA NANCY GARCIA GARCIA, y como ponente MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO, en acatamiento de lo previsto por el artículo 13 de la Ley 2213 de 2022, por medio de la cual se establece la vigencia permanente del Decreto Legislativo 806 de 2020, y surtido el traslado correspondiente, procede a proferir sentencia ordinaria de segunda instancia dentro del presente proceso, promovido por el señor **RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ** contra la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES-CAFESALUD EPS SA – LIQUIDADA- y MEDIMÁS EPS SAS EN LIQUIDACIÓN.**

Después de deliberar sobre el asunto, de lo que se dejó constancia en el **ACTA No 011**, se procedió a decidirlo en los siguientes términos:

I. – ASUNTO

Es materia de la Litis, decidir el recurso de apelación interpuesto por el apoderado judicial de COLPENSIONES, contra la sentencia que profirió el Juzgado Sexto Laboral del Circuito de Medellín, en la audiencia pública celebrada el día 07 de diciembre de 2022; y a su vez conocer dicha sentencia en Grado Jurisdiccional de Consulta en favor de Colpensiones, de conformidad al artículo 69 del CPT y SS.

II. – HECHOS DE LA DEMANDA

Como fundamento de las pretensiones incoadas con la demanda, se expuso, en síntesis, que el 03 de febrero del año 2016, el demandante fue atropellado en un accidente de tránsito aproximadamente a las 05:20 horas, sobre la carrera 48 con calle 25 AA sur, Avenida las Vegas, jurisdicción del Municipio de Envigado Antioquia. Se precisó que el demandante se movilizaba en calidad de peatón y fue impactado por la camioneta marca RENAULT DUSTER de placas de identificación DHY-762, la cual era conducida por la señora PASTORA INÉS SALAZAR MAZO, y de propiedad del señor JOSÉ MENDIVELSO PATIÑO.

Se indicó que el señor RODRIGO DE JESUS MACHADO PÉREZ, se desempeñaba en el cargo de guarda de seguridad en la empresa ATLAS SEGURIDAD S.A.S, y para el momento del accidente se dirigía a cumplir con la programación del turno de 06:00 a 18:00 horas, en las instalaciones de Dinissan Las Vegas, ubicado en la carrera 48 No. 27 a sur 150 del Municipio de Envigado.

Se adujo que, como consecuencia de la colisión, el señor RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ, de 68 años de edad al momento del accidente, fue trasladado al Hospital Manuel Uribe Ángel del Municipio de Envigado después de haber sido atendido extra-hospitalariamente por el Cuerpo de Bomberos de dicho Municipio y posteriormente, es remitido a la Clínica Medellín, pues, como derivación del mencionado accidente se causó varias lesiones.

Se expuso que, en razón a las secuelas corporales y psíquicas ocasionadas por el accidente de tránsito, COLPENSIONES emite concepto en el cual se

califica una pérdida del 63.04% de capacidad laboral estructurada el 3 de febrero de 2016 mediante dictamen No: DML - 3964 DE 2019 del 25 de noviembre de 2019.

Se manifestó que el señor MACHADO PEREZ, actualmente cuenta con 73 años de edad, y el 23 de enero de 2020, presentó solicitud de reconocimiento y pago de una pensión de invalidez, con motivo del concepto emitido por COLPENSIONES.

Se aseguró que COLPENSIONES, mediante acto administrativo SUB 94759 del 20 de abril de 2020, procedió a realizar la liquidación de la prestación reconocida a favor de RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ; y a efectos del disfrute de dicha pensión, reconoció su pago a partir del 14 de enero de 2019; por cuanto la EPS MEDIMÁS certificó que fueron canceladas incapacidades hasta el 13 de enero de 2019. No obstante, afirmó la parte actora, que nunca se conoció tal certificación.

Se agregó que, pese a que el actor radicó toda la documentación correspondiente, COLPENSIONES, omitió en la liquidación, los periodos de los años 2016, 2017, 2018, respecto de los cuales se asevera que el actor no le fue cancelada incapacidades por parte de MEDIMÁS EPS ni por CAFESALUD EPS, conforme al record de incapacidades aportado y las incapacidades individuales que reportan CAFESALUD EPS y MEDIMÁS EPS.

Se señaló que CAFESALUD EPS, liquidó y pagó la incapacidad No. 4829781 hasta el día 28/10/2016, por concepto de Enfermedad General- SOAT, bajo el diagnostico "Otros traumatismos de la pierna, especificados"; de forma tal que liquidó hasta 266 días acumulados de los 544 que le correspondió asumir. Así, desde el día 29/10/2016, referente a la incapacidad No. 4829785 hasta la incapacidad No. 5619699 con fecha 02/07/2017 hasta el día 31/07/2017, CAFESALUD EPS en ningún momento hizo reconocimiento de estas incapacidades como también lo permite evidenciar la Certificación de pago de incapacidades de la Empresa ATLAS SEGURIDAD LTDA con fecha 05/01/ 2018.

Que MEDIMÁS EPS, desde la incapacidad No. 50932 correspondiente al periodo entre el 1/08/2017 hasta 30/08/2017 por motivo de Enfermedad General - SOAT y diagnóstico, S898 y hasta la fecha actual; solamente liquidó o pagó la incapacidad No. 304010000062831 correspondiente al 30/12/2018 hasta el 13/01/2019 por 13 días, pagando \$338.533.

Se adujo que el señor RODRIGO MACHADO PÉREZ no recibió pago alguno de incapacidades por parte de COLPENSIONES cuando se terminaron los 180 días legalmente establecidos hasta los 540 días que le correspondía asumir esa carga prestacional, pues mediante oficio de fecha 23/06/2017, COLPENSIONES en trámite de determinación del subsidio de incapacidades consideró que de conformidad por lo dispuesto en el Decreto 019 de 2012, no era posible el reconocimiento del mismo por estar inmerso en la causal: CONCEPTO DE REHABILITACIÓN DESFAVORABLE.

Finalmente se arguyó que, dentro del término legalmente previsto, RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ interpuso el recurso de reposición y en subsidio el de apelación contra el acto administrativo SUB 94759 del 20 de abril de 2020, resolución N° SUB 103724 del 07 de mayo de 2020 y resolución N° DPE 7729 del 11 de mayo de 2020, respectivamente, quedando agotada la vía gubernativa.

III. – PRETENSIONES

Se solicitó: **i)** Reconocer que el señor RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ tiene derecho a que se le paguen el retroactivo dejado de percibir por su pensión de invalidez **ii)** RELIQUIDAR desde el 29/10/2016 la decisión contenida en el artículo primero del acto administrativo SUB 94759 del 20 de abril de 2020, radicado No. 2020_983682 proferido por la Subdirección de determinación de la Dirección de Prestaciones Económicas de la Administradora Colombiana de Pensiones COLPENSIONES, por medio de la cual se resuelve un trámite de prestaciones económicas en el régimen de prima media con prestación definida por invalidez – ordinaria. **iii)** - CONDENAR a las entidades accionadas a reconocer y pagar, a título de retroactivo pensional por las mesadas causadas entre el 29 de octubre de 2016 hasta el 30 de diciembre de 2018, a favor de RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ, valor que asciende a la suma de

\$21.008.309, al no haber sido incluido este valor dentro del retroactivo correspondiente. **iv)** CONDENAR a COLPENSIONES a reconocer y pagar al señor RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ, los intereses moratorios del artículo 141 de la ley 100 de 1993, de aquellas sumas objeto de condena. **v)** CONDENAR a COLPENSIONES a reconocer y pagar al señor RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ, la indexación de aquellas sumas objeto de condena. **vi)** Se condene en costas procesales a la demandada y todos los demás conceptos probados en el proceso.

IV. – RESPUESTA A LA DEMANDA

Una vez admitida la demanda, fue debidamente notificada, procediendo las entidades accionadas a dar respuesta a la misma por intermedio de apoderado judicial.

CAFESALUD ENTIDAD PROMOTORA DE SALUD S.A. EN LIQUIDACION, dio respuesta a la demanda según se comprueba en el PDF 09 del expediente, y advirtió que mediante Resolución No. 007172 de 22 de julio de 2019, la Superintendencia Nacional de Salud ordenó la toma de posesión inmediata de los bienes, haberes y negocios y la intervención forzosa administrativa para liquidar a CAFESALUD ENTIDAD PROMOTORA DE SALUD S.A - CAFESALUD EPS S.A, por el término de dos (2) años. En relación con los hechos de la demanda, negó la totalidad de los mismos y planteó a título de excepciones: *“FALTA DE COMPETENCIA DEL DESPACHO PARA DECLARAR LA ACREENCIA, – INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN, - PAGO, PRESCRIPCIÓN - GENÉRICA E INNOMINADA”*

MEDIMÁS EPS S.A.S. hizo lo propio y contestó la demanda (PDF 11) expresando que la entidad nació a la vida jurídica el 19 de julio de 2019 y asumió el aseguramiento de salud de sus afiliados a partir del 01 de agosto de 2017, tal y como se corrobora con la R. 2426 expedida por la Supersalud, acotando entonces que únicamente puede responder por hechos a partir de dicha data.

Indicó también que, si bien es cierto, del 01 de agosto de 2017 al 29 de diciembre del 2018, MEDIMÁS EPS S.A.S expidió incapacidades médicas al

demandante, también lo es, que NO realizó el reconocimiento económico de éstas, pues no se presentó ninguna de las causales previstas en el Decreto 1333 en su artículo 2.2.3.3.1 para que MEDIMÁS EPS S.A.S reiniciara con el pago de las prestaciones económicas a partir del día 540 de incapacidad. Por el contrario, COLPENSIONES, a partir del día 181 de incapacidad debió proceder de manera inmediata a realizar el proceso de calificación de pérdida de capacidad laboral del demandante, pues el concepto de rehabilitación emitido por la aseguradora en salud en dicha data – CAFESALUD EPS en liquidación – fue DESFAVORABLE, sin embargo, la AFP postergó dicho trámite por más de 360 días sin justificación alguna.

Puntualizó la entidad que es cierto que MEDIMÁS EPS S.A.S no realizó el pago de las incapacidades expedidas a partir del 01 de agosto del 2017, pues al demandante le calificaron su PCL superior al 50% con fecha de estructuración el día 03 de junio del 2016, siendo acreedor a una pensión de invalidez desde dicha data, por lo tanto, el demandante no tiene derecho a reconocimiento de subsidio por incapacidad.

En último lugar, planteó a título de excepciones perentorias las siguientes:
“INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN, COBRO DE LO NO DEBIDO, PRESCRIPCIÓN, BUENA FE, LAS INNOMINADAS APLICABLES AL CASO”

COLPENSIONES, también contestó la demanda, conforme se verifica en el PDF 10, señalando que de acuerdo con la validez de los certificados de incapacidades aportados por la EPS MEDIMAS, se acredita que al demandante se le pagó subsidio por incapacidad hasta el 13 de enero de 2019, razón por la cual la entidad pagó al actor el retroactivo de la pensión de invalidez a partir del 14 de enero de 2019. Planteó a título de excepciones de fondo, las siguiente:
“INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN DE RECONOCER Y PAGAR RETROACTIVO DE PENSIÓN DE INVALIDEZ, INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN A PAGAR INTERESES MORATORIOS, PRESCRIPCIÓN, IMPOSIBILIDAD DE CONDENA EN COSTAS, BUENA FE DE COLPENSIONES, EXCEPCIÓN INNOMINADA”

En auto visible en el PDF 16, el despacho declaró improcedente la **reforma a la demanda** presentada por la parte demandante y anexa en el PDF 03), bajo la consideración que la misma no se presentó en la oportunidad

procesal que establece el inciso segundo del art. 28 del Código Procesal del Trabajo y la Seguridad Social, y, además, por cuanto tampoco se cumplió con el envío del escrito de la reforma, de manera simultánea a las demandadas. El apoderado de la parte demandante frente a tal determinación presentó recurso de reposición y en subsidio apelación (PDF 17), empero, en la audiencia inicial, el apoderado judicial desistió de los citados recursos - PDF 25 minuto 10:17.

V. - DECISIÓN DE PRIMERA INSTANCIA

En audiencia pública celebrada el 07 de diciembre de 2022, la Juez de conocimiento decidió CONDENAR a COLPENSIONES, a pagar al señor RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ, la suma de \$19.502.508 como retroactivo pensional por invalidez, causado desde el 29/10/2016 hasta el 30/12/2018; y trasladar con destino al sistema de salud EPS del demandante, la suma de \$2.358.285.

CONDENÓ a COLPENSIONES a pagarle al señor RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ, los intereses moratorios prescritos en el art. 141 L. 100/93, sobre el monto del retroactivo adeudado, \$19.502.508, desde junio de 2020 hasta cuando cumpla con el pago del retroactivo pensional. Y se le absuelve de la pretensión de pago de indexación.

CONDENÓ a COLPENSIONES, a pagar las costas del proceso, y se absolver a CAFESALUD LIQUIDADADA, y a MEDIMÁS EPS SAS EN LIQUIDACIÓN, de las pretensiones subsidiarias de la demanda.

Para adoptar la decisión la juez de primera instancia puso de manifiesto que, de acuerdo con el recaudo probatorio, no se tiene acreditado que al demandante se le hubiese pagado incapacidades hasta el 13 de enero de 2019, como lo alega COLPENSIONES. Se puntualizó que, pese a que se recibió interrogatorio de parte al demandante para efectos de corroborar los pagos de incapacidades efectuados por las demandas o su empleador, no se pudo obtener dicha información, como quiera que el demandante aceptó haber recibido algunos pagos de incapacidades, pero ignora el tiempo en que se hicieron los

misimos, excusando la A quo el olvido al que se refiere el demandante, a raíz de las lesiones padecidas por éste en el accidente de tránsito.

Añadió la juez que en el asunto se probó que luego del 28 de octubre de 2016, solo se pagó las incapacidades causadas del 1 al 13 de enero del año 2019, es decir solo se canceló 13 días, concluyendo entonces que le asiste derecho al demandante y es procedente, el reconocimiento y pago del retroactivo pensional generado del 29 de octubre de 2016 al 30 de diciembre de 2018.

La juez de instancia de acuerdo a las semanas cotizadas por el demandante y la fecha de estructuración de invalidez (año 2016) y su IBL en los últimos 10 años de cotización, liquidó el retroactivo pensional con base en el salario mínimo legal mensual vigente para los años 2016, 2017 y 2018, que arrojó en total \$21.860.793, del cual descontó 12% de deducción legal por salud que corresponde a \$2.358.285, hallando como retroactivo pensional por la suma de \$19.502.508.

La A quo también condenó al pago de los intereses moratorios a COLPENSIONES, aduciendo que la entidad no logró probar el pago de las incapacidades a las que alude el demandante, y además por cuanto a Colpensiones le fue comunicada en debida forma, el concepto de rehabilitación desfavorable del demandante.

En último lugar, se declaró no probada la excepción de prescripción, al concluir que no trascurrió tres años desde el momento en que fue reconocida la pensión de invalidez al demandante hasta la fecha en que se presentó la demanda.

VI. – RECURSO DE APELACIÓN EN CONTRA DE LA SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA.

El apoderado judicial de COLPENSIONES, solicitó que se revoque en su totalidad la sentencia de primera instancia.

Apeló el apoderado judicial a lo dispuesto en el artículo 10 del decreto 758 de 1990, y a la circular 01 de 2012 expedida por la vicepresidencia jurídica de Colpensiones, insistiendo que las pensiones de invalidez deben reconocerse a partir de la fecha de estructuración de la misma; excepto, que, con posterioridad a esa fecha, el afiliado se encuentre disfrutando de subsidio por incapacidad, caso en el cual, la efectividad será al día siguiente del último pago de dicha incapacidad.

Dijo que en el expediente sí existe soporte probatorio, especialmente las incapacidades expedidas por la EPS Medimas, las cuales dan cuenta que aplicó el pago al demandante hasta el 13 de enero de 2019, y con base en ello, Colpensiones pagó el retroactivo pensional a partir del 14 de enero de 2019.

Expuso que no es posible acceder a lo pretendido por el actor, ni por lo indicado por el despacho, esto es, que, a partir del 03 de febrero de 2016, fecha de estructuración de la pérdida de capacidad laboral superior al 50%, se ordene el pago del retroactivo pensional.

Sustentó su disenso en la sentencia T 140 de 2016, y en el artículo 40 de la ley 100 de 1993, resaltando que, de conformidad con la jurisprudencia, no es compatible el pago del subsidio por incapacidad y el pago de la pensión de invalidez.

Acotó el apelante que en el evento de comprobarse que las incapacidades no se hubieren pagado, las mismas no estarían a cargo de Colpensiones, sino que tal obligación estaría en cabeza de CAFESALUD o MEDIDAS, entidades responsables de hacer el pago de las incapacidades anteriores al 14 de enero de 2019.

Respecto a los intereses moratorios se expuso que los mismos se derivan por el incumplimiento, y en este caso, la entidad no ha incumplido ninguna obligación, precisando que la obligación que se le imputa, es inexistente a la luz de lo previsto en el artículo 141 de la ley 100 de 1993, y lo dispuesto por la CSJ en sentencia SL 1479 de 2018 y la sentencia SL 15310 de 2014.

Alegatos de conclusión:

Encontrándose dentro de la oportunidad procesal pertinente, el apoderado de la **parte demandante** presentó escrito de alegatos de conclusión, expresando que Colpensiones, hace dilación infundada e injustificada del derecho pensional que le corresponde al actor, lo cual conculca no solo el derecho sustancial ordinario, sino especialmente, el principio de la dignidad humana, el mínimo vital, la seguridad social, y los derechos adquiridos del ciudadano RODRIGO DE JESUS MACHADO PEREZ.

Dijo que conforme al artículo 40 de la Ley 100 de 1993 y el lineamiento de la Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Laboral, en sentencia del 28 de agosto de 2012, Rad. No. 41822. M.P.: ELSY DEL PILAR CUELLO CALDERÓN, el reconocimiento de la pensión de invalidez debe realizarse desde la fecha de la estructuración de la invalidez, pero las mesadas y su pago se causarán, siempre que el afiliado no haya gozado de subsidio de incapacidad temporal.

Señaló que en el caso en concreto no se demostró que el señor RODRIGO DE JESÚS MACHADO PÉREZ disfrutara de auxilios de incapacidad en el lapso transcurrido entre la fecha de reconocimiento de su última incapacidad y la fecha del reconocimiento de la pensión; por tanto, hay lugar a conceder el retroactivo pensional reclamado en ese interregno, pues *“ante dilación administrativa infundada prevalece la justicia social”*.

Frente al estudio de la imposición de los intereses moratorios descritos en el artículo 141 de la Ley 100 de 1993, expresó que la citada norma establece que los mismos son procedentes cuando exista mora en el pago de las mesadas pensionales, lo cual a su juicio se acreditó en el caso examinado.

Por su parte el apoderado judicial de COLPENSIONES manifestó que se debe analizar el soporte probatorio que obra en el plenario, y en especial los certificados de incapacidades aportados por la EPS Medimas, entidad que indicó que le pagó al demandante subsidio por incapacidad hasta el 13 de enero de 2019, lo cual dio lugar a que Colpensiones, realizara el pago del retroactivo de la pensión de invalidez a partir del 14 de enero de 2019.

Finiquitó diciendo que el reconocimiento del retroactivo de la pensión de invalidez se encuentra ajustada al material que allegó el solicitante y a las respuestas emitidas por la entidad, y que de conformidad con la jurisprudencia no es compatible el pago de subsidio por incapacidad y el pago de la pensión de invalidez al mismo tiempo.

Al doctor FELIPE MEJIA BOCANEGRA, portador de la tarjeta profesional 371.348 del Consejo Superior de la Judicatura, se le reconoce personería para representar a **MEDIMÁS EPS EN LIQUIDACIÓN.**

En la oportunidad de procesal el togado manifestó que COLPENSIONES debió reconocer la pensión y pagar el retroactivo pensional al demandante, desde la fecha en la cual se produjo el estado de invalidez, el cual de acuerdo con la resolución SUB103724, se produjo el 03 de febrero del 2016.

Agregó que en este asunto basta con remitirse al certificado de incapacidades allegado por parte de MEDIMAS E.P.S S.A.S, para evidenciar con suficiente claridad que la entidad no realizó el pago de las incapacidades a las cuales hace alusión COLPENSIONES en el recurso de alzada y que, por lo tanto, es dicha entidad quien debe reconocer y pagar las mismas como retroactivo pensional de acuerdo con los fundamentos facticos y jurídicos enunciados anteriormente.

VII. – CONSIDERACIONES DEL TRIBUNAL

Naturaleza jurídica de la pretensión. – Retroactivo de la pensión de invalidez, e intereses moratorios.

Los presupuestos procesales, requisitos indispensables para regular la formación y desarrollo de la relación jurídica, como son demanda en forma, Juez competente, capacidad para ser parte y comparecer al proceso se encuentran cumplidos a cabalidad en el caso objeto de estudio, lo cual da mérito para que la decisión que se deba tomar en esta oportunidad sea de fondo.

El objeto central de esta Litis, se extiende a los puntos objeto de inconformismo planteados por el apoderado judicial de COLPENSIONES en su recurso de apelación; esto es, determinar el momento a partir del cual debe comenzar el disfrute pensional en favor del señor RODRIGO DE JESUS MACHADO PEREZ, y solo en caso de lograrse acreditar un retroactivo pensional a su favor, pasará la Sala a analizar si las mesadas que lo componen pueden ser gravadas o no, con los intereses moratorios del art. 141 de la Ley 100 de 1993.

Para resolver la anterior problemática, la Sala partirá de aquellos supuestos fácticos probados e indiscutidos por las partes.

- Que el demandante sufrió accidente de tránsito que le generó múltiples lesiones (légal de historia clínica PDF 02 folio 109 ss)
- Que en comunicación que data del 1 de noviembre de 2017, EPS MEDIMAS, comunica al demandante que la entidad emitió concepto de rehabilitación con pronóstico desfavorable con relación al diagnóstico de origen común denominado traumatismo superficial de la cabeza parte no especificada. Se señaló que el concepto fue emitido el 21 de junio de 2016 y notificado a Colpensiones el día 22 de junio de 2016, con el fin de que la entidad asuma y reconozca las prestaciones económicas a que haya lugar, y emita la calificación de pérdida de capacidad laboral. (PDF 02 folio 395)
- Que el 25 de noviembre de 2019, Colpensiones profirió dictamen que determinó pérdida de capacidad laboral del demandante en un 63.04% de origen común, estructurada el 3 de febrero de 2016 (PDF 02 folio 400)




FORMATO CONSTANCIA DE EJECUTORIA
LA ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES

Hace Saber

Que el día 25 de noviembre de 2019, esta Administradora profirió a favor del señor(a) RODRIGO DE JESUS MACHADO PEREZ identificado con Cédula de ciudadanía número 8410966, el dictamen No DML 3964, por medio del cual se estableció un 63.04% de pérdida de capacidad laboral, de origen Común y fecha de estructuración 3 de febrero de 2016.

Que en consecuencia el dictamen descrito se encuentra ejecutoriado a partir de día 23 de enero de 2020.


- Que Colpensiones mediante acto administrativo SUB 94759 del 20 de abril de 2020, reconoce y ordena el pago de una pensión de invalidez a favor del señor RODRIGO DE JESUS MACHADO PEREZ, a partir del 14 de enero de 2019, en cuantía de \$828.116, y valor al año 2020 de \$877.803, y como de retroactivo reconoce \$13.089.754- mesada adicional \$828.116, descuento en salud \$1.397.900 para un total a pagar de \$12.519.970 (PDF 02 folio 82)
- Que Colpensiones pese a los recursos interpuestos por la parte demandante, a través de los actos administrativos SUB 103724 del 07 de mayo de 2020, y DPE 7729 del 11 de mayo de 2020, confirma en todas y cada una de sus partes la Resolución SUB 94759 del 20 de abril de 2020. (PDF 02 folio 93- 101)
- En documento emitido por CAFESALUD, obrante en el PDF 02 folio 412, se certifica por la entidad prestadora de salud que al demandante solo se le hicieron pagos y fueron liquidadas incapacidades hasta el 28 de octubre de 2016- día 266 de la incapacidad.



Caresalud

CERTIFICACION DE INCAPACIDADES CAFESALUD EPS
MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS CC: 8410966


CC	Afiliado	num incapacidad	fecha inicio incapacidad	fecha fin incapacidad	origen incapacidad	CIE10	dias incapacidad	dias max acumulados	IPS	estadoautorizacion
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	3522423	03/02/2016	03/03/2016	Enfermedad General -SOAT	Fractura de la clavícula	30	0	Cedimed Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	3522429	04/03/2016	01/04/2016	Enfermedad General -SOAT	Fractura de la clavícula	29	30	Cedimed Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	3730182	02/04/2016	24/04/2016	Enfermedad General -SOAT	Fractura de la clavícula	23	59	Estudio E Inversiones Medicas S A Esimed S A - Clinica Esimed Juan Luis Londoño	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	3759826	25/04/2016	25/04/2016	Enfermedad General -SOAT	Fractura de la clavícula	1	82	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	3759828	26/04/2016	25/05/2016	Enfermedad General -SOAT	Traumatismo superficial de la cabeza, parte no especificada	30	83	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	3817647	26/05/2016	24/06/2016	Enfermedad General -SOAT	Traumatismo superficial de la cabeza, parte no especificada	30	113	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4263315	26/06/2016	25/07/2016	Enfermedad General -SOAT	Secuelas de fractura del craneo y de huesos faciales	30	143	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4263320	26/07/2016	27/07/2016	Enfermedad General -SOAT	Secuelas de fractura del craneo y de huesos faciales	2	173	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4263323	28/07/2016	26/08/2016	Enfermedad General -SOAT	Secuelas de fractura del craneo y de huesos faciales	30	175	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4629417	27/08/2016	25/09/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	205	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4629424	26/09/2016	25/10/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	235	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4629432	26/10/2016	26/10/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	1	265	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4829781	27/10/2016	28/10/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	2	268	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Liquidada
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4829785	29/10/2016	27/11/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	268	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4829788	28/11/2016	28/11/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	1	298	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	4829795	29/11/2016	28/12/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	299	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5224365	29/12/2016	29/12/2016	Enfermedad General -SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	1	329	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento



Cafesalud

CERTIFICACION DE INCAPACIDADES CAFESALUD EPS
MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS CC: 8410966

CC	Afiliado	num incapacidad	fecha inicio incapacidad	fecha fin incapacidad	origen incapacidad	CIE10	dias incapacidad	dias max acumulados	IPS	estadoautorizacion
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5224383	30/12/2016	28/01/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	330	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5224386	29/01/2017	27/02/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	360	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5224397	28/02/2017	28/02/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	1	390	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5224404	01/03/2017	01/03/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	1	391	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5224413	02/03/2017	31/03/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	392	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5468468	01/04/2017	30/04/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	422	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5468472	01/05/2017	30/05/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	452	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5468477	31/05/2017	31/05/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	1	482	Centro De Expertos Para La Atencion Integral Ips Sas - Cepain IPS Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5619691	01/06/2017	30/06/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	483	Cedimed Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5619697	01/07/2017	01/07/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	1	513	Cedimed Medellin	Sin Reconocimiento
8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	5619699	02/07/2017	31/07/2017	Enfermedad General - SOAT	Otros traumatismos de la pierna, especificados	30	514	Cedimed Medellin	Sin Reconocimiento
TOTAL DIAS CAFESALUD								544		



Julian Bohorquez
Director de Operaciones

Elaboró: Eric Trana - Analista B - Prestaciones Economicas

CASO CONCRETO

Estando claro lo anterior, debe decirse que el análisis que debe surtirse en esta instancia no es el relativo al cumplimiento o no de los requisitos para adquirir el derecho a la pensión de invalidez, pues sobre esto ya existe un reconocimiento expreso, sino la fecha a partir de la cual se configuró el derecho.

En el caso de marras, el demandante pretende el reconocimiento y pago del retroactivo pensional a partir del **29/10/2016**, día siguiente de pago de incapacidades y hasta el día **30 de diciembre de 2018**, aclarando el actor que si bien, en dicha data le fue prescrita incapacidades médicas, las mismas no fueron pagadas ni por la EPS ni por COLPENSIONES.

COLPENSIONES por su parte, mediante en Resolución SUB 94759 del 20 de abril de 2020, reconoció pensión de invalidez al señor **RODRIGO DE JESUS MACHADO PEREZ**, tras calificación de pérdida del 63.04% de su capacidad laboral **estructurada el 03 de febrero de 2016**.

Se indicó igualmente en la citada resolución que el disfrute de la pensión será a partir de **14 de enero de 2019**, ya que en el expediente se evidencia certificación de la EPS MEDIMAS en la que acredita que se le cancelaron incapacidades al demandante hasta el 13 de enero de 2019.

Respecto al disfrute de la pensión de invalidez debe recordarse que el mismo se encuentra regulado expresamente en el artículo 40 de la Ley 100 de 1993, normativa según la cual: *“La pensión de invalidez se reconocerá a solicitud de parte interesada y comenzará a pagarse, en forma retroactiva, desde la fecha en que se produzca tal estado.”*, disfrute pensional, regulado en otrora por el artículo 10 del Acuerdo 049 de 1990 aprobado por el Decreto 758 del mismo año, pero que en vigencia de la Ley 100 de 1993, está regulado por el artículo 3° del Decreto 917 de 1999, norma que dispone lo siguiente:

“ARTICULO 3o. FECHA DE ESTRUCTURACIÓN O DECLARATORIA DE LA PÉRDIDA DE LA CAPACIDAD LABORAL. *Es la fecha en que se genera en el individuo una pérdida en su capacidad laboral en forma permanente y definitiva. Para cualquier contingencia, esta fecha debe documentarse con la historia clínica, los exámenes clínicos y de ayuda diagnóstica, y puede ser anterior o corresponder a la fecha de calificación. En todo caso, mientras dicha persona reciba subsidio por incapacidad temporal, no habrá lugar a percibir las prestaciones derivadas de la invalidez.”*

La CSJ en sentencia CJS SL5170-2022, precisó que: *“cuando existen subsidios por incapacidad temporal, continuos o discontinuos, con posterioridad a la fecha de estructuración del estado de invalidez, las mesadas pensionales se comenzarán a pagar **sólo a partir del momento en que expire el derecho a la última incapacidad**, postura con la cual queda rectificada y delineada su posición con relación a criterios anteriores que le hubieren sido contrarios (SL1562-2019)”*. (negrilla fuera de texto)

La postura anterior fue morigerada en la sentencia SL 4299 del 2022, en se dijo:

“Lo cual, en principio, ciertamente se ajusta al lineamiento que esta Sala fijó a partir de la providencia CJS SL5170-2022, en la que se precisó que: “cuando existen subsidios por incapacidad temporal, continuos o discontinuos, con posterioridad a la fecha de estructuración del estado de invalidez, las mesadas pensionales se comenzarán a pagar sólo a partir del momento en que expire el derecho a la última incapacidad, postura con la cual queda rectificada y delineada su posición con relación a criterios anteriores que le hubieren sido contrarios (SL1562-2019)”.

Sin embargo, en el presente asunto, considera esta Corporación necesario aclarar, que dicha línea interpretativa de las citadas normas, tiene excepción, por cuanto, a diferencia del presupuesto material en que se sustenta aquella, en el presente asunto no se constata que existió un proceso incapacitante temporal intermitente del señor Orjuela Melo desde la fecha en que se fijó técnicamente la estructuración de la pérdida de la capacidad laboral, en porcentaje superior al 50%, que lo calificara como invalido, sino, tal como se desprende de las certificaciones expedidas por La Nueva EPS, que únicamente se concedieron incapacidades por enfermedad temporal y se canceló el auxilio correspondiente, a partir del 20 de agosto de 2015 hasta el 1° de noviembre de 2015, y del 14 de noviembre de 2015 al 12 de marzo de 2016.

Además, en el referido lapso, esto es, del 21 de junio de 2012 al 19 de agosto de 2015, tampoco se verifica que la acción protectora de la seguridad social hubiese amparado al actor, o este hubiese recibido ingresos como trabajador dependiente o independiente, por cuanto tal como se verifica del historial laboral expedido por Colpensiones, y se desprende del certificado de incapacidades emanado de la Nueva EPS, este dejó de cotizar al sistema pensional a partir de febrero de 2010, y el auxilio recibido del sistema de salud, lo fue por sus exclusivas cotizaciones al mismo, ya que, para entonces, no se encontraba vinculado y cotizando al sistema pensional. Razón por la cual, procede concluir válidamente que se le adeudan las mesadas pensionales causadas entre el 21 de junio de 2012 y el 19 de agosto de 2015, y del 2 al 13 de noviembre de 2015.

En efecto, durante ese interregno, en ningún momento se cruzaron los subsistemas de salud y pensiones, en tanto se reitera, el actor no estuvo cotizando a este último sistema, esto es, el pensional, no siendo predicable la incompatibilidad que se predica en el sub judice.


La anterior afirmación encuentra respaldo en las certificaciones expedidas por La Nueva EPS, que fueran aportadas al proceso, y que, ciertamente le dan la razón al recurrente, pues de cara a lo establecido por el artículo 40 de la Ley 100 de 1993, y lo señalado por el artículo 10 del Acuerdo 049 de 1990, resulta evidente que al demandante le asiste el derecho al disfrute de la pensión, a partir de la fecha de estructuración del estatus de invalidez, 21 de junio de 2012, pues el legislador no estableció en las preceptivas referidas, explícita o tácitamente, condición alguna diferente al estado de invalidez, para el reconocimiento del derecho pensional desde el mencionado momento.

Por lo tanto, la condición de invalidez, no puede entenderse extinguida o suspendida por el hecho de que el afiliado hubiese percibido posterior a la fecha de estructuración de dicho estado, pagos por concepto de incapacidades temporales previos a la calificación o determinación por el organismo médico competente, de la pérdida de capacidad laboral superior al 50% y la fecha de estructuración, sino que, conforme lo consagra el artículo 10 del Acuerdo 049 de

1990, ante la incompatibilidad de percibir doble beneficio por la referida contingencia, se habilita al fondo pensional para excluir del pago del retroactivo que le asiste al asegurado por concepto de mesadas pensionales, el valor del auxilio cubierto por la respectiva autoridad obligada a su reconocimiento”.
(negrilla fuera de texto)


En el presente asunto constata la sala que, si bien desde el **03 de febrero de 2016**, fecha en que se fijó técnicamente la estructuración de la pérdida de la capacidad laboral del demandante, en porcentaje superior al 50%, se le concedió incapacidades por enfermedad temporal, en el plenario se encuentra acreditado el no pago de los subsidios de incapacidad temporal causados desde el **29/10/2016 al 30/12/2018** y el pago, en cuanto a las incapacidades generadas del **30/12/2018 al 13/01/2019**.

En este orden de ideas, destaca esta sala la manifestación reiterada de la EPS MEDIDAS, quien desde el escrito de contestación de la demanda y en el texto de alegatos de conclusión ha reafirmado que, si bien se expidieron incapacidades al demandante, las mismas no fueron canceladas por la entidad, a excepción del periodo causado entre el **30/12/2018 al 13/01/2019**, en razón de 13 días, y para ello se adjuntó el siguiente pantallazo:



CERTIFICADO DE INCAPACIDADES MEDIMAS EPS
MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS CC 8410966
G-2020-416648

Nit Empresa	Razón Social	No. identificación afiliado	Nombres y apellidos del afiliado	Incapacidad No	Fecha Inicio	Fecha Fin	Origen	Días otorgados	Días Acumulados	Diagnostico - CIE 10	días Liquidados	Valor Liquidado	Estado Incapacidad/causal de no reconocimiento
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	50932	1/08/2017	30/08/2017	Enfermedad General - SOAT	30	544	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	162939	1/09/2017	30/09/2017	Enfermedad General - SOAT	30	574	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	199994	1/10/2017	1/10/2017	Enfermedad General - SOAT	1	604	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	199995	2/10/2017	31/10/2017	Enfermedad General - SOAT	30	635	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	403894	1/11/2017	29/11/2017	Enfermedad General - SOAT	29	635	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	403905	30/11/2017	29/12/2017	Enfermedad General - SOAT	30	664	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	503637	30/12/2017	28/01/2018	Enfermedad General - SOAT	30	694	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	598742	29/01/2018	27/02/2018	Enfermedad General - SOAT	30	724	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	657080	28/02/2018	27/03/2018	Enfermedad General - SOAT	28	754	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	843211	28/03/2018	26/04/2018	Enfermedad General - SOAT	30	782	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	843213	27/04/2018	26/05/2018	Enfermedad General - SOAT	30	812	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	849073	27/05/2018	25/06/2018	Enfermedad General - SOAT	30	842	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	1027812	27/06/2018	25/07/2018	Enfermedad General - SOAT	29	872	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	1092527	26/07/2018	24/08/2018	Enfermedad General - SOAT	30	901	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	1173804	25/08/2018	23/09/2018	Enfermedad General - SOAT	30	931	S898			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	1273705	24/09/2018	23/10/2018	Enfermedad General - SOAT	30	961	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	1273709	24/10/2018	22/11/2018	Enfermedad General - SOAT	30	991	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	1403574	30/11/2018	29/12/2018	Enfermedad General - SOAT	30	1021	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000060831	30/01/2019	19/01/2019	Enfermedad General	19	1091	S898	13	\$ 338.533	Pagado
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000065474	14/01/2019	28/01/2019	Enfermedad General	15	1066	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	30401000006912	29/01/2019	27/02/2019	Enfermedad General	30	1081	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000077784	28/02/2019	29/03/2019	Enfermedad General	30	1111	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000085892	30/03/2019	28/04/2019	Enfermedad General	30	1141	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000093502	29/04/2019	28/05/2019	Enfermedad General	30	1171	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000101167	29/05/2019	27/06/2019	Enfermedad General	30	1201	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000107605	28/06/2019	27/07/2019	Enfermedad General	30	1231	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000113389	28/07/2019	26/08/2019	Enfermedad General	30	1261	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000119109	27/08/2019	25/09/2019	Enfermedad General	30	1291	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000124005	28/09/2019	25/10/2019	Enfermedad General	30	1321	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000129155	28/10/2019	24/11/2019	Enfermedad General	30	1351	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	304010000133910	24/11/2019	24/12/2019	Enfermedad General	30	1381	S327			
890312749	SEGURIDAD ATLAS LTDA	8410966	MACHADO PEREZ RODRIGO DE JESUS	2040105	25/12/2019	23/01/2020	Enfermedad General	30	1411	S327			



ADRIANA RESTREPO RIVERA
Directora Prestaciones Económicas

Fecha: _____

Linea Sanchez

Revisó: _____

John Rodriguez

Así las cosas, durante el interregno de tiempo del **29/10/2016 al 30/12/2018**, en ningún momento se cruzaron los subsistemas de salud y pensiones, en tanto se reitera, que en el asunto no se tiene evidencia que el demandante **recibió el pago del subsidio por incapacidad temporal**, por ninguna de las entidades

accionadas, en los términos en que lo dispone la ley¹, no siendo admisible la incompatibilidad que se predica en el sub judice.

Ahora bien, respecto del pago de las incapacidades temporales, se tiene previsto según lo establecido en el Decreto 2943 de 2013, que modificó el Parágrafo 1° del art. 40 del Decreto 1406 de 1999, que las incapacidades de los días 1 y 2, deben ser asumidas por el empleador. Seguidamente, las incapacidades que se generan desde el día 3 al 180, deben ser asumidas por la EPS a la cual está afiliado el trabajador, y esta depende, además, de que se emita un concepto favorable de recuperación, concepto que es carga de la EPS, y en caso de no emitir el mismo, deberá seguir pagando las incapacidades hasta tanto se emita el concepto de rehabilitación con destino a la AFP. Pero en caso de cumplir con lo de su cargo, **desde el día 181, corresponde a la AFP a la cual está afiliado el trabajador, el pago de las incapacidades**, advirtiéndose que la AFP debe iniciar el proceso de calificación de pérdida de la capacidad laboral, pero puede postergar este proceso hasta un término de 360 días adicionales a los primeros 180, es decir, hasta el día 540, y como lo establece el art. 142 del decreto Ley 19 de 2012.

De acuerdo a lo anterior y siendo que, para el 29 de octubre de 2016, según el registro de la EPS Medimas, el actor acumulaba 267 días de incapacidad y que, para 22 de junio de 2016, la entidad prestadora de salud ya había emitido concepto desfavorable de rehabilitación, no cabe duda que en principio COLPENSIONES, era la entidad responsable en el pago del subsidio de las incapacidades del actor en dicha data.

En las circunstancias descritas colige la Sala, que en este caso en particular COLPENSIONES tenía la carga de demostrar que en efecto el actor recibió el pago del subsidio de incapacidad temporal del **29/10/2016 al 30/12/2018**, y al no ser así, resulta procedente las pretensiones invocadas por la parte demandante, que salen avantes, tras efectuar la excepción a la línea interpretativa de la jurisprudencia de la CSJ, pues se insiste que aunque la última incapacidad pagada al actor se hizo el 13 de enero de 2019, en definitiva para el intervalo

¹ Artículo 10 del Acuerdo 049 de 1990 aprobado por el Decreto 758 del mismo año, pero que en vigencia de la Ley 100 de 1993, está regulado por el artículo 3° del Decreto 917 de 1999

entre **29/10/2016 al 30/12/2018**, en ningún momento se cruzaron los subsistemas de salud y pensiones, resaltando que Colpensiones en la contestación de la demanda admite no haber pagado incapacidades al actor.

Prescripción y retroactivo pensional.

Frente a lo primero, estima la Sala que la prescripción no está llamada a operar en el sub lite, en primer lugar el derecho pensional es imprescriptible en sí mismo considerado, conforme las voces de los arts. 48 y 53 de la Constitución Política, y si bien las mesadas pensionales que se van causando mes a mes eventualmente podrían verse afectadas con este fenómeno jurídico, advierte la Sala que el demandante no dejó transcurrir el término prescriptivo de 3 años que regulan los arts. 488 del CST y 151 del CPTSS, desde la fecha en que le fue notificado el dictamen de pérdida de capacidad laboral proferido por Colpensiones- 28 de noviembre de 2019- (PDF 02 folio 399) y la fecha en que se formuló la demanda ordinaria laboral, que lo fue el 30 de octubre de 2020, según consta en el PDF 01 del plenario.

Y frente al valor del retroactivo adeudado, estima la Sala que este se encuentra ajustado, pues para su liquidación la falladora de primera instancia, tuvo en cuenta los salarios mínimos legales mensuales vigentes entre los años 2016 a 2018 y se aplicó el descuento del 12% del aporte obligatorio a salud, de conformidad con los arts. 143, 157 y 203 de la Ley 100 de 1993.

Intereses Moratorios.

Finalmente, y para resolver el punto objeto de apelación, debe precisarse que, si bien la juez de primera instancia reconoció los intereses moratorios aduciendo mora por parte de Colpensiones en el reconocimiento de la prestación económica, lo cierto es que esta sala no desconoce que el criterio de la CSJ ha sido pacífica en indicar que cuando existan *subsídios por incapacidad temporal, continuos o discontinuos, con posterioridad a la fecha de estructuración del estado de invalidez, las mesadas pensionales se comenzarán a pagar **sólo a partir del momento en que expire el derecho a la última incapacidad***, y que con base en tal aspecto y en la circular 01 de 2012 expedida por la vicepresidencia jurídica de Colpensiones; la entidad adoptó la decisión de

reconocer el retroactivo pensional al demandante a partir del 14 de enero de 2019, al haberse acreditado por parte de la EPS MEDIMAS, el pago de incapacidad hasta el día anterior, no obstante, es solo a partir del trámite de este proceso y en particular a la excepción a la línea interpretativa, se concluye que efectivamente el demandante tiene derecho al retroactivo pensional solicitado, razón por la cual, estima esta sala que no son procedente los intereses moratorios reconocidos y por tanto, se revocará el numeral segundo de la sentencia, para, en su lugar, ordenar la indexación de las sumas reconocidas desde la fecha indicada por la A quo para los intereses, como mecanismo para mantener el poder adquisitivo constante de las mesadas pensionales, teniendo en cuenta la siguiente formula:

ÍNDICE FINAL

ÍNDICE INICIAL x VALOR A INDEXAR – VALOR A INDEXAR

COSTAS PROCESALES DE SEGUNDA INSTANCIA

Sin lugar a condena en costas, como quiera que se acogen parcialmente las suplicas formuladas en el recurso de apelación, planteado por COLPENSIONES.

VIII. – DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, la **SALA TERCERA DE DECISION LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE MEDELLÍN**, administrando justicia en nombre de la república y por autoridad de la ley,

RESUELVE:

PRIMERO: REVOCAR el numeral 2º de la parte resolutive de la sentencia de primera instancia, de fecha y procedencia conocidas, que se conoce en Apelación y Consulta, únicamente en cuanto condenó a **COLPENSIONES** a pagar intereses moratorios de que trata el artículo 141 L. 100/93, para, en su lugar, ordenar la indexación de la condena impuesta, de conformidad a lo expuesto en la parte motiva de la presente sentencia.

SEGUNDO: CONFIRMAR la sentencia de primer grado en todo lo demás, de conformidad a lo expuesto.

TERCERO: Sin costas procesales en esta instancia.

CUARTO: En su oportunidad procesal, devuélvase el expediente al juzgado de origen.

QUINTO: SE ORDENA la notificación por **EDICTO** de esta providencia, que se fijará por secretaría por el término de un día, en acatamiento a lo dispuesto por la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia en auto AL2550-2021.

Los magistrados



MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO



ORLANDO ANTONIO GALLO ISAZA



MARÍA NANCY GARCÍA GARCÍA