

**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:	05001310501220150192501
Proceso:	Ordinario
Demandante:	BERTHA OLGA MONTOYA VELEZ
Demandado:	COLPENSIONES
M. P.	MARIA PATRICIA YEPES GARCIA SL TSM
Fecha de fallo:	24/03/2023
Decisión:	CONFIRMA

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 27/03/2023 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, veinticuatro (24) de marzo de dos mil veintitrés (2023)

DEMANDANTE	Bertha Olga Montoya Vélez
DEMANDADAS	COLPENSIONES
ORIGEN	Juzgado Doce Laboral del Circuito de Medellín
RADICADO	050013105-012-2015-01925-01
TEMAS	Pensión de vejez e intereses moratorios del artículo 141 de la Ley 100 de 1993
CONOCIMIENTO	Apelación
ASUNTO	Sentencia de segunda instancia

En la fecha y hora señaladas, 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. 15 del Decreto 806 de 2020 profiere sentencia escrita, dentro del proceso ordinario laboral promovido por BERTHA OLGA MONTOYA VÉLEZ contra ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES -COLPENSIONES¹-.

I. ANTECEDENTES²

Hechos y pretensiones de la demanda³

La señora Bertha Olga Montoya Vélez, formula demanda contra Colpensiones pretendiendo se condene: **i)** al reconocimiento y pago de la pensión de vejez a partir del 01 de mayo de 2014 (sic)⁴ **ii)** intereses moratorios del art.141 de la ley 100 de 1993; y **iii)** costas del proceso.

Fundamentó sus pretensiones en que cumplió 55 años el 1° de mayo de 2014, elevando solicitud de reconocimiento y pago de la prestación económica a la entidad accionada el 2 de mayo de 2014; Colpensiones mediante resolución GNR 315495 del 9 de septiembre de 2014 negó la pretensión indicando que, si bien tenía la totalidad de la densidad de semanas, no cumplía con el requisito de edad.

¹ Nota: La foliatura a la que se hace referencia en esta sentencia corresponde a la asignada digitalmente al archivo “05001310501201500192501_CO1.pdf”, visible en la parte inferior central derecha de cada página.

² Pág. 2

³ Págs. 2/4

⁴ En realidad, pretende que se le reconozca la pensión de vejez en régimen de transición, porque le fue concedida bajo ley 100 de 1993 modificada por la Ley 797 de 2003.

Ante la respuesta desfavorable, presentó recurso de reposición y en subsidio apelación señalando que, para la entrada en vigencia del sistema pensional, el 1° de abril de 1994 contaba con 750 semanas, siendo así beneficiaria del régimen de transición; la entidad del RPM por medio de la resolución GNR 447461 del 28 de diciembre de 2014 le niega el reconocimiento a la pensión de vejez en transición por no reunir la densidad de semanas requeridas con anterioridad al 1° de abril de 1994.

El 2 de mayo de 2015, amplió el recurso de apelación expresando que para el 1° de abril de 1994, tenía más de 15 años de cotización, aunque en la historia laboral faltaba el tiempo laborado en Comercial Continental Ltda. desde diciembre de 1980 a mayo de 1982, lo que representa 21.45 semanas faltantes; no obstante, Colpensiones a través de la resolución VPB 41329 del 7 de mayo de 2015 vuelve a negar la prestación económica con los mismos argumentos.

El 17 de septiembre de 2015 solicita corrección de historia laboral para agregar el tiempo laborado en Comercial Continental Ltda., por reunir 1708,71 semanas en toda la vida laboral y para el 1° de abril de 1994 cotizó 740.04 semanas que añadidas las faltantes 21,45 arrojaría un total de 761,49, para poder acceder a la pensión de vejez como beneficiaria del régimen de transición.

Oposición a las pretensiones de la demanda⁵

Se opone a las pretensiones incoadas en la demanda, por no asistir a la demandante el derecho al reconocimiento y pago de la prestación económica solicitada, toda vez que el 1° de abril de 1994 sólo contaba con 34 años de edad y no acredita los 15 años de cotizaciones solo cuenta con 739.86 semanas, por lo tanto, no es aplicable el régimen de transición; es decir que debe cumplir con los requisitos exigidos de edad y semanas en el sistema general de pensiones.

Excepcionó: cobro de lo no debido, ausencia de causa para demandar, buena fe de Colpensiones, inexistencia del presunto derecho reclamado, improcedencia de la indexación, improcedencia de la condena en costas, prescripción y la que denomino “genérica”.

Trámite Procesal⁶

El apoderado judicial de la parte demandante envió memorial el 16 de enero de 2017, indicando que la parte accionada por medio de la resolución GNR 362927 del 1° de diciembre de 2016, reconoce y paga la pensión de vejez, pero sin tener en cuenta el régimen de transición, por ello, proseguir el proceso.

Sentencia de primera instancia⁷

El 1° de diciembre de 2017, el Juzgado Doce Laboral del Circuito de Medellín profirió sentencia declarando probada la excepción de inexistencia del presunto derecho reclamado, absolviendo a Colpensiones de las pretensiones invocadas en su contra. Condenó en costas a la parte demandante, fijando agencias en derecho la suma de \$350.000

Señaló que la demandante nació el 1° de mayo de 1959, contando con 34 años de edad y una densidad de 739.8 semanas al iniciar la vigencia el actual Sistema

⁵ Págs. 69/74

⁶ Pág. 103

⁷ Págs 176/178 – Carpeta 03CD_2Sentencia, archivo 05001310501220150192500 ART.80.mp3

Pensional, no siendo beneficiaria del régimen de transición del art 36 de la Ley 100 de 1993. A fls 113 a 119 obra historia laboral, donde se observa que el periodo entre 23 de diciembre de 1981 al 4 de noviembre de 2012 no se registra ninguna cotización a cargo de Comercial Continental Ltda., no especificando el certificado de trabajo a fl 37 del plenario, los extremos temporales del vínculo laboral, no se tiene claridad sobre la existencia de la relación laboral, como tampoco se verifican los respectivos descuentos a los aportes a la seguridad social; además para los ciclos comprendidos a partir del 27 de septiembre de 1978 al 23 de diciembre de 1981 la demandante laboraba para otra empresa, misma que registró la novedad de retiro; no habiendo lugar a contabilizar periodos no cotizados por éste en momento posterior.

Manifestó que, si acredita los requisitos del régimen general de pensiones consagrados en la Ley 100 de 1993, pues cuenta con 57 años de edad y más de 1300 semanas, tal y como lo reconoció Colpensiones el 1° de diciembre de 2016 en la resolución GNR36292 la pensión de vejez a partir del 1° de mayo de 2016

Recurso de apelación

Inconforme con la decisión adoptada, la demandante la recurrió en apelación, solicitando que sea revocada. La documental arribada al proceso, deben tomarse como pruebas validas, primero porque la contraparte no la tacho de falso y segundo la misma Comercial Continental Ltda. certifica el tiempo laborado por la señora Montoya Vélez, a su vez se encuentra una colilla de pago donde se evidencia las deducciones para pensiones; documentos debidamente firmados y con sello del representante legal de la sociedad, debiendo tenerse en cuenta dichas pruebas para añadir las semanas faltantes y conceder la pensión de vejez como beneficiaria del régimen de transición.

Alegatos de conclusión en segunda instancia

COLPENSIONES adujo en sus alegaciones adujo en resumen que, nótese que en las diferentes historias laborales expedidas por Colpensiones, no figuran cotizaciones realizadas por Comercial Continental Ltda., ni siquiera se reporta una afiliación o novedad de ingreso por dicha sociedad y adicional a ello, para los periodos en que la demandante presuntamente laboró para la referida entidad, diciembre de 1980 a mayo de 1982, se consignaron cotizaciones por otros empleadores, así: en los años 1980 y 1981, por Jaime Correa Bernal y de noviembre a diciembre de 1982, por SERTEMPO.

En ese orden de ideas y acorde con la jurisprudencia de la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia, ante la omisión de la afiliación, en el presente asunto no era suficiente que se acreditara siquiera la existencia de un vínculo laboral, sino que era necesario que se vinculara al presunto empleador para que este asumiera el cálculo actuarial por las cotizaciones que no canceló en su momento, pues solo cuando se acredite el pago de los aportes, deberá Colpensiones reliquidar la pensión de vejez que actualmente disfruta la demandante.

II. SON CONSIDERACIONES DEL TRIBUNAL

La competencia de la Sala está dada por los artículos 66, 66A del CPTSS, es decir, en consonancia con los puntos que fueron objeto de apelación.

Vistos los hechos y pretensiones de la demanda, así como la oposición formulada por

quien integra la pasiva y el recurso de apelación, interpreta la Sala, que el **problema jurídico** a resolver se restringe a determinar: **a)** Si es procedente o no el reconocimiento y pago de la pensión de vejez con beneficio en el régimen de transición. De ser afirmativa la respuesta, se definirán **b)** las fechas de causación y disfrute de la prestación.

Hechos relevantes acreditados documentalmente

- Bertha Olga Montoya Vélez nació el 1° de mayo de 1959⁸.
- Mediante resolución GNR 315495 del 9 de septiembre de 2014⁹, Colpensiones negó la pensión de vejez a la hoy demandante, expresando que, si bien acredita un total de 1704, no cuenta con la edad requerida para acceder a la prestación económica, tampoco cumple con las condiciones del régimen de transición.
- Recurso de reposición y en subsidio apelación interpuesto el 24 de septiembre de 2014¹⁰ por la demandante, manifiesta que cuenta con más de 15 años de cotización con anterioridad al 1° de abril de 1994, requisito que se exige para ser beneficiaria del régimen de transición.
- Mediante Resolución GNR 447661 del 28 de diciembre de 2014¹¹, confirma el acto administrativo anterior, aduciendo que no cumple los requisitos para acceder a la pensión de vejez.
- Ampliación del recurso de apelación del 2 de mayo de 2015¹², en el cual solicita la corrección en la historia laboral, pues no se evidencia las semanas cotizadas desde diciembre de 1980 a mayo de 1982 en la sociedad Comercial Continental Ltda.; en el cual indica que, añadidas dichas semanas, cumple con el requisito de 15 años de cotizaciones anteriores a la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993.
- En resolución VPB 41329 del 7 de mayo de 2015, el área de operaciones manifestó que en la base de datos no se encuentran cotizaciones de la sociedad Comercial Continental, por lo cual pidió a la demandante que anexe los documentos probatorios y/o afiliación que demuestre la existencia del vínculo laboral¹³.
- Según historia laboral tipo Can impresa el 11 de abril de 2017, la señora Bertha Olga Montoya Vélez, cotizó entre el 06 de septiembre de 1976 y 31 de diciembre de 1994, un total de 768,0 semanas¹⁴.
- De acuerdo con historia laboral actualizada al 11 de abril de 2017, la hoy demandante cotizó 1735,82 semanas entre el 6 de septiembre de 1976 y el 30 de abril de 2014 ¹⁵.
- En resolución GNR 362927 del 1 de diciembre de 2016, Colpensiones reconoció y efectuó el pago de la pensión de vejez, porque cuenta con una densidad de semanas

⁸ No se aportó registro civil, pero a fl.58 obra cedula de ciudadanía que da cuenta de esta fecha, no objetada por la pasiva.

⁹ Págs 8/12

¹⁰ Págs 35/36

¹¹ Págs 15/19

¹² Págs 37/38

¹³ Págs 21/25

¹⁴ Págs 151/156

¹⁵ Págs 158/165

de 1727 y con 57 años de edad; el disfrute de la prestación será a partir del 1 de mayo de 2016, con una mesada pensional de \$4.391.021, con un monto de 73,15; ingresado en nómina el mes de diciembre de 2016 y el pago a partir del mes de enero de 2017¹⁶

a) Procedencia del reconocimiento y pago de pensión de vejez

La señora María Bertha Olga Montoya Vélez nació el 1° de mayo de 1959, circunstancia por demás acreditada con la documental glosada a fl. 58 del expediente; como también que se le otorgó pensión de vejez el 1° de diciembre de 2016 mediante acto administrativo GNR 362927 a partir del 1 de mayo de 2016, con un monto del 73,15%, el valor de mesada pensional fue reconocido en \$4.391.021, ingresado en nómina en diciembre del mismo año y pagado a partir de enero de 2017, pensión que se concedió conforme a la Ley 100 de 1993, modificado por la ley 797 de 2003.

Indica la demandante que le asiste derecho al reconocimiento y pago de pensión de vejez acorde con el régimen de transición, a la luz del art 36 de la Ley 100 de 1993, norma que exige tener 35 años de edad para mujeres o haber cotizado por más de 15 años anteriores a la vigencia del Sistema General de pensiones.

En el caso concreto, la activa tenía 34 años de edad al 1 de abril de 1994 cuando inició para ella la vigencia del Sistema Pensional actual, por ser trabajadora dependiente del orden privado, no obstante, en su apelación expresa que cumple con más de 15 años de cotización, pues en la historia laboral falta cotizaciones del periodo comprendido entre diciembre de 1980 a mayo de 1982, tiempo laborado en Comercial Continental Ltda.

En momento anterior al proceso, en las diferentes resoluciones que negaron el derecho pensional, Colpensiones expresó a la demandante, que no es beneficiaria del régimen de transición porque el 1 de abril de 1994, contaba con 34 años de edad y no tenía 15 años de cotizaciones; sin embargo, el apoderado de la actora en el recurso de apelación interpreta que con las semanas faltantes correspondientes al tiempo que la actora laboró para Comercial Continental, es procedente el reconocimiento pensional bajo el régimen de transición, aduciendo que demostró la existencia de su relación laboral con la colilla de pago que contiene las respectivas deducciones para pensiones, y el certificado de trabajo aportados con la demanda, donde figura que la señora Montoya Vélez laboró como secretaria de gerencia en la sociedad Comercial Continental Ltda. durante los ciclos de diciembre de 1980 a mayo de 1982. Aduce que, dichas pruebas deben tenerse como válidas y certeras sobre la existencia del vínculo laboral.

En torno al tema de la ***mora patronal***, el precedente judicial construido por la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, enfatiza en que no hay lugar a la disminución de días calendario durante periodos bajo el concepto de mora del empleador, en caso de haberse presentado, pues ella no es imputable al afiliado; salvo que se acrediten las gestiones de cobro para su recaudo ordenadas en el sistema normativo vigente en la materia (Arts.24 y 57 Ley 100 de 1993 y art.23 del Decreto 656 de 1994).

¹⁶ Págs 105/110

Así, conforme a la postura de la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, que comparte esta Sala, los periodos en mora, deben estimarse como válidamente sufragados, siempre y cuando la relación haya sido acreditada¹⁷, siendo del resorte de la parte demandante, al tenor de lo dispuesto en el art. 167 del CGP, formar el convencimiento judicial en este sentido. Es así como en sentencia **SL 3845 de 2021** con ponencia del Magistrado Gerardo Botero Zuluaga dentro del radicado N° **75354**, reitera la postura de la SCL de la H. CS de J., sobre este punto:

“(…) Si bien esta Sala, ha sostenido en forma pacífica, que las administradoras de pensiones son las responsables por los aportes de los empleadores que se encuentren en mora y frente a quienes no hayan efectuado las gestiones y acciones de cobro respectivo, a las que están obligadas, omisión que no puede trasladarse al asegurado, **ello ha sido bajo la certeza de la existencia de vínculo contractual con el trabajador y la efectiva prestación del servicio por parte de este, que es lo que da lugar al pago de aportes, situación fáctica de la que aquí no se tiene certeza, ni puede derivarse con meridiana claridad de dicho medio probatorio.**

En punto del debate, cabe rememorar lo dicho recientemente por esta Sala en la sentencia **CSJ SL1040-2020**, en asunto de similares contornos al que ahora es materia de controversia, en la que se sostuvo:

Ahora bien, resulta pertinente aclarar aquí, que no puede esta Corte entrar a convalidar periodos con una aparente mora patronal, sin tener certeza de que en estos el trabajador haya tenido vigente un vínculo laboral, puesto que la omisión del empleador en reportar la novedad de retiro, no puede conllevar de manera automática e inexorable a tener como efectivamente cotizado esos periodos, como se dijo en líneas anteriores, dado que podría conllevar a cargarle o imputarle al sistema pensional, un número de semanas no cotizadas por el asegurado. (Subrayado fuera del texto original).

Tal situación de mora patronal sin acreditación de la existencia de relación contractual por parte del afiliado, es precisamente la que se evidencia con los empleadores Juan Fernando Ortiz Quiroz, de quien se registra como fecha de ingreso el 9 de septiembre de 2002; sin embargo, no se puede suponer que el vínculo laboral estuvo vigente hasta el 1 de enero de 2004, como lo pretende la censura, como quiera que la entidad de seguridad social, advierte mora en el pago de los aportes solo para el ciclo de febrero de 2003, sin que pueda convalidarse ese periodo y los siguientes, por las razones antes dichas.

No obstante lo anterior, contrario a lo sostenido por la recurrente, esta sala estima que, si bien existe un aparente certificado de tiempos laborados desde diciembre de 1980 a mayo de 1982; no se observa periodos mora, sino omisión de afiliación por parte de la sociedad Comercial Continental Ltda., respecto de la aquí demandante, como su trabajadora, pues no aparece registro de esa empresa como empleadora en las

¹⁷ Ver entre otras, las sentencias de radicado SL5570 de 2018 y SL367 de 2019, SL 2278 de 2020, SL 3845 de 2021, SL 4019 de 2021.

diferentes historias laborales aportadas en el plenario; además de aparecer sufragando cotizaciones por cuenta de otro empleador dentro de algunos periodos atribuidos a Comercial Continental Ltda., y aspirando que Colpensiones corrija la historia laboral desconociendo múltiples ciclos pagados por el patrono Jaime Correa Bernal, para atribuírselos a Comercial Continental Ltda., sin mediar explicación, lo que deviene contradictorio, tal y como se aprecia en folio 49 del plenario donde la actora solicita a Colpensiones atribuir al patronal Jaime Correa los ciclos 07 1977 hasta 09 1978, siendo que en la historia laboral aparece dicho empleador cotizando de manera completa los periodos registrados a su nombre a partir del 29 de septiembre de 1978 hasta el 23 de diciembre de 1981, en que reportó la novedad de retiro de la referida trabajadora, (Fl. 18 del expediente).

Y en el mismo formulario de solicitud de correcciones de historia laboral pretende se atribuya a la firma Comercial Continental Ltda., el periodo de cotización de diciembre de 1980 a diciembre de 1982 diferente al que consta certificado de labor emitido por esa misma empresa, que valga recordar, no figura entre quienes se registran como patronos de la actora.

Cabe resaltar que el formulario visible en folio 39 del plenario, se encuentra sobreescrito tanto en el año gravable, como en espacio de cédula o Nit.

Igualmente solicitó inclusión de tiempos laborados para otra razón social que tampoco aparece inscrita como empleadora de la demandante, respecto de la cual no pidió el reconocimiento de tiempos de labor en este proceso.

En parte alguna las empresas omisas en afiliación solicitaron ante el ISS, o ante Colpensiones ser reconocidos como empleadores de la aquí demandante, ni pidieron la liquidación del correspondiente cálculo actuarial para satisfacer los periodos sin afiliación, ello tampoco fue deprecado en la demanda, y erróneamente se planteó el debate procesal desde la perspectiva de necesidad de corrección de historia laboral, atribuyendo a Colpensiones responsabilidad por la no inclusión de periodos que la actora consideró se encontraban en mora, lo que no es así.

Conforme a lo anterior, se tiene que para la época comprendida del 27 de septiembre de 1978 a 23 de diciembre de 1981 la señora Montoya Vélez se encontraba trabajando para Jaime Correa Bernal Cía. LTDA., razón social que reportó novedad de retiro de la referida trabajadora en el ciclo diciembre de 1981; volviendo a sufragar cotizaciones en noviembre de 1982 para la empresa SERTEMPO; infiriéndose que de la información anotada no se desprende certeza de la vigencia de la relación laboral durante los ciclos señalados como cotizaciones faltantes.

De lo anterior deviene improcedente considerar que los periodos alegados desde la demanda como periodos en mora o tiempo faltantes de cotización, verdaderamente no lo son, porque lo que se presentó fue ausencia de afiliación por cuenta de Comercial Continental Ltda., no atribuible a decidía en el cobro de moras por parte del ISS sucedida por Colpensiones, por ende, ninguna responsabilidad se genera para esta demandada respecto de la corrección de historia laboral de la trabajadora, y menos aún en materia inclusión de tiempos sin afiliación a la seguridad social.

En cuanto al número de semanas efectivamente acreditados por la demandante durante los 15 años inmediatamente anteriores a la entrada en vigencia del sistema

actual de pensiones, periodo comprendido entre el 6 de septiembre 1976 y 1 de abril de 1994, la Sala examinó detenidamente las historias laborales allegadas al expediente, la tipo CAN glosada en fls.166/171, donde se registra una densidad de 739,71, semanas, insuficientes para causar la prestación deprecada como beneficiaria del régimen de transición, procediendo la **confirmación** de la sentencia conocida en apelación. Lo anterior no obsta para que se demande al presunto empleador por la responsabilidad que su omisión acarrea para la señora Bertha Olga Montoya.

III. EXCEPCIONES

Las excepciones formuladas por la pasiva, se entienden implícitamente resueltas.

IV. COSTAS

En esta sede se causaron costas a cargo de la parte demandante, por haber resultado vencida en el recurso. Se tasan como agencias en derecho \$200.000 pesos.

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: **Confirmar** la sentencia proferida el 1° de diciembre de 2017 por el Juzgado Doce Laboral del Circuito de Medellín, dentro del proceso ordinario laboral de doble instancia promovido por la señora Bertha Olga Montoya Vélez contra Colpensiones.

SEGUNDO: Costas a cargo de la parte demandante. Se fijan como agencias en derecho \$200.000 pesos.

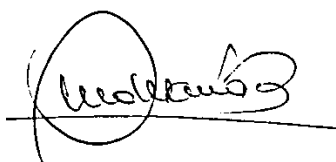
Notifíquese lo resuelto por edicto y envíese copia de esta decisión al correo electrónico suministrado por los apoderados de las partes.

Devuélvase el expediente al despacho de origen.

Los Magistrados,



MARÍA PATRICIA YEPES GARCÍA



ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ



DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN