

REPÚBLICA DE COLOMBIA



SALA DE DECISIÓN LABORAL

El veintitrés (23) de marzo de dos mil veintitrés (2023), la SALA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL del TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN procede a proferir sentencia de segunda instancia en el proceso ordinario laboral promovido por las señoras **LUZ ÁNGELA GALLEGO RENDÓN y VERÓNICA VALENCIA GALLEGO** contra la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES** (en adelante COLPENSIONES), tramitado bajo el radicado No. 05001-31-05-019-2015-00455-01, venido a esta Instancia en CONSULTA de la sentencia del fallo de primer grado en favor de la parte demandante.

AUTO

De conformidad con la sustitución de poder allegada junto con los alegatos de conclusión de segunda instancia suscrita por la representante legal de la sociedad MUÑOZ Y ESCRUCERÍA S.A.S. quien representa judicialmente los intereses de COLPENSIONES en este proceso se reconoce personería para representar a COLPENSIONES como apoderado sustituto es al abogado DIDIER ANDRÉS MESA MORA, portador de la T.P. 261.150 del C. S. de la Judicatura.

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 del ejercicio de la presente acción ordinaria laboral, las demandantes pretenden el reconocimiento y pago de intereses moratorios del artículo 141 de las Ley 100 de 1993, la devolución de aportes en salud, la indexación y las costas procesales.

Como fundamentos fácticos de sus pretensiones, relatan las accionantes que de acuerdo a la Resolución GNR 279589 del 08 de agosto de 2014, COLPENSIONES,

dio cumplimiento a la sentencia judicial proferida por el Juzgado Segundo Adjunto del Juzgado 17 Laboral del Circuito de Medellín, en la que reconoce y ordena el pago de una pensión de sobrevivientes con ocasión del fallecimiento del señor GUILLERMO LEÓN VALENCIA AGUDELO, liquidando por concepto de retroactivo pensional a favor de LUZ ÁNGELA GALLEGU RENDÓN, la suma de \$44'806.792 y por concepto de intereses la suma de \$40'793.268 y para VERÓNICA VALENCIA GALLEGU, la suma de \$28'995.267 e intereses moratorios de \$55'009.416, pagos que fueron ingresados en la nómina de agosto de 2014.

Aducen, que la liquidación de intereses moratorios fue deficitaria, toda vez que a la señora LUZ ÁNGELA GALLEGU RENDÓN, según la liquidación que aporta, el valor de los intereses del retroactivo ordenado en la sentencia, es de \$102'411.682 y no de \$40'793.268 como fue liquidado por la entidad y por otro lado, a VERÓNICA VALENCIA GALLEGU, los intereses moratorios que le correspondían era por valor de \$255'955.064 y no de \$55'009.416, valor reconocido por COLPENSIONES.

Expresan que solo empezaron a disfrutar de la pensión en el mes de agosto de 2014 cuando fueron incluidas en nómina de pensionados, siéndoles descontado del retroactivo pensional a LUZ ÁNGELA GALLEGU RENDÓN la suma de \$4'605.575 y a VERÓNICA VALENCIA GALLEGU la suma de \$2'969.504 por concepto de aportes en salud, es decir, que el descuento se hizo de forma retroactiva cuando el servicio de salud no fue prestado.

2. DECISIÓN DE PRIMERA INSTANCIA:

La oficina judicial de la primera instancia despachó de manera desfavorable las pretensiones de la demandada argumentando que no era posible acceder a la pretensión de intereses moratorios, porque la entidad accionada canceló unos intereses y si los mismos fueron pagados de forma deficitaria, la parte demandante tenía la posibilidad de acudir al proceso ejecutivo en busca de su reclamo, ya que los mismos habían sido ordenados en sentencia anterior, la cual se encontraba ejecutoriada y tenía efectos de cosa juzgada.

Por lo anterior, consideró el juez que, frente a esta pretensión, se configuraban los elementos de la cosa juzgada, al haber identidad de partes, de objeto y de causa, no siendo un el proceso ordinario la vía idónea para buscar corregir el pago deficitario de los intereses moratorios.

En cuanto a la solicitud de devolución de aportes en salud, indicó el *a quo*, que dicha pretensión no tenía vocación de prosperidad, porque se trata de una obligación legal para todos los pensionados.

En contra de la anterior decisión no se presentaron recursos, motivo por el cual se dispuso el envío del expediente ante esta corporación judicial para surtir el grado jurisdiccional de consulta de la sentencia en favor de la parte actora.

3. DE LAS ALEGACIONES EN SEGUNDA INSTANCIA:

Corrido el traslado para alegar en esta instancia, el apoderado judicial de COLPENSIONES, presentó oportunamente escrito de alegación, anotando resumidamente que respecto de la solicitud de reconocimiento de los intereses moratorios, de acuerdo a lo ordenado en el fallo judicial proferido por el Juzgado Segundo Adjunto del Juzgado Diecisiete Laboral del Circuito de Medellín del 14 de mayo de 2010, tal fallo fue apelado, razón por la cual quedo en firme, conforme a la sentencia de segunda instancia emitida por la Sala Decima Primera de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín, del 2 de marzo de 2011.

Una vez revisada la Resolución No. GNR 279589 de 8 de agosto de 2014, se evidenció que los intereses moratorios de que trata el artículo 141 de la Ley 100 de 1993, fueron liquidados en debida forma, ya que se dio integridad en el cumplimiento a lo ordenando tanto en el fallo de primera instancia como en el de segunda instancia.

Por otra parte, respecto a la solicitud de devolución por descuentos a salud realizados, se le aclara a las demandantes que el Concepto Jurídico 2014_9908447 del 25 de noviembre de 2014 emitido por la Gerencia Nacional de Doctrina, de la Vicepresidencia Jurídica y Secretaría General, estableció respecto al descuento en salud del retroactivo pensional lo siguiente:

“1. De acuerdo con lo establecido en la Ley 100 de 1993, los pensionados son afiliados obligatorios al Sistema General de Salud y deben cotizar sobre la totalidad del 12% previsto para tal efecto.

2. Por lo anterior, los diferentes fondos de pensiones se encuentran obligados a descontar del respectivo retroactivo pensional el monto equivalente a los aportes al Sistema General de Seguridad Social en Salud durante el lapso comprendido entre la fecha de la causación del derecho y la del ingreso en la nómina de pensionados, así se trate del reconocimiento de una prestación económica como consecuencia del cumplimiento de una sentencia judicial en la que el fallador de instancia no haya ordenado practicar el respectivo descuento.”

Con base en lo anterior, no es posible acceder a la devolución por descuentos a salud realizados al retroactivo pensional, como quiera los pensionados se encuentran en la obligación de efectuar cotizaciones al Sistema General de Seguridad Social en Salud.”

4. PROBLEMA JURÍDICO PARA RESOLVER:

El problema jurídico para resolver se circunscribe a establecer, si les asiste derecho a las demandantes a reclamar mediante el presente proceso ordinario reajuste de intereses moratorios consagrados del art. 141 de la Ley 100 de 1993 ordenados mediante sentencia judicial, ante un posible pago deficitario efectuado por COLPENSIONES, y si el descuento que realizó COLPENSIONES del aporte al sistema de salud de las mesadas pensionales pagadas a las actoras se ajusta a derecho.

Tramitado el proceso en legal forma y por ser competente esta Corporación Judicial para conocer de la consulta de la sentencia de primera instancia en favor de la parte demandante conforme a lo dispuesto en el artículo 14 de la Ley 1149 de 2007, se pasa a resolver, previas las siguientes,

5. CONSIDERACIONES:

En este caso pretenden las demandantes que se condene a COLPENSIONES al reajuste de intereses moratorios que fueron pagados por la entidad mediante Resolución GNR 279589 del 08 de agosto de 2014, así como la devolución de los descuentos en salud.

Las accionantes allegaron con la de demanda la Resolución GNR 279589 del 08 de agosto de 2014, mediante la cual COLPENSIONES reconoció y pago la pensión de sobrevivientes de manera retroactiva a las demandantes, así como los intereses moratorios, acto administrativo, que fue expedido en cumplimiento de un fallo judicial, proferido por el JUZGADO SEGUNDO ADJUNTO DEL JUZGADO DIECISIETE LABORAL DEL CIRCUITO DE MEDELLÍN, en el proceso ordinario laboral con radicación 05001-31-05-017-2008-00652-00, adelantado por LUZ ÁNGELA GALLEGU RENDÓN y VERÓNICA VALENCIA GALLEGU contra el INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES hoy COLPENSIONES.

Dicha sentencia dispuso lo siguiente:

“PRIMERO: DECLÁRESE que las señoras LUZ ÁNGELA GALLEGO RENDÓN y VERÓNICA VALENCIA GALLEGO tiene derecho a la PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES ocasionada por el fallecimiento de su padre y compañero permanente respectivamente, el señor GUILLERMO LEÓN VALENCIA AGUDELO acaecido el 10 de mayo de 2001.

SEGUNDO: CONDENASE al INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES, representado legalmente por la doctora NORELA BELLA DÍAZ AGUDELO, o por quien haga sus veces, a reconocer y pagar a las señoras LUZ ÁNGELA GALLEGO RENDÓN y VERÓNICA VALENCIA GALLEGO el 50% de la PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES para cada una de ellas, desde el 10 de mayo de 2001 para la primera y a partir del 09 de julio de 2004 para la segunda, teniendo en cuenta para su liquidación lo establecido en los artículos 20 y 28 del Acuerdo 049 de 1990, junto con las mesadas adicionales de junio y diciembre y los incrementos legales. El derecho de la compañera permanente acrecentará al 100% cuando el derecho se extinga para la hija del causante (artículo 47 de la Ley 100 de 1993).

TERCERO: CONDENASE al INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES a reconocer y pagar sobre el valor que resulte como retroactivo pensional los intereses moratorios, ello es, para la joven VERÓNICA VALENCIA GALLEGO desde el 29 de diciembre de 2001 y PARA LUZ ÁNGELA GALLEGO RENDÓN desde el 09 de julio de 2004, y hasta la fecha efectiva de pago.

CUARTO: DECLARASE fundada parcialmente la EXCEPCIÓN de PRESCRIPCIÓN. Se declara probada la excepción de COMPENSACIÓN por valor de \$1'634.769 la cual debe ser indexada al momento del pago efectivo de conformidad con las consideraciones expuestas.

Las demás excepciones quedaron implícitamente resueltas.

QUINTO: CONDENASE en COSTAS a la entidad demandada en su totalidad, las que se tasaran oportunamente.

SEXTO: ABSUÉLVASE al INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES de la pretensión restante incoada en su contra por las actoras.”

Aunado a lo anterior, la citada Resolución también indica que, mediante audiencia pública de juzgamiento del 02 de marzo de 2011, la SALA DÉCIMA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, profirió sentencia de segunda instancia, dentro del proceso ordinario laboral con radicación 05001-31-05-017-2008-00652-00, iniciado por LUZ ÁNGELA GALLEGO RENDÓN y VERÓNICA VALENCIA GALLEGO contra el INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES resolviendo lo siguiente:

“CONFIRMA la sentencia que se revisa vía apelación. Pero la MODIFICA en cuanto condenó al Instituto de Seguros Sociales a reconocer y pagar a Luz Ángela Gallego Rendón el 50% de la pensión de sobrevivientes derivada del fallecimiento de su compañero permanente a partir del 09 de julio de 2004. En su lugar DISPONE:

Se CONDENA al INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES a reconocer y pagar a LUZ ÁNGELA GALLEGO RENDÓN el 50% de la pensión de sobrevivientes derivada del fallecimiento de su compañero permanente Guillermo León Valencia Agudelo a partir del 10 de abril de 2005.

Sin costas en esta instancia.”

Como puede verse, en este caso a las demandantes les fue reconocido y pagado por parte del ISS hoy COLPENSIONES, los intereses moratorios del artículo 141 de la ley 100 de 1993, en razón a una sentencia judicial que fue proferida por el JUZGADO SEGUNDO ADJUNTO DEL JUZGADO DIECISIETE LABORAL DEL CIRCUITO DE MEDELLÍN, decisión que fue confirmada por la SALA DÉCIMA PRIMERA DE DECISIÓN LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, circunstancia que fue aceptada por la parte demandada, pues desde los hechos del libelo genitor, narra que mediante proceso judicial se ordenó el pago de los referidos intereses.

Implica lo anterior, que la sentencia proferida dentro del proceso con radicación 05001-31-05-017-2008-00652-00 hizo tránsito a cosa juzgada, de manera que no podía someterse el tema de los intereses moratorios a un nuevo proceso judicial, sino que, como acertadamente lo adujo el juez de instancia, debía la parte actora acudir al proceso ejecutivo, si consideraba que la entidad accionada pagó de forma deficitaria los intereses moratorios que fueron ordenados en la referida sentencia, por lo que se CONFIRMARÁ el fallo de primera instancia.

Ahora, en cuanto a la solicitud de devolución de aportes en salud, es igualmente atinada la decisión del juez de instancia de no acceder a dicha petición, toda vez que conforme la jurisprudencia de la CSL de la H. Corte Suprema de Justicia (Sentencias SL1195 de 2014, SL16844 de 2015, SL 1064 de 2018 y SL 1169 de 2019 entre otras) y la Corte Constitucional (Sentencia SU-230 de 2015 entre otras), se trata de una obligación legal que debe ser asumida por todos los pensionados, es decir, que deben aportar del retroactivo pensional que se le pague, el porcentaje correspondiente de aporte legal al sistema de salud, por lo que de cada mesada se debe realizar el referido descuento, con destino a la EPS a la que se encuentre afiliado, por lo que respecto de las mesadas pensionales retroactivas que le fueron pagadas, era procedente efectuar tales descuentos.

Conforme lo anterior, se CONFIRMARÁ en su integridad la sentencia consultada.

Sin costas en esta instancia por haberse conocido el proceso en segunda instancia en consulta a favor de la parte demandante.

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: CONFIRMAR íntegramente la sentencia del 21 de febrero de 2021, proferida por el JUZGADO DIECINUEVE LABORAL DEL CIRCUITO DE MEDELLÍN, en el presente proceso, promovido por las señoras **LUZ ÁNGELA GALLEGU RENDÓN y VERÓNICA VALENCIA GALLEGU**, contra la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES –COLPENSIONES**.

SEGUNDO: Sin costas en esta instancia.

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 en ella han intervenido, los magistrados,

Firmado Por:

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

Jaime Alberto Aristizabal Gomez
Magistrado
Sala Laboral
Tribunal Superior De Medellín - 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: **068fc08ddf5e1bfdeb93a7a4961ce07dcc71a9aa2e1d4c6da4118897c8d909a1**

Documento generado en 23/03/2023 02:04:12 PM

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