



TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN

SALA LABORAL

Medellín, marzo 16 de 2023

Radicado: 05001- 31- 05-**003-2018-00316-01**
Demandante: **AURA JOSEFINA MIRANDA MENDOZA**
Demandado: **COLPENSIONES, PORVENIR S.A. Y COLFONDOS S.A.**
Asunto: APELACIÓN DE SENTENCIA
Tema: INEFICACIA DE TRASLADO ENTRE REGÍMENES

La Sala Sexta de decisión, presidida por el magistrado ponente DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN, e integrada por las magistradas MARÍA PATRICIA YEPES GARCÍA Y ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ, procede a emitir sentencia dentro del proceso ordinario laboral de la referencia; decisión que se emite en forma escrita atendiendo a las disposiciones del artículo 13 de la Ley 2213 de 2022.

Acreditados los presupuestos procesales y sin que se evidencien causales de nulidad que invaliden lo actuado, se procede a emitir la presente decisión.

ANTECEDENTES

El proceso giró en torno a definir si le asiste derecho a la demandante a la declaratoria de ineficacia de la afiliación al RAIS y el consecuente regreso al RPM. En ese mismo sentido, a establecer las consecuencias jurídicas que resultarían de tal declaratoria.

En sentencia de primera instancia, el A quo manifestó que las AFP Porvenir y Colfondos S.A no probaron haber ilustrado a la actora de las consecuencias del

traslado entre regímenes, causándole un grave perjuicio; por tanto, para efectos de restablecer el daño generado, declaró la “ineficacia por inaplicación constitucional” de la pérdida de las condiciones pensionales del régimen de prima media.

En este sentido estableció que Colfondos S.A. dentro del mes siguiente a la petición escrita de pensión de vejez de la demandante, deberá reconocer, liquidar y pagar la pensión de vejez bajo el RPM, petición en la que deberá adjuntar certificado de retiro laboral. Además, estableció que dentro del mes siguiente a la fecha en la que reconozca, liquide y pague la pensión de vejez bajo el RPM, esta solicite por escrito a Colpensiones elaboración de cálculo actuarial pensional con miras a subrogación pensional. El que deberá ser realizado por Colpensiones dentro de los 2 meses siguientes, informándolo a Colfondos, quien dentro del mes siguiente lo pagará. Mientras no se satisfaga el cálculo actuarial subsistirá en Colfondos la obligación de pagar la mesada pensional.

Indicó que una vez Colpensiones reciba el cálculo actuarial pagará la mesada pensional bajo las reglas del RPM.

Autorizó a Colfondos para que dentro del mes siguiente a la fecha en que real y efectivamente pague el cálculo actuarial pensional con miras a subrogación pensional a Colpensiones recobre por escrito de Porvenir S.A. el 15% del valor de lo pagado a Colpensiones y ordenó a Porvenir que una vez sea requerida para su pago lo satisfaga.

De igual forma autorizó a la AFP Colfondos a financiar parte del cálculo actuarial pensional que se ordenó trasladar a Colpensiones, utilizando para ello los ahorros pensionales de la demandante, rendimientos, bonos pensionales y cualquier otra suma. Por último, gravó en costas a las AFP Colfondos y Porvenir.

Inconforme con la decisión fue **recurrida por la AFP Colfondos SA** solicitando la revocatoria total de la decisión, exponiendo que, si se habla de ineficacia no se puede hablar de una subrogación pensional, ni de perjuicios, toda vez que esta no fue alegada por la demandante, por lo que resulta incongruente con lo solicitado en las pretensiones de la demanda y la fijación del litigio, y por lo tanto se violó el debido proceso. Expuso que la CSJ ha señalado las consecuencias jurídicas de la declaratoria de ineficacia, los que se alejan de las condenas emitidas por el fallador.

Fue **recurrida por la AFP Porvenir S.A.**, exponiendo que lo planteado en la sentencia de primera instancia resulta incompatible, toda vez que no puede pretenderse que se le apliquen las reglas del RPM, ni parámetros distintos que la ley consagró para eso, contrariando la naturaleza del RAIS, aunado a que se desconocen las diferencias en los regímenes pensionales los cuales tienen reglas y parámetros disímiles y excluyentes, generando una incongruencia respecto a la fijación y la determinación de lo planteado en el caso.

Colpensiones, a su vez, solicitó se revoqué la sentencia de instancia, ya que el reconocimiento de la ineficacia del traslado al fondo privado, que de forma libre y voluntaria realizó la demandante, impone a su vez una obligación a Colpensiones que normativamente no está llamada a soportar, adicionalmente que se analice las situaciones particulares dentro del caso bajo estudio, porque si bien el A quo emite una valoración fáctica y jurídica sobre las obligaciones que tienen las AFP, no se tuvieron en cuenta las situaciones particulares de la demandante, atendiendo preceptos normativos como el Decreto 2241 de 2010, teniendo en cuenta que la afectación que reprocha la demandante es el monto de la mesada Finalmente solicita se analice si la demandante conserva o no el régimen de transición, ya que en el proceso de primera instancia no quedó claro si se le podría aplicar el precedente jurisprudencial de la SU 062 de 2010.

Por último, la **parte activa**, solicitó se confirme la sentencia de primera instancia respecto a la declaratoria de ineficacia, sin embargo, se aparta del pronunciamiento a las consecuencias jurídicas de dichas declaraciones, por lo tanto, que se ordene que sea Colpensiones quien asuma desde el principio la pensión de la demandante, con todos los beneficios y derechos que conserva como si nunca hubiese cambiado de régimen.

ALEGATOS

Concedido el término que establecía el artículo 13 la Ley 2213 de 2022, la parte **activa** y las AFP **Colfondos SA, Porvenir SA y Colpensiones** reiteraron los argumentos de apelación, las posiciones y argumentos esgrimidos en el curso del proceso.

CONSIDERACIONES DE INSTANCIA

De acuerdo a las pruebas aportadas al proceso, en el presente evento se encuentra por fuera de discusión que: **1) Aura Josefina Miranda Mendoza** nació el 28 de noviembre de 1957 (Página 18, archivo N°02). **2)** Que la actora realizó cotizaciones al RPM a través del extinto ISS desde el 13 de julio de 1984, según historia laboral (página 95, archivo N°02), migrando a Porvenir S.A. el 8 de enero de 1995 (página 141 archivo N°02), realizando un posterior cambio a la AFP Colfondos S.A. según formulario de afiliación el 11 de octubre del 2000 (página 210, archivo N°02) entidad a la que permanece afiliada hasta el momento de presentación de la acción judicial. **3)** Que en julio del año 2017 solicitó a Colpensiones el retorno al Régimen de Prima media, petición negada aduciendo estar a menos de 10 años para causar la prestación (página 58 archivo N°02).

Atendiendo a los aspectos objeto de apelación y estudiando el expediente en el grado de consulta en favor de Colpensiones, se advierte que el eje central de la controversia en esta instancia gira en torno de establecer si el traslado entre

regímenes fue eficaz, así como las consecuencias jurídicas que resultan de tal situación.

Pues bien, en cuanto a la declaratoria de ineficacia pretendida, ha de indicarse que, dentro del sistema general de pensiones coexisten los regímenes de prima media con prestación definida y el régimen de ahorro individual, sistemas que aunque cubren las mismas contingencias, prevén distintos requisitos y métodos para acceder a las prestaciones, siendo la inscripción a uno u otro régimen un acto libre y voluntario que corresponde a cada afiliado; libertad que no podrá ser limitada por ninguna persona, so pena de imponerse sanciones pecuniarias, además de entender que “...**la afiliación respectiva quedará sin efecto y podrá realizarse nuevamente en forma libre y espontánea por parte del trabajador**”(artículo 271 Ley 100 de 1993 y artículo 13 ley 100 de 1993).

Para la Sala es relevante el análisis de la expresión de voluntad de la actora al trasladarse entre regímenes, con especial énfasis en las actuaciones desplegadas por la administradora de pensiones que ofrece el traslado ya que le corresponde brindar una asesoría suficiente, explicando los riesgos y beneficios del mismo, ello para que la decisión esté debidamente informada, sea autónoma y consciente. Criterio expuesto por la Corte Suprema de Justicia entre otras en sentencia del 3 de septiembre de 2014, radicado 46.292.

Se destaca que de cara a los artículos 271 y 272 de la Ley 100 de 1993, cuando la elección del régimen pensional no es producto de una decisión libre, se genera la ineficacia o la exclusión de todo efecto jurídico del acto de traslado (al respecto la sentencia CSJ SL 1689 de 2019)

Es así que, cuando la asesoría es nula, pobre o errada respecto a las consecuencias del traslado, se entiende que la decisión de trasladarse no fue un acto libre, ni voluntario, no estuvo precedida de la comprensión necesaria y por tanto no es eficaz.

Al respecto la Sala de Casación Laboral de la C.S.J refirió algunas situaciones que generan ineficacia a la afiliación, relativa a la insuficiencia de la información brindada, así indicó en sentencia SL 2611 de 2020:

De manera que, conforme lo discurrido queda claro que existe ineficacia de la afiliación cuando quiera que i) la insuficiencia de la información genere lesiones injustificadas en el derecho pensional del afiliado, impidiéndole su acceso al derecho; ii) no será suficiente la simple suscripción del formulario, sino el cotejo con la información brindada, la cual debe corresponder a la realidad; iii) en los términos del artículo 1604 del Código Civil corresponde a las Administradoras de Fondo de Pensiones allegar prueba sobre los datos proporcionados a los afiliados, los cuales, de no ser ciertos, tendrán además las sanciones pecuniarias del artículo 271 de Ley 100 de 1993, y en los que debe constar los aspectos positivos y negativos de la vinculación y la incidencia en el derecho pensional.

Se destaca el compromiso que debe asumir las AFP que ofrecen el traslado de régimen pensional, en tanto están ubicadas en el campo de la responsabilidad profesional y les compete prestar de forma eficiente, eficaz y oportuna todos los servicios inherentes a la calidad de instituciones de carácter previsional, debiendo informar todo aquello que resulte relevante para la toma de decisiones, de esta manera la diligencia debida se traduce en un traslado de la carga de la prueba a la hora de verificar la eficacia en los traslados de régimen.

Cabe señalar que en sentencia SL 4360 de 2019, la Corte Suprema de Justicia enfatizó que, la firma del formulario de afiliación que incluye la reseña relativa a la aceptación de las consecuencias del traslado, no supe el deber de información, ni resulta suficiente para darlo por demostrado, así indicó la Corte:

“Por otro lado, no es plausible asumir que la firma del formulario de afiliación implica la aceptación de que el afiliado recibió información oportuna y suficiente sobre las consecuencias del cambio de régimen. El derecho del trabajo y de la seguridad social se construye sobre realidades y verdades; por consiguiente, es inaceptable que bajo el escudo de un formalismo las administradoras se excusen del cumplimiento de sus deberes y responsabilidades legales”

Precisó la alta corporación que las consecuencias de una omisión o falencias en el deber de información producen ineficacia del acto, que lleva al funcionario judicial a declarar que el negocio jurídico no se ha celebrado jamás, volviendo la situación al mismo estado en que se hallarían si no hubiese existido el acto de afiliación, esto es con efectos ex tunc (desde siempre).

Y bajo esta premisa, la Sala de Casación Laboral de la C.S.J ha indicado que por efectos de la declaratoria de ineficacia los fondos privados de pensiones que perpetuaron la afiliación al RAIS deben retornar la totalidad del capital ahorrado, los rendimientos financieros, los gastos de administración, comisiones, sumas depositadas en las cuentas de garantía de pensión mínima, con la respectiva indexación todos estos con cargo a sus propias utilidades, ya que al ser captados producto de un acto ineficaz, estos recursos debieron ingresar al régimen de prima media con prestación definida, tal como lo ha indicado la Sala de Casación Laboral de la CSJ en sentencias SL 4360 de 2019 y SL 2877 de 2020, de esta última se destaca algunos apartes:

“...la devolución de todos los recursos acumulados en la cuenta de ahorro individual en el RAIS debe ser plena y con efectos retroactivos, porque los mismos serán utilizados para la financiación de la pensión de vejez a que tiene derecho el demandante en el régimen de prima media con prestación definida. Ello, incluye el reintegro a Colpensiones de los valores que cobraron los fondos privados a título de cuotas de administración y comisiones, incluidos los aportes para garantía de pensión mínima, pues será aquella entidad la encargada del manejo de esos recursos y del reconocimiento del derecho pensional”.

Devolución que incluye los réditos o frutos producidos por los recursos depositados por los afiliados, por cuanto la declaratoria de ineficacia implica la restitución de todos los recursos, incluyendo estos últimos, bajo el entendido que las partes son responsables de las pérdidas de la especie, sus frutos, entre otros, así indicó la Corte desde la sentencia SL, del 8 de sep. 2008, rad. 31989, rememorada en sentencia SL 4811 de 2020 así:

“Sobre las consecuencias de la nulidad del traslado entre regímenes esta Sala en sentencia SL, del 8 de sep. 2008, rad. 31989, reiterada en varias oportunidades, adoctrinó:

[...]

“La administradora tiene el deber de devolver al sistema todos los valores que hubiere recibido con motivo de la afiliación del actor, como cotizaciones, bonos pensionales, sumas adicionales de la aseguradora, con todos sus frutos e intereses como los dispone el artículo 1746 del C.C., esto es, con los rendimientos que se hubieren causado.

En adición debe garantizarse que la devolución guarde la misma capacidad económica que lo sería de haber ingresado periódicamente al fondo común, por tanto, los conceptos a trasladar tales como gastos de administración y primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia, y el porcentaje destinado al fondo de garantía de pensión mínima se retornarán con la debida indexación con cargo a los recursos propios de la entidad., así se indicó en sentencia SL 950 de 2022:

También se ha dicho por la Sala que como la declaratoria de ineficacia tiene efectos ex tunc (desde siempre), las cosas deben retrotraerse a su estado anterior, como si el acto de afiliación jamás hubiera existido. Por ello, en tratándose de afiliados, la Sala ha adoctrinado que tal declaratoria obliga a las entidades del régimen de ahorro individual con solidaridad a devolver los gastos de administración y comisiones --debidamente indexados-- con cargo a sus propias utilidades, pues desde el nacimiento del acto ineficaz estos recursos han debido ingresar al régimen de prima media con prestación definida administrado por Colpensiones. Criterio que resulta igualmente aplicable respecto del porcentaje destinado a constituir el fondo de garantía de pensión mínima.

En consecuencia, al resolver la consulta a favor de COLPENSIONES habrá de adicionarse el numeral primero del fallo del a quo, en el sentido de que PROTECCIÓN S.A. deberá trasladar a Colpensiones los saldos obrantes en la cuenta de ahorro individual del demandante junto con sus rendimientos. De igual modo, la citada AFP deberá devolver a Colpensiones el porcentaje correspondiente a los gastos de administración y primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia, y el porcentaje destinado al fondo de garantía de pensión mínima, debidamente indexados y con cargo a sus propios recursos. Al momento de cumplirse esta orden, los conceptos deberán aparecer discriminados con sus respectivos valores, junto con el detalle pormenorizado de los ciclos, IBC, aportes y demás información relevante que los justifiquen.

Declaratoria de ineficacia de traslado entre regímenes y la consecuente devolución de dineros captados que no se halla sujeta al término prescriptivo dado el carácter irrenunciable de los derechos pensionales y todos los factores que lo componen, como es el caso de la permanencia a un régimen pensional, el que determinará la forma como se accede a la prestación, así lo indicó la Sala de Casación Laboral de la CSJ en sentencia SL 1689 de 2019:

“Entonces, desde un enfoque material y en respeto de los parámetros aludidos ya adoptados por la Sala frente a los asuntos pensionales, es lógico concluir que la ineficacia de traslado de régimen pensional, también goza del carácter de imprescriptible, en la medida que su declaratoria, le permitirá al peticionario obtener la satisfacción de un derecho que comparte esa misma condición y cuya protección real y efectiva, conlleva el cumplimiento de los objetivos que legal y constitucionalmente caracterizan a un Estado social de derecho”.

Así las cosas, **descendiendo al caso analizado**, se tiene que las AFP accionadas no allegaron los correspondientes argumentos probatorios que demuestre la suficiencia de la asesoría brindada, limitándose a exponer que quien acciona realizó de forma voluntaria la migración de régimen, brindando la información que le era exigible de la que no debía quedar constancia, más allá de la firma del formulario de afiliación.

Por su parte, la actora dentro de interrogatorio de parte expresó que la migración entre régimen se realizó producto de una asesoría de la AFP Porvenir en su lugar de trabajo, a través de una breve reunión individual, donde se le expuso que al trasladarse de régimen tendría una mejor pensión, que sus familiares podrían heredar la pensión y que conforme al aporte se aumentaría la prestación. Señaló que antes de cumplir 47 años no recibió re-asesoría, nunca tuvo una llamada telefónica o recomendación de permanecer o regresar a RPM.

Explicaciones que además de escasas, no permiten establecer que se brindara la información suficiente, clara y veraz para que se entendiera que se conocían las condiciones del régimen al que ingresaba. En lo que tiene que ver con el

interrogatorio de parte, no contiene prueba de confesión que desvirtué lo afirmando, pues se mantuvo en los términos allí indicados en su demanda.

Falta al deber de información que no se convalida en ningún momento con la suscripción del formulario de afiliación, pues como se indicó, la simple firma o autorización en una pre- forma que contienen una leyenda referente al consentimiento, no supe el deber material de efectivamente instruir al usuario de forma tal que se genere un panorama real de las condiciones pensionales que abandona y los requisitos que debe satisfacer para beneficiarse de las ventajas y virtudes del régimen al que ingresa (CSJ SL 1948 de 2021)

Como tampoco se presenta una anuencia o convalidación de traslado por la permanencia en el RAIS, la movilidad entre administradoras de pensiones, en tanto se trata de actos que no tienen la capacidad de dotar de eficacia a aquello que nació contrariando las normas de orden público, resaltando que no es dable alegar que la afiliada refrenda el traslado por no proveerse de información adicional, en tanto las administradoras de pensiones se hallan sujetas al estatuto financiero, imponiéndoles brindar a sus usuarios información completa y clara, obligación que no pueden trasladar a sus afiliados, pretendiendo que estos desconfíen de la información dada y busquen asesorías externas (artículo 97 del Decreto 663 de 1993¹).

Así las cosas, concluye esta colegiatura que la decisión de traslado entre regímenes no se fundamentó en una correcta información sobre las condiciones

¹ ARTICULO 97. INFORMACION.

1. Información a los usuarios. <Numeral modificado por el artículo 23 de la Ley 795 de 2003. El nuevo texto es el siguiente:> Las entidades vigiladas deben suministrar a los usuarios de los servicios que prestan la información necesaria para lograr la mayor transparencia en las operaciones que realicen, de suerte que les permita, a través de elementos de juicio claros y objetivos, escoger las mejores opciones del mercado y poder tomar decisiones informadas.

En tal sentido, no está sujeta a reserva la información correspondiente a los activos y al patrimonio de las entidades vigiladas, sin perjuicio del deber de sigilo que estas tienen sobre la información recibida de sus clientes y usuarios.

propias de la accionante, las derivaciones nocivas que implicaría y en general toda la información eficaz y oportuna relevante para el momento en que se generó la migración de régimen pensional. Irregularidades que llevan a esta corporación a establecer las consecuencias propias de un acto ineficaz.

Ahora bien, el A quo consideró que las consecuencias de la falta de información se subsanan bajo la pervivencia para la actora de las condiciones pensionales propias del RPM, estableciendo una serie de obligaciones y plazos para su cumplimiento, que consisten pagar la prestación por parte de la AFP Colfondos, la liquidación de un cálculo actuarial que determine el monto necesario para financiar una pensión en los términos de la Ley 797 de 2003, la necesidad para la AFP Colfondos de pagarlo en un plazo de 1 mes.

Empero para esta corporación tales consecuencias, además de ajenas a aquellas señaladas por la Sala de Casación Laboral de la CSJ en temas de ineficacia de traslado entre regímenes pensionales y aquellas pretendidas por la activa conforme al escrito de demanda y fijación del litigio, develan irregularidades en tanto el fallador de primera instancia asigna unas responsabilidades que rompen con la estructura del sistema pensional y cuantifica unas condenas en porcentajes que no se hallan sustentadas en ninguna norma.

Así las cosas, atendiendo el precedente jurisprudencial expuesto y en razón a la falta de información previa que ilustrara sobre las consecuencias del traslado entre regímenes, se declarará la ineficacia del traslado de la señora **Aura Josefina Miranda Mendoza** al RAIS, pero serán modificadas las órdenes consecuenciales, así:

Por efectos de la decisión aludida corresponde a la **AFP Colfondos SA** en un término no superior a 30 días desde la ejecutoria de esta providencia, retornar los recursos provenientes de la afiliación de la actora, que se componen de los

montos depositados en las cuentas de ahorro individual con sus rendimientos, bonos pensionales si se hubieren generado, además de las cuotas de administración, los porcentajes destinados al fondo de garantía de pensión mínima, cuotas para el cubrimiento de los seguros previsionales, dineros que deberán estar indexados; descuentos que si bien en su momento tenían un fundamento legal, en el presente evento se quedan sin sustento en tanto el acto jurídico de traslado al RAIS no fue eficaz.

En el mismo término de 30 días, la **AFP Porvenir** habrá de trasladar a Colpensiones los recursos captados de la accionante y que fueron destinados a gastos de administración, primas de seguros previsionales para las contingencias de invalidez y muerte, además de los recursos para el Fondo de Garantía de Pensión Mínima del RAIS.

En adición debe entenderse que la devolución de estos dineros obedece al principio de sostenibilidad financiera a fin de evitar un detrimento patrimonial al fondo público, siendo Colpensiones quien reconocerá las eventuales prestaciones a que tenga derecho la accionante, por tanto, operará bajo la devolución de la totalidad de recursos captados de la actora, al igual que los rendimientos que estos generaron, más la indexación de los rubros correspondientes a gastos de administración y primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia, y el porcentaje destinado al fondo de garantía de pensión mínima, con cargo a los recursos propios de las **AFP Porvenir y Colfondos**.

Una vez sean trasladados los recursos por parte de la AFP del RAIS accionada corresponde a Colpensiones recibir los dineros con el fin de que se vean reflejados en la historia laboral de la demandante como semanas de cotización imputadas a los periodos que fueron reportados en el RAIS y de acuerdo al IBC de aporte, las que habrán de tenerse como válidas para el reconocimiento de las prestaciones del sistema pensional a que haya lugar.

En síntesis, se declara la ineficacia de la afiliación al RAIS, con la consecuente devolución de la totalidad de los valores recibidos con motivo de la afiliación de la demandante, más sus rendimientos e indexación, como ya se indicó.

Ahora, en lo relativo al **reconocimiento pensional** se advierte que dada la fecha de nacimiento (28 de noviembre de 1957) al 1° de abril de 1994 superaba los 35 años de edad, generando una expectativa de causar la pensión bajo las reglas del régimen anterior a la Ley 100 de 1993, la que conservó pese a las modificaciones del acto legislativo 01 de 2005 ya que para su vigencia acumulaba 778.11 semanas de cotización, aunado a que su derecho se consolidó previo al 31 de diciembre de 2014, como se explicará.

En cuanto al régimen para causar la presión se verifica que tiene diferentes fuentes de financiación de la prestación, esto es: cotizaciones al extinto ISS, aquellas que se ordena trasladar a Colpensiones producto de la declaratoria de ineficacia, al igual que tiempo de servicio para la Contraloría distrital con cotizaciones a Cajanal, con el que se acumula 1391 semanas de cotización, acopiadas discontinuamente entre el 13 de julio de 1984 y el 30 de julio de 2018, así:

Folio	Empleador	Desde	hasta	N° días
fl. 95	Promigas SA	13/07/1984	15/02/1986	582
fl. 97/101	Contraloría Distrital	16/01/1987	31/12/1987	349
		16/01/1989	31/12/1990	714
		16/09/1992	3/01/1994	474
144/147	Cafesalud y otros	1/02/1995	30/10/2000	1858
212/220	SENA	1/11/2000	3/01/2002	423
		1/10/2003	31/12/2014	4050
		1/01/2015	30/07/2018	1290
Total días				9740
Sub total días al 31/12/2014				8450 días ó 1207 semanas
Total semanas				1391,42857

Con este panorama se verifica que el régimen aplicable y más favorable a la señora Miranda Mendoza es el consagrado en el Decreto 758 de 1990, en tanto

arribó a los 55 años de edad el 28 de noviembre de 2012, fecha para la que ya superaba las 1000 semanas de cotización, momento en que causó su pensión, la que se definirá ora con el promedio de las semanas cotizadas en toda la vida o en los últimos 10 años (lo que resulte más favorable) y al que se le aplicará una tasa de reemplazo del 90%.

Se precisa que no es posible establecer la data de disfrute de la pensión en tanto la actora no probó el retiro del sistema, el que no puede inferirse de los elementos aportados en tanto la historia laboral que obra a folios 212/220 incluye cotizaciones hasta el ciclo previo a su emisión, por tanto, no permite identificar la cesación de las cotizaciones como eventual situación de retiro tácito.

Así las cosas, se ordenará el reconocimiento pensional una vez se radique ante Colpensiones la solicitud de reconocimiento pensional, disfrute que en todo caso no será previo al ciclo de julio de 2018 (por lo menos hasta tal data subsistía la calidad de cotizante activa) sin que se aplique reducción a las mesadas por efectos de prescripción extintiva ya que la acción fue presentada el 27 de abril de 2018 la que interrumpió tal fenómeno.

De causarse un eventual retroactivo se pagará con la debida indexación para remediar los efectos nocivos de la pérdida del poder adquisitivo del dinero, sin que haya lugar a imponer intereses de mora en tanto el reconocimiento pensional estaba mediado de la decisión judicial de ineficacia, por tanto no era potestativo de la entidad resolverlo, aunado a que no se demostró el disfrute de la pensión.

Resta por indicar que se revoca la distribución que de las costas procesales y agencias en derecho efectuó el fallador de instancia. En su lugar se grava en primera instancia a las accionadas AFP Colfondos y Porvenir, absolviendo de las mismas a Colpensiones. No se generan costas en esta instancia en tanto los argumentos de todos los recurrentes fueron acogidos parcialmente.

En mérito de lo expuesto, el **TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEXTA DE DECISIÓN LABORAL**, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la Ley, confirma la declaratoria de ineficacia de traslado entre regímenes pensionales, pero revoca las restantes órdenes impuestas por el A quo, salvo la condena en costas.

En su lugar dispone que, por efectos de la ineficacia de traslado de la señora **Aura Josefina Miranda Mendoza** ha de entenderse que esta nunca migró del régimen de prima media y sus condiciones pensionales no han mutado.

Por efectos de la declaratoria de ineficacia la **AFP Colfondos en un término no superior a 30 días** desde la ejecutoria de esta providencia, retornar los recursos captados de la actora que se componen del capital y sus rendimientos, bonos pensionales si estos se hubieren generado, también retornará con la debida indexación las cuotas de administración, los porcentajes destinados al fondo de garantía de pensión mínima, primas de seguros previsionales de invalidez y sobreviviente. Dineros que serán recibidos por Colpensiones y serán imputados a los periodos efectivamente cotizados.

En el mismo término de 30 días, la **AFP Porvenir** habrá de trasladar a Colpensiones los recursos captados de la accionante y que fueron destinados a gastos de administración, primas de seguros previsionales para las contingencias de invalidez y muerte, además de los recursos para el Fondo de Garantía de Pensión Mínima del RAIS.

Se declara que Aura Josefina Miranda Mendoza como beneficiaria del régimen de transición pensional causó la pensión de vejez bajo la égida del artículo 36 de la Ley 100 de 1993 con remisión al Decreto 758 de 1990, causada desde el 28 de noviembre de 2012, prestación que reclamará a Colpensiones y cuyo disfrute estará supeditado a la demostración del retiro del sistema, sin que fuere previo al

ciclo de julio de 2018. Prestación que se concederá liquidando el IBL en los términos del artículo 21 de la Ley 100 de 1993, ora con el promedio de las cotizaciones de toda la vida, ora de los últimos 10 años, lo que sea más beneficioso a la actora y aplicando una tasa de reemplazo del 90%.

Si se genere un retroactivo pensional, se pagará con indexación.

Costas en primera instancia a cargo de las AFP Colfondos y Porvenir. Sin costas en esta instancia.

Lo resuelto se notifica por Edicto.

Los Magistrados,



DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN



MARÍA PATRICIA YEPES GARCÍA

Sin firma por ausencia justificada

ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ



TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN
SALA LABORAL

EDICTO VIRTUAL

La secretaría de la Sala laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Medellín notifica a las partes la siguiente providencia:

Radicado: 05001-31-05-003-2018-00316-01
Demandante: **AURA JOSEFINA MIRANDA MENDOZA**
Demandados: **COLPENSIONES, PORVENIR S.A., Y COLFONDOS S.A.**
Decisión: **CONFIRMA, REVOCA Y ADICIONA**
Magistrado ponente **DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN**

CONSTANCIA DE FIJACIÓN

Fijado hoy 28 de marzo de 2023 a las 8:00 am, desfijado en el mismo día a las 5:00 Pm y se publica en la página web institucional de la Rama judicial por el término de 1 día hábil, con fundamento en lo previsto en el artículo 41 del CPTSS, en concordancia con el artículo 40 idíbem. La notificación se entenderá surtida al término de fijación del Edicto

RUBEN DARIO LÓPEZ BURGOS
SECRETARIO