

**REPÚBLICA DE COLOMBIA**



**SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL**  
**Medellín, veintisiete (27) de marzo de dos mil veintitrés (2023)**

DEMANDANTE	: NANCY DE JESÚS TABORDA LÓPEZ
DEMANDADO :	: COLPENSIONES
TIPO DE PROCESO	: ORDINARIO
RADICADO NACIONAL	: 05-001-31-05-019-2022-00199-01
RADICADO INTERNO	: 028-23
DECISIÓN	: CONFIRMA SENTENCIA
ACTA NÚMERO	: 063

En la fecha, el TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL, procede a emitir sentencia de segunda instancia en la que se estudia el recurso de apelación, en el proceso de la referencia. La Sala, previa deliberación, adoptó el proyecto presentado por el ponente, Doctor HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ, que a continuación se traduce en la siguiente decisión:

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 13 de la ley 2213 del 13 de junio de 2022, la providencia en segunda instancia se profiere escrita.

**ANTECEDENTES**

Pretende la parte accionante el reconocimiento y pago de la pensión de sobreviviente y las mesadas adicionales, por el fallecimiento de su compañero permanente, el Sr. Roberto Antonio Restrepo, a partir del 23 de octubre de 2020; los intereses moratorios o en subsidio la indexación de la condena; y las costas procesales.

Sustenta sus pretensiones en que el Sr. Roberto Antonio Restrepo era pensionado por el ISS, a partir del 20 de enero de 1984; los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López compartieron techo, lecho y mesa desde el 15 de mayo de 2006 hasta la muerte del pensionado; el Sr. Roberto Antonio Restrepo falleció el 23 de octubre de 2020.

La demandante solicitó la sustitución pensional el 3 de febrero de 2022; mediante resolución 82.827 de 2022 le fue negada la prestación económica por no poderse establecer la convivencia dentro de los últimos 5 años

anteriores a la muerte del pensionado; contra esa decisión interpuso recurso de apelación, sin que se haya obtenido respuesta.

### **RESPUESTA A LA DEMANDA**

**El Procurador con Funciones Laborales** solicitó se decretara y practicara pruebas. Y propuso como excepciones de mérito, las de improcedencia de interés moratorios, incompatibilidad de intereses moratorios de indexación (expediente digital 10).

**Colpensiones en la contestación presentada** indicó que no le consta la muerte del pensionado por origen común; la calidad de pensionado del Sr. Roberto Antonio Restrepo desde el año 1984. Acepta los demás hechos y aclara, que si bien, hubo una convivencia de los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López, no se logró determinar la convivencia.

Se opuso a las pretensiones de la demanda. Propuso las excepciones de inexistencia de la obligación de pagar pensión de sobreviviente, prescripción, inexistencia de la obligación de pagar interés moratorio, ausencia de causa para pedir, imposibilidad de condenar en costa, compensación, buena fe Colpensiones (expediente digital 11).

### **SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA**

En sentencia del 30 de enero de 2023, el Juzgado Diecinueve Laboral del Circuito de Medellín, ABSOLVIÓ a Colpensiones de las pretensiones incoadas por la demandante.

DECLARÓ probada la excepción de inexistencia de la obligación de pagar pensión de sobreviviente. Condenó a la demandante al pago de costas procesales.

### **IMPUGNACIÓN**

El apoderado de la parte demandante, en su recurso de apelación hizo un recuento de las pretensiones y hechos de la demanda y señaló que los testigos allegados fueron unísonos y concordantes en manifestar que los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López convivieron desde el 15 de mayo de 2006 hasta el 23 de octubre de 2020,

que la convivencia se desarrolló en Itagüí - Barrio San José, convivían en una casa unifamiliar que constaban de 2 pisos, en el primer piso estaba la sala comedor, una alcoba, patio y un baño y en el segundo piso, habían un baño y 3 habitaciones; indicaron que la vivienda era arrendada y vivieron allá por 14 años; que la pareja nunca se separó, que convivieron en forma ininterrumpida, constante y sin separaciones notorias, no le conocieron persona distinta a la demandante ni la pensionado entre los años 2006 a 2020; que la demandante se dedicaba a las labores del hogar y al cuidado del Sr. Roberto Antonio Restrepo porque este era una persona de avanzada edad; que el causante era pensionado y había laborado en Coltejer; dijeron que no estuvieron en las exequias porque estábamos en contingencia del COVID; que ellos siempre se veían como una pareja que se demostraban, cariño, amor y afecto.

De lo anterior concluye que ninguno de los testigos fue tachado de falso ni controvertido por otro testigo donde se pusiera en duda su credibilidad y conocimiento; los 3 testigos fueron claros en sus declaraciones, no se contrvirtieron y en forma lineal manifestaron que la convivencia se desarrolló en forma ininterrumpida y siempre compartieron techo, lecho y mesa, con lo que se encuentra probado lo invocado en la demanda, y se hace necesario revocar la sentencia y en su lugar reconocer el derecho solicitado desde el 23 de octubre de 2020 hasta el pago de la obligación, el pago de los intereses moratorios.

### **ALEGATOS DE CONCLUSIÓN**

**El apoderado de la parte demandante** se ratificó en los hechos y pretensiones de la demanda y en los argumentos del recurso de apelación.

Señala que, en este evento, los testigos fueron claros y concordantes en la convivencia de la pareja y manifestaron pleno conocimiento en su declaración; los testigos no fueron tachados de falsos ni de sospecha; respecto a la investigación administrativa de Colpensiones, asegura que no fue controvertida ni ratificada dentro del plenario por lo tanto carece de validez.

**El apoderado de Colpensiones** sustenta su recurso en la sentencia SL 16.949 de 2016. Sostiene que la accionada procedió realizar informe investigativo, a fin de determinar la existencia de una convivencia entre los

señores Nancy de Jesús Taborda López y Roberto Antonio Restrepo, el cual arrojó que no se había acreditado convivencia en los 5 años anteriores al fallecimiento del pensionado ni se pudo verificar el acompañamiento y auxilio mutuo por parte de la demandante, teniendo en cuenta que: no se aportaron testimonios de familiares del Sr. Roberto Antonio Restrepo, existen contradicciones en la información aportada por la solicitante y lo dicho por los vecinos del sector de la Urbanización Germania del Barrio San José del Municipio de Itagüí, no existen pruebas fehacientes que determinen que la Sra. Nancy de Jesús Taborda López, convivió en vínculo marital, por lo que concluye que no se logró demostrar la convivencia del art. 47 de la Ley 100 de 1993 modificado por el art. 13 de la Ley 797 de 2003. Y resalta irregularidades en las declaraciones de los testigos de la demandante, al no dar certeza de la convivencia efectiva de la pareja.

### **PRONUNCIAMIENTO JURÍDICO**

El problema jurídico se centra en determinar si la Sra. Nancy de Jesús Taborda López tiene derecho al reconocimiento y pago de la sustitución pensional e intereses moratorios.

No es objeto de discusión que el Sr. Roberto Antonio Restrepo era pensionado por vejez desde el 20 de enero de 1984 (fl. 14 del expediente digital 02); el pensionado falleció el 23 de octubre de 2020 (fl. 27); la Sra. Nancy de Jesús Taborda López solicitó la sustitución pensional el 3 de febrero de 2022, la cual fue negada por medio de la resolución 82.827 de 2022, por no acreditarse el cumplimiento de los requisitos del art. 47 de la Ley 100 de 1993 modificado por el art. 13 de la Ley 797 de 2003 (fls. 14 a 18).

#### **1. Del requisito de la convivencia**

En el presente caso, se tiene claro que al haber fallecido el Sr. Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López el 23 de octubre de 2020, la normatividad aplicable al caso concreto es la vigente al momento de la muerte del causante, esto es, el art. 46 y 47 de la Ley 100 de 1993 modificado por los arts. 12 y 13 de la Ley 797 de 2003, el cual señala:

*“REQUISITOS PARA OBTENER LA PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES. Tendrán derecho a la pensión de sobrevivientes:*

*(...) 2. Los miembros del grupo familiar del afiliado al sistema que fallezca, siempre y cuando éste hubiere cotizado **cincuenta semanas dentro de los tres últimos años inmediatamente anteriores al fallecimiento** (...).*"

Requisito que dejó acreditado el causante, bajo el entendido que se encontraba pensionado desde el año 1984.

Ahora, en relación al requisito de la convivencia, el art. 47 de la Ley 100 de 1993, modificado por el art. 13 de la L. 797 de 2003, el cual señala que:

*"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 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...**"*  
(Negrilla fuera del texto)

Según la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia, se exigen 5 años de convivencia antes de la muerte. En este sentido, la sentencia SL 1730 de 2020 frente a la muerte de un pensionado señaló *"Con lo anterior, la Sala fija el verdadero alcance de la disposición acusada, a la luz del precepto constitucional de favorabilidad, in dubio pro operario, esto es, que la convivencia mínima de cinco (5) años, en el supuesto previsto en el literal a) del art. 13 de la Ley 797 de 2003, solo es exigible en caso de muerte del pensionado."*

Y en sentencia SL 3696 de 2021, la Corte Suprema resalta que el requisito de la compañera permanente, es acreditar 5 años de convivencia con anterioridad a la muerte del pensionado al señalar:

*"Ahora, ante el fallecimiento de un pensionado con un vínculo singular, en el caso de la cónyuge supérstite y el de la compañera permanente, la Sala ha establecido que para el acceso a la pensión de sobrevivientes **se debe acreditar la convivencia durante los cinco años anteriores al deceso de aquel (CSJ SL1399-2018);** y en el de la cónyuge separada de hecho, ha «defendido el criterio según el cual la convivencia por un lapso no inferior a 5 años puede ocurrir en cualquier tiempo"*

En primera instancia se absolvió de las pretensiones de la demanda, al evidenciar versiones contradictorias entre la prueba documental y la prueba testimonial, que llevaron al Juzgado a considerar que no se logra determinar

una convivencia en los 5 años anteriores al deceso del Sr. Roberto Antonio Restrepo, en primer lugar, porque llamó la atención que terceras personas ajenas a la relación dieran cuenta de una convivencia de la pareja desde 1992 cuando la demandante adujo haber conocido al pensionado en el año 2003; en segundo lugar, existen personas ajenas a la relación que dan cuenta que el sr Roberto estuvo en un asilo y de este hecho da cuenta la certificación emitida por la Institución, en donde señaló el nombre de las personas que participaron llevando y retirando al causante; en tercer lugar, llama la atención que el testigo Cesar Ríos, de cuenta de un hijo de la relación de los señores Nancy de Jesús Taborda López y Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López, que el nombre de ese hijo coincide con la persona que llevó al causante a ese hogar, pero ese hijo se desconozca y no se mencione en la declaración de los testigos; en cuarto lugar, advirtió que las entrevistas ante Colpensiones informaban que el causante estuvo en un asilo y ello coincidía con la información que registraba el hogar, pudiéndose entender que su estadía allí se debía a la edad y para que el Sr. Roberto Antonio Restrepo en los últimos años pudiera tener mejor cuidado y se podía entender que esa separación era por una fuerza mayor por el tema de salud, sin embargo resalta que nadie dio cuenta de ese hecho y negaron que haya estado en un asilo.

Ante las inconsistencias notorias, no se llegó al convencimiento para condenar.

Con base en lo anterior, es claro que a la Sra. Nancy de Jesús Taborda López le correspondía demostrar una convivencia con el pensionado fallecido de 5 años, y después de ser valorada en su conjunto con base en las reglas de la **sana crítica y la libre formación del convencimiento** (art. 61 del CPL), se permite la Sala concluir que para el presente caso no se cumple el requisito de la convivencia para el reconocimiento de la prestación económica solicitada por las siguientes razones:

1º. Obra en el expediente administrativo de Colpensiones, declaración extrajuicio, rendida por los señores Libia del Socorro Jiménez Tabares y Hugo de Jesús Agudelo Estrada, el 27 de enero de 2022, donde manifiestan que les consta la convivencia de los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López desde el 15 de mayo de 2006 hasta la muerte del pensionado (fl. 58 expediente digital 13)

Y los testigos Olivia del Socorro Taborda de Loaiza (hermana de la demandante), Hugo de Jesús Agudelo Estada y Libia del Socorro Jimenes Tabares (vecinos), fueron concordantes en manifestar que conocieron a los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López conviviendo bajo el mismo techo desde el año 2005 o 2006, no tuvieron hijos, vivieron en el Itagú en una casa arrendada y que la pareja no se llegó a separar por días, meses ni años, y que el Sr. Roberto Antonio Restrepo no estuvo en un asilo.

No obstante lo anterior, no se puede pasar por alto, que contrario a ello, reposa en el fl 163 del expediente digital 13, misiva emitida por la Sra. Beatriz Elena Restrepo Montoya (hija del causante) del 20 de noviembre de 2020 por medio de la cual pone en conocimiento de Colpensiones, que su padre estuvo al cuidado permanente de la Institución Hogar Santa Teresa de Jesús Jornet – Hermanitas de los ancianos desamparados, desde el **26 de junio de 2015 al 6 de diciembre de 2019**, ubicado en Itagú.

Dicha afirmación se encuentra soportada con el certificado emitido por la Directora del Hogar Santa Teresa Jornet, del 9 de noviembre de 2020, en el que corrobora que el Sr. Roberto Antonio Restrepo permaneció en dicha institución desde el **26 de junio de 2015 hasta el 6 de diciembre de 2019**, oportunidad en que la hija Beatriz Elena Restrepo Montoya lo retiró del hogar para hacerse cargo de su cuidado (fl. 164 expediente digital 13).

En consideración a lo señalado, no existe duda que los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López tuvieron una convivencia desde el año 2006, sin embargo, su permanencia no se puede considerar que tuvo lugar hasta el año 2015, ante la existencia de la certificación emitida por el Hogar Santa Teresa Jornet, lo que impide que se pueda dar como demostrada la convivencia de la pareja entre el 26 de junio de 2015 al 6 de diciembre de 2019.

Por lo tanto, la demandante no logró acreditar la convivencia de los 5 años anteriores al 23 de octubre de 2020, fecha de la muerte del causante.

2º. Se logra desacreditar la credibilidad de la testigo Libia del Socorro Jimenes Tabares (vecina), al no tener coherencia pues recuerda con claridad la fecha exacta en que conoció a la Sra. Nancy de Jesús Taborda López, pero no recuerda el nombre de la urbanización en donde vivió la

demandante presuntamente por 14 años. Y adicionalmente, llama la atención que siendo vecina de los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López no hubiera tenido conocimiento del lugar en donde falleció el pensionado.

3º. De la investigación administrativa realizada por Colpensiones, se extrae la declaración rendida por el Sr. Cesar Ríos, el cual aseguró haber conocido a los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López por 34 años, que la pareja procreó un hijo de nombre Roberto y que el Sr. Roberto Antonio Restrepo estuvo en un asilo. La declaración del Sr. Arnulfo Heredia, el cual fue concordante en asegurar que la pareja procreó un hijo y el pensionado estuvo internado en un asilo. Y la Sra. Luz Mirian Ledezma informó que el Sr. Roberto Antonio Restrepo estuvo en un asilo (fls. 65 y 66 del expediente digital 13).

Declaraciones que son contradictorias con el interrogatorio de parte de la demandante, en donde aseguró que la convivencia con el pensionado inició el 15 de mayo de 2006, no tuvieron hijos en común y su compañero permanente no estuvo en un asilo. Así mismo son contradictorias con los testimonios de los señores Olivia del Socorro Taborda de Loaiza, Hugo de Jesús Agudelo Estada y Libia del Socorro Jimenes Tabares, que aseguraron que la pareja no se separó y el causante no estuvo en un asilo.

Analizando todo lo anterior, lo legal y pertinente será CONFIRMAR la sentencia absolutoria de primera instancia, al existir contradicciones entre la prueba testimonial y la prueba documental que reposa en el expediente, y al no existir certeza de la existencia de la convivencia de los señores Roberto Antonio Restrepo y Nancy de Jesús Taborda López en los 5 años anteriores al 23 de octubre de 2020.

Costas en esta instancia, a cargo de la parte demandante, en la suma de \$580.000, por no haber salido avante el recurso interpuesto.

### **DECISIÓN**

En mérito de lo expuesto, la SALA SEGUNDA 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** en su integridad, la sentencia proferida por el Juzgado Diecinueve Laboral del Circuito de Medellín, de conformidad con la parte motiva de la presente providencia.

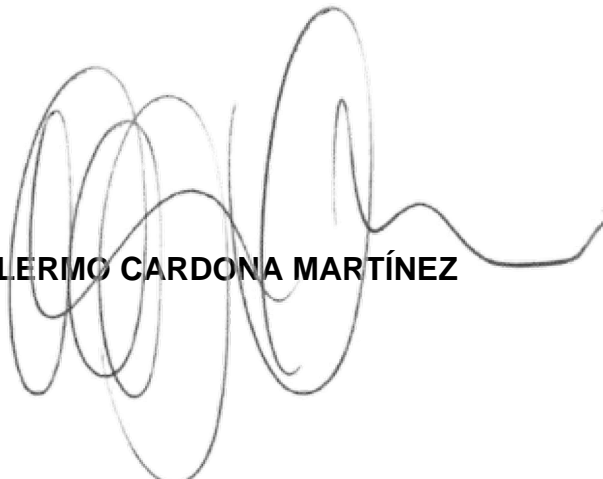
**SEGUNDA:** Costas en esta instancia, a cargo de la parte demandante, en la suma de \$580.000, por no haber salido avante el recurso interpuesto.

**TERCERO:** Lo anterior se notifica por Edicto

Los Magistrados.



**HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ**



**GUILLERMO CARDONA MARTÍNEZ**



**CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA**



## **SECRETARÍA SALA LABORAL**

### **EDICTO VIRTUAL**

La secretaría de la Sala laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Medellín notifica a las partes la sentencia que a continuación se relaciona:

DEMANDANTE	: NANCY DE JESÚS TABORDA LÓPEZ
DEMANDADO :	: COLPENSIONES
TIPO DE PROCESO	: ORDINARIO
RADICADO NACIONAL	: 05-001-31-05-019-2022-00199-01
RADICADO INTERNO	: 028-23
DECISIÓN	: CONFIRMA SENTENCIA

Magistrado Ponente  
**HUGO ALEXANDER BEDOYA DIAZ**

El presente edicto se fija en la página web institucional de la Rama Judicial <https://www.ramajudicial.gov.co/web/tribunal-superior-de-medellin-sala-laboral/148> por el término de un (01) día hábil. La notificación se entenderá surtida al vencimiento del término de fijación del edicto.

#### **CONSTANCIA DE FIJACIÓN**

Fijado el 28 de marzo de 2023 a las 8:00am

#### **CONSTANCIA DE DESFIJACIÓN**

Se desfija el 28 de marzo de 2023 a la 5:00pm



**RUBÉN DARÍO LÓPEZ BURGOS**  
SECRETARIO