

**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:	0500131050072020007901
Proceso:	Ordinario
Demandante:	DIANA MARÍA RÍOS ORTIZ
Demandado:	COLPENSIONES, SKANDIA S.A, PORVENIR S.A, PROTECCIÓN S.A y MAPFRE SEGUROS VIDA COLOMBIA
M. P.	MARIA PATRICIA YEPES GARCIA SL TSM
Fecha de fallo:	31/03/2023
Decisión:	CONFIRMA MODIFICA Y ADICIONA.

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 10/04/2023 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, treinta y uno (31) de marzo de dos mil veintitrés (2023)

DEMANDANTE	DIANA MARÍA RÍOS ORTÍZ
DEMANDADAS	COLPENSIONES, SKANDIA S.A, PORVENIR S.A, PROTECCIÓN S.A y MAPFRE SEGUROS VIDA COLOMBIA <sup>1</sup> .
ORIGEN	Juzgado Cuarto Laboral del Circuito de Medellín
RADICADO	05001-31-05-007-2020-00079-01
TEMAS	Ineficacia de traslado de régimen pensional
CONOCIMIENTO	Consulta y apelación
ASUNTO	Sentencia de segunda instancia

En la fecha señalada, 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. 13 de la Ley 2213 de 2022 profiere sentencia escrita, dentro del proceso ordinario laboral promovido por DIANA MARÍA RÍOS ORTIZ contra COLPENSIONES, SKANDIA S.A, PORVENIR S.A, PROTECCIÓN S.A, MAPFRE SEGUROS VIDA COLOMBIA.

En atención al memorial aportado el 23 de junio de 2022<sup>2</sup> y a la escritura pública N°3374 del 2 de septiembre de 2019 de la Notaría Novena del Círculo de Bogotá, se reconoce personería para representar los intereses de Colpensiones, como apoderada principal a la sociedad Muñoz y Escrucería S.A.S. identificada con NIT.900.437.941-7. Asimismo, se reconoce personería para representar a dicha entidad, como apoderado sustituto al abogado Daniel Mateo Ortiz González, identificado con la CC 1.037.505.355 y portadora de la TP 342.083 del C. S de la J. en virtud de ello, se entienden revocados los poderes y sustituciones concedidos con anterioridad en favor de la entidad.

Asimismo, acorde al memorial remitido vía correo electrónico el 9 de noviembre de 2022<sup>3</sup> , se reconoce personería para representar los intereses de PORVENIR S.A. al abogado Octavio Andrés Castillo Ocampo con CC 1.017.267.151 y portador de la TP 380.131 del C.S. de la J., quien funge como apoderado inscrita en el Certificado de Existencia y Representación Legal de la sociedad GODOY CÓRDOBA ABOGADOS

<sup>1</sup> PrimerInstancia; 44 Auto tiene por contestada la demanda y admite llamamiento. El 5 de abril de 2022 el Juzgado Séptimo Laboral del Circuito de Medellín admitió el llamamiento en garantía formulado por la AFP Skandia S.A a MAPFRE Colombia Vida Seguros S.A.

<sup>2</sup> 02SegundaInstancia, 04AlegatosColpensiones.pdf

<sup>3</sup>02SegundaInstancia, 05AlegatosPorvenir.pdf

S.A.S., identificada con NIT 830515294-0 a quien le fue conferido poder a través de escritura pública N°1326 del 11 de mayo de 2022 de la Notaría 18 del Círculo de Bogotá.

## I. ANTECEDENTES

### Hechos y pretensiones de la demanda<sup>4</sup>

La señora Diana María Ríos Ortiz, formula demanda contra Colpensiones, Skandia S.A, Porvenir S.A, Protección S.A y MAPFRE Seguros Vida Colombia, pretendiendo se declare: **i)** la ineficacia de la afiliación efectuada al RAIS administrado por Porvenir S.A, Old Mutual S.A y Protección S.A, por existir falta al deber de información e inducción en error por parte de estos fondos privado. En virtud de lo anterior, **ii)** se reactive su afiliación sin solución de continuidad al Régimen de Prima Media administrado por Colpensiones, **iii)** y se ordene a Protección S.A trasladar a Colpensiones todos los aportes realizados, junto con la respectiva rentabilidad, bono pensional si lo hubiere y el porcentaje de administración debidamente indexado, y consecuentemente se ordene a Colpensiones a recibir estos valores y a reflejarlos en su historia laboral. **iv)** Lo ultra y extra petita. **v)** Costas procesales y agencias en derecho.

Fundamentó sus pretensiones en que nació el 22 de julio de 1963 y se afilió al extinto Instituto de los Seguros Sociales -ISS- el 5 de octubre de 1988. Posteriormente, el 1 de julio de 1999 se trasladó al RAIS en cabeza de Porvenir S.A, luego de recibir una asesoría de parte de diferentes fondos privados en su lugar de trabajo, Empresas Públicas de Medellín, en la cual le dijeron que en el RAIS se podrían pensionar de manera anticipada y que además sus aportes generarían rendimientos financieros. El 21 de enero de 2013 se trasladó a Old Mutual S.A, en vista de que un asesor de este fondo le dijo que en esta AFP podría acceder a una mesada pensional de \$4.000.000 de pesos, lo cual resultó ser falso, toda vez que luego le informaron que su mesada estaría entre los \$900.000 y \$1.100.000 pesos. Por último, se trasladó a Protección S.A el día 3 de febrero de 2016, en atención a que esta AFP contaba con oficinas en Medellín.

Desde el año 2018 viene solicitando a los fondos accionados la ineficacia de su traslado al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad; Mismo año en que decidió dejar de cotizar a pensiones porque sentía que estaba regalando su dinero.

### Oposición a las pretensiones de la demanda

Quienes conforman la pasiva, se opusieron a la prosperidad de las pretensiones de la demanda, así:

#### **i) Porvenir S.A<sup>5</sup>**

La señora Diana María Ríos Ortiz se trasladó al RAIS de manera libre y voluntaria, hecho que materializó al suscribir el formulario de vinculación en el cual plasmó su firma,

---

<sup>4</sup> PrimeraInstancia; 03 SubsanacionDeLaDemanda.pdf. Págs 2/4. El 4 de noviembre de 2020 el Juzgado Séptimo Laboral del Circuito de Medellín inadmitió la demanda por faltarle algunos requisitos del artículo 28 del Código Procesal del Trabajo y de la Seguridad Social, la cual fue subsanada y admitida por medio de auto del 01 de diciembre de 2020.

<sup>5</sup> PrimeraInstancia; 26 ContestaciónPorvenir.pdf. Págs 1/26.

documento que cumplía con las exigencias de la Superintendencia Bancaria y el cual suscribió luego de recibir información suficiente sobre las implicaciones de su traslado, así como de las características del RAIS. Por ello no es posible inferir que la actora fue engañada, ni es posible endilgar ningún tipo de responsabilidad a Porvenir S.A, máxime si se considera que para la época del traslado los fondos privados no tenían la obligatoriedad de brindar información en los términos que hoy se exigen y que además la actora tenía unos deberes como consumidora financiera, por lo que el acto jurídico de traslado de régimen pensional suscrito por la demandante hacia Porvenir S.A no puede tenerse por nulo en los términos del artículo 899 del Código de Comercio y el artículo 1741 del Código Civil, puesto que no existió objeto o causa ilícita, ni tampoco existieron los vicios del consentimiento de que trata el artículo 1508 del Código Civil. Excepcionó: prescripción, prescripción de la acción de nulidad, cobro de lo no debido por ausencia de causa e inexistencia de la obligación, buena fe.

## **ii) Colpensiones<sup>6</sup>**

Se opuso a la declaratoria de ineficacia del traslado de régimen pensional efectuado por la demandante, argumentando que esta pretensión carece de fundamentación legal y fáctica, además de que el traslado de régimen se realizó siguiendo lo establecido en el artículo 2 de la Ley 797 de 2003, que modificó el artículo 13 de la Ley 100 de 1993 en su literal e, por lo que es la parte actora quien debe ser condenada en costas procesales.

Excepcionó: Inexistencia de la ineficacia en el traslado de régimen, indebida aplicación de las normas en materia de asesoría de traslado pensional, inversión de la carga dinámica de la prueba, errónea interpretación e indebida aplicación del artículo 1604 del Código Civil, ausencia del cumplimiento de las obligaciones legales del demandante según el Decreto 2241 de 2010 y en virtud de las obligaciones recíprocas del contratos de afiliación, desconocimiento del precedente judicial en los fallos de ineficacias de traslado de régimen pensional, desconocimiento del precedente judicial en los fallos de ineficacias de traslado de régimen pensional, inoponibilidad por ser tercero de buena fe, devolución de la totalidad de los aportes debidamente indexados, prescripción, excepción innominada, compensación, imposibilidad de condena en costas.

## **iii) Protección S.A.<sup>7</sup>**

El acto de afiliación es existente, válido, está exento de vicios y se realizó atendiendo los lineamientos legales vigentes para la época del traslado, de modo que la afiliada manifestó su voluntad de pertenecer al RAIS al plasmar su firma en el formulario de afiliación, el cual fue suscrito dentro de un actuar de buena fe y legalidad por parte del fondo privado, y previa asesoría brindada de manera completa, clara y comprensible acerca de las características de cada régimen, con lo cual se generaron derechos y obligaciones para ambas partes; siendo ilógico que la demandante manifieste que fue inducido a error al realizar su vinculación a Protección S.A, pues ésta conocía plenamente el objeto del negocio jurídico que estaba celebrando, era consciente de la calidad del objeto del contrato, es decir, de las consecuencias de su decisión, y tenía conocimiento de la persona con la que celebraba el contrato, no existiendo por tanto el error del que trata el artículo 1509 del Código Civil.

---

<sup>6</sup> PrimerInstancia; 27 ContestacionColpensionesyExpediente.pdf. Págs 2/23.

<sup>7</sup> PrimerInstancia; 30 ContestacionProteccion.pdf. Págs 1/22.

De otro lado, tampoco la variación del monto de la pensión constituye vicio del consentimiento ni causal de ineficacia, pues se le informó que el monto de la pensión era variable y que dependía de diversas circunstancias, las cuales no era posible prever para ese momento del traslado. Igualmente, debe recordarse que sobre el afiliado también recaen obligaciones como consumidora financiera, en los términos de la Ley 1328 de 2009, debiendo responsabilizarse de consultar y verificar los productos que contrata. Además de lo manifestado, también debe señalarse que la afiliada se encuentra inmersa en la prohibición legal que consagra la Ley 797 de 2009 por estar a menos de 10 años de cumplir la edad de pensión.

Finalmente, se opuso a la pretensión encaminada a pagar un cálculo actuarial a Colpensiones para reconocer la eventual pensión de la demandante bajo los parámetros del RPM, argumentando que esta figura sólo está diseñada para los empleadores que, con anterioridad a la vigencia del Sistema General de Pensiones, tenían a su cargo el en este sentido desconocería abiertamente las diferencias sustanciales que existen entre el RPM y el RAIS, y con ello se estaría impartiendo una condena contraria a la Constitución Política y al ordenamiento jurídico.

Excepcionó: Inexistencia de la obligación y falta de causa para pedir, buena fe, prescripción, inexistencia de la obligación de devolver la comisión de administración cuando se declarara la nulidad y/o ineficacia de la afiliación por falta de causa, inexistencia de la obligación de devolver el seguro previsional cuando se declara la nulidad y/o ineficacia de la afiliación por falta de causa y porque afecta derechos de terceros de buena fe, la que denominó innominada o genérica.

#### **iv) Skandia S.A.<sup>8</sup>**

La demandante contaba con los requisitos del artículo 1502 del Código Civil relativos a la capacidad para obligarse, además de ello en el escrito de demanda no deja claro si solicita la nulidad relativa o absoluta del traslado de régimen, o si solicita la inexistencia de dicho acto jurídico, imprecisión que no puede pasarse por alto pues la norma consagra efectos distintos para estas figuras jurídicas. Adicionalmente tampoco tiene cabida en el presente proceso los vicios del consentimiento del artículo 1508 del Código Civil, toda vez que, a pesar de existir un deber de información de parte de las AFP, ello no exonera per se al potencial afiliado de ilustrarse acerca de las características del régimen pensional que va a seleccionar, postura que se encuentra respaldada por la doctora Clara Cecilia Dueñas Quevedo en el salvamento de voto a la sentencia SL-1452 de 2019. Excepcionó: Prescripción, buena fe, cobro de lo no debido por inexistencia de la obligación, la que denominó genérica.

#### **v) Mapfre Colombia Vida Seguros S.A (llamada en garantía)<sup>9</sup>**

En el presente proceso no obra prueba de que la demandante fue víctima de un vicio en el consentimiento y menos aún formula la actora reproche alguno contra Skandia S.A. Cabe recordar que el trámite de cambio de régimen pensional es una facultad exclusiva del potencial afiliado, lo cual le exige un mínimo deber de cuidado o interés para el ejercicio de tal derecho, más aún cuando la evolución y proyecciones generales del RAIS y del RPM ya eran de público conocimiento. Por ello, debe entenderse que la

---

<sup>8</sup> 01PrimeraInstancia; 33 ContestacionSkandia.pdf. Págs 1/23.

<sup>9</sup> 01PrimeraInstancia; 46 ContestacionMAPFRECOLOMBIAVIDASEGUROS S.A. Págs 2/20.

demandante despreció las diversas herramientas que le permitían acceder a la información sobre su presente y futuro pensional, no resultando de recibo que alegue su propia culpa a su favor, pues en el presente proceso se hace palmario que la actora no demostró la más mínima inquietud o preocupación por los alcances de su decisión de pertenecer al RAIS, lo cual se circunscribe a un actuar negligente en los términos del artículo 63 del Código Civil.

Excepcionó: Inexistencia de causal de ineficacia o nulidad, ratificación o saneamiento de la nulidad, nadie puede alegar a su favor su propia culpa, improcedencia de reintegro de los rendimientos devengados y gastos de administración, prescripción, la que denominó genérica o innominada.

### **Sentencia de primera instancia<sup>10</sup>**

El 19 de octubre de 2022, el Juzgado Séptimo Laboral del Circuito de Medellín declaró la ineficacia del traslado efectuado por la demandante del RPM al RAIS administrado por Porvenir S.A, así como de los demás traslados realizados entre fondos de pensiones de este mismo régimen, y que por lo tanto se encuentra válidamente afiliada sin solución de continuidad al RPM administrado por Colpensiones. Condenó a Protección S.A a trasladar a Colpensiones los montos existentes en la cuenta de ahorro individual de la demandante y los aportes al Fondo de Garantía de Pensión Mínima, con sus respectivos rendimientos financieros, y exceptuó la devolución de los dineros destinados al pago de la prima de seguros previsionales para los riesgos de invalidez y muerte, y las cuotas de administración, razón por la cual declaró probadas las respectivas excepciones propuestas por las accionadas y **desestimó el llamamiento en garantía** que hiciera Skandia S.A a Mapfre Colombia Vida Seguros S.A, dineros que deberán ser trasladados dentro de los 30 días siguientes a la ejecutoria de la sentencia. Condenó a Colpensiones a validar la afiliación de la demandante, a recibir la devolución de los dineros antes referidos y a reflejar las semanas cotizadas en su historia laboral. Por último, condenó en costas a Porvenir S.A, Protección S.A y a Skandia SA, fijando como agencias en derecho la suma de 2 SMLMV (\$2.000.000) en favor de la demandante, suma que será asumida en 1 SMLMV a cargo de Porvenir S.A y 1 SMLMV a cargo de Protección S.A, y condenó a Skandia S.A a pagar como agencias en derecho la suma de \$500.000 pesos en favor de su llamada en garantía Mapfre Colombia Vida Seguros.

Para fundamentar lo decidido, la juez de primera instancia acudió al precedente judicial vigente en la materia y señaló que a Porvenir S.A. le correspondía demostrar el cumplimiento de su deber de información en forma eficiente, eficaz, completa, oportuna y comprensible antes de la suscripción del formulario de afiliación, carga probatoria que no satisfizo con el interrogatorio de parte, ni con los documentos aportados al proceso, declarando en consecuencia la ineficacia de traslado de régimen pensional.

Se abstuvo de ordenar la devolución de las cuotas de administración, señalando que la buena gestión de las AFP se vio reflejada en los altos rendimientos que obtuvo la demandante. En igual sentido se abstuvo de ordenar la devolución de los dineros descontados por seguros previsionales de invalidez y muerte, argumentando que los mismos fueron descontados en virtud de lo establecido en el Decreto 656 de 1994 y el

---

<sup>10</sup> 01PrimeraInstancia; 52 2020-00079 ORDINARIO-Acta audiencia Art 77 y 80 CPTSS (OF2).

artículo 20 de la Ley 100 de 1993, por lo que las AFP se encontraban facultadas legalmente para realizar aquellos descuentos.

### **Recursos de apelación**

**Apoderado de Colpensiones:** Solicitó que en el evento de que se llegare a confirmar la declaratoria de ineficacia del traslado de régimen pensional, se modifique el numeral tercero de la sentencia de instancia, en el sentido de ordenar a la AFP Protección S.A trasladar a Colpensiones la totalidad de las cotizaciones realizadas por la demandante, sin lugar a descuento alguno, es decir, solicita que se ordene reintegrar los aportes y rendimientos financieros, y los gastos de administración y las cuotas de seguro previsional de manera indexada; Igualmente solicita que se adicione la sentencia y se ordene a Porvenir S.A y a Skandia S.A a devolver todos los gastos de administración y cuotas de seguros previsionales de manera indexada, por el tiempo en que la demandante estuvo afiliada en estos fondos, y finalmente solicita que estos valores sean devueltos de conformidad con un cálculo actuarial que dé cuenta que efectivamente estos dineros serán suficientes para sufragar la eventual pensión de la demandante. Fundamentó su solicitud en el principio de inoponibilidad de los actos jurídicos frente a terceros, el cual encuentra mayor sentido en casos como el presente, dado que involucran directamente los recursos de una entidad pública como lo es Colpensiones, por lo que se hace menester de parte de la administración de justicia velar por la correcta sostenibilidad financiera del sistema, lo cual implica ordenar la devolución total de los dineros dejados de percibir por el Régimen de Prima Media.

### **Alegatos de conclusión en segunda instancia**

Una vez concedido el traslado para alegar de conclusión en esta sede, Mapfre Colombia Vida Seguros S.A, Colpensiones y Porvenir S.A lo recorrió oportunamente, mientras que la parte demandante, Protección S.A y Skandia S.A se abstuvieron de pronunciarse.

#### **Mapfre Colombia Vida Seguros S.A.<sup>11</sup>**

Solicitó confirmar la sentencia proferida por la A Quo, especialmente en lo referente a la improcedencia del llamamiento en garantía realizado por la AFP Skandia S.A, para lo cual solicitó tener en cuenta los argumentos expresados en la contestación al llamamiento en garantía, así como lo manifestado en los alegatos de conclusión presentados en primera instancia.

#### **Colpensiones<sup>12</sup>**

Solicitó revocar la sentencia de instancia, alegando que quedó acreditado que la demandante eligió el Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad de manera libre y voluntaria, de conformidad con lo establecido en el literal b) y e) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, el cual fue modificado por la Ley 797 de 2003, ya que la misma actora declaró que le suministraron información suficiente sobre rasgos característicos del

---

<sup>11</sup> SegundaInstancia; 03AlegatosMapfre0720200079.pdf.

<sup>12</sup> SegundaInstancia; 04Alegatoscolpensiones0720200079.pdf.

RAIS, con lo cual pudo tomar una decisión informada. Así pues, concluir lo contrario implicaría desconocer que el deber de información ha tenido varias etapas y no resultaría razonable ni jurídicamente válido imponer a las AFP obligaciones y soportes de información que no estaban previstos en el ordenamiento jurídico vigente al momento del traslado de régimen pensional, pues tal exigencia desvirtúa los principios de confianza legítima, legalidad y debido proceso. Resaltó además que también existen obligaciones en cabeza del consumidor financiero y que por ello el silencio en el transcurso del tiempo debe entenderse como una ratificación de pertenecer al RAIS.

En el evento de que no se acepte la tesis antes expresada y que con ello se confirme la declaratoria de ineficacia del traslado de régimen, solicitó se modifique el numeral tercero de la sentencia y en su lugar se ordene a Protección S.A a trasladar la totalidad de los aportes realizados por la demandante, en los términos expuestos en su recurso de apelación, y que igualmente se ordene a Porvenir S.A y a Skandia S.A proceder con la devolución de los valores descontados por cuotas de seguros previsionales y todos los gastos de administración, sumas que las tres AFP deberá devolver de manera indexada y con cargo a sus propio patrimonio si fuere el caso.

### **Porvenir S.A<sup>13</sup>**

Solicita se confirme en su totalidad la sentencia de primera instancia, y se absuelva a la entidad de todas las pretensiones incoadas en su contra, señalando que

**a)** El acto de traslado es eficaz, pues no existen razones fácticas o jurídicas para declarar la ineficacia del traslado, puesto que la decisión de la demandante fue espontánea y sin presiones, y su traslado se hizo en atención a los requisitos de ley exigidos para la época, esto es, conforme al artículo 97 del Decreto 663 de 1993 en lo que respecta al cumplimiento del deber de información por parte de la AFP, y el artículo 11 del Decreto 692 de 1994 en lo que refiere al formato y características del formulario de afiliación, de modo que para la época no se exigía ningún documento que probara la calidad de la información brindada en la asesoría. Adicionalmente, la actora contó con varias oportunidades para retornar al RPM y no hizo uso de ellas, por lo que debe rememorarse que el desconocimiento de la ley no sirve de excusa, tal y como dispone el artículo 9 del Código Civil colombiano. Lo anterior sin perder de vista que los hechos narrados por la señora Nidia dejan entrever que su motivación para retornar a Colpensiones es netamente económica

**b)** En el hipotético caso de que se revoque la sentencia, solicita no se condene a trasladar los dineros descontados por gastos de administración, seguros previsionales y toda suma diferente a la cuenta de ahorro individual, argumentando que estos descuentos se encuentran justificados en el artículo 20 de la Ley 100 de 1993 y que ordenar su traslado constituiría un enriquecimiento sin justa causa en favor de Colpensiones; Situación que ha sido abordada por el concepto de la Superintendencia Financiera de Colombia del 17 de enero de 2020, radicado 2019152169-003-00.

---

<sup>13</sup> SegundaInstancia; 03AlegatosMapfre0720200079.pdf.



## II. SON CONSIDERACIONES DEL TRIBUNAL

La competencia de la Sala está dada por el grado jurisdiccional de Consulta en favor de Colpensiones, conforme al artículo 69 del CPTSS modificado por la Ley 1149 de 2007, y en acatamiento de la decisión de la H. Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Laboral, en sentencia de radicado 7382 de 2015.

Examinados los hechos y pretensiones de la demanda, así como la oposición formulada por las demandadas, y los argumentos de la decisión de primera instancia, interpreta la Sala, que el **problema jurídico** a resolver se circunscribe a determinar: **a)** la viabilidad de declarar o no la ineficacia de la afiliación de la demandante al RAIS, de ser procedente dicha declaratoria, se precisarán, **b)** las consecuencias de dicha declaración, como el que su afiliación al RPM se considere sin solución de continuidad, así como lo concerniente a los conceptos que deben trasladarse desde la AFP del RAIS hacia Colpensiones.

### Hechos relevantes probados documentalmente

Diana María Ríos Ortiz nació el 22 de julio de 1963<sup>14</sup>. Inició cotizaciones al extinto Instituto de Seguros Sociales -ISS- el día 5 de octubre de 1988<sup>15</sup>. Posteriormente, suscribió formulario de afiliación a Porvenir S.A el día 24 de mayo de 1999<sup>16</sup>. Luego, se vinculó a Skandia S.A el día 21 de enero de 2013<sup>17</sup>, y finalmente se afilió a Protección S.A el día 03 de febrero de 2016<sup>18</sup>. Para el 29 de junio de 2021 contaba con 1294.57 semanas cotizadas en toda su vida laboral<sup>19</sup>. No obra dentro del expediente las respectivas solicitudes de parte de la demandante, sin embargo, se observa que el 7 de diciembre de 2018 la AFP Protección S.A le negó su petición de traslado al RPM bajo el argumento de que su afiliación al RAIS se presumía legal, por lo que sólo podría ser desvirtuada por una autoridad competente<sup>20</sup>. El día 18 de diciembre de 2018 Skandia S.A le informa que no se puede proceder con su solicitud de retorno al RPM, por cuanto su traslado a esta AFP se realizó cuando ella contaba con 49 años de edad, es decir, ya se encontraba imposibilitada para trasladarse de régimen pensional por faltarle menos de 10 años para cumplir la edad de pensión en el régimen público<sup>21</sup>. En igual sentido, el 8 de marzo de 2019 Colpensiones le negó su solicitud indicándole que su traslado al RAIS había sido libre y voluntario<sup>22</sup>.

---

<sup>14</sup> 01PrimerInstancia; 01 Demanda.pdf. Pág 5. No se aportó registro civil de nacimiento de la demandante, pero sí copia de su cédula de ciudadanía, la cual da cuenta de esta fecha, la cual no fue discutida por la pasiva dentro del proceso.

<sup>15</sup> 01PrimerInstancia; 01 Demanda.pdf. Pág 25.

<sup>16</sup> 01PrimerInstancia; 03 SubsancionDeLaDemanda. pdf. Pág 16.

<sup>17</sup> 01PrimerInstancia; 03 SubsancionDeLaDemanda. pdf. Pág 121, 30 ContestacionProteccion.pdf. Pág 31, 33 ContestacionSkandia.pdf. Págs 25, 27 y 35.

<sup>18</sup> 01PrimerInstancia; 03 SubsancionDeLaDemanda. pdf. Pág 14.

<sup>19</sup> 01PrimerInstancia; 30 ContestacionProteccion.pdf. Pág 43.

<sup>20</sup> 01PrimerInstancia; 01 Demanda.pdf. Págs 105/113.

<sup>21</sup> 01PrimerInstancia; 01 Demanda.pdf. Págs 115/119, 33 ContestacionSkandia.pdf. Págs 29/32.

<sup>22</sup> 01PrimerInstancia; 01 Demanda.pdf. Págs 137/142.

**a) Viabilidad de declarar o no la ineficacia de la afiliación de la demandante al RAIS.**

Con la finalidad de determinar la eficacia o ineficacia de la afiliación al RAIS por parte de la demandante, es menester acudir a los siguientes preceptos normativos que regulan la materia:

- i) Los artículos 48, 53, 335<sup>23</sup> y demás normas concordantes de la Constitución Política;
- ii) La Ley 100 de 1993 en sus artículos 1<sup>24</sup>, 3, 4, 10, 12, 13 literal b, Inciso 3º del Literal c) del artículo 60, 90, 97, 271; iii) Artículo 4 y demás normas concordantes del Decreto 656 de 1994<sup>25</sup>; iv) Decreto 692 de 1994; v) El Decreto 663 de 1993, cuyo artículo 72 en su literal f) adicionado por el art. 12 de la Ley 795 de 2003, contiene prohibiciones expresas<sup>26</sup> para las entidades del sector financiero entre ellas las AFP; y vi) los arts. 4, 10, 12 y demás concordantes del Decreto 720 de 1994<sup>27</sup>.

Adicionalmente es pertinente hacer un breve recuento de la jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, que estructura el tema, y está contenida en las sentencias 31314 y 31989 de 2008; 33083 de 2011; 12136 y 46292 de 2014; SL9519 de 2015; 47125, SL19447 y SL17595 de 2017; SL3496 y SL4989 de 2018; SL1421, SL1452, SL1688, SL4360 y SL4426 de 2019; STL 3716, STL4001, STL4084, SL2877, SL4811 de 2020, y SL1217, SL782 de 2021, basada en la necesidad de determinar si en cada asunto concreto, la AFP receptora de la afiliación satisfizo tanto para ese momento, como durante la vigencia de la relación con quien demanda la ineficacia, la obligación consagrada en el numeral 1.º del artículo 97 del Decreto 663 de 1993, aplicable a las AFP desde su creación, de *“suministrar a los usuarios de los servicios que prestan la información necesaria para lograr la mayor transparencia en las operaciones que realicen”*. No pudiéndose predicar como sostiene la pasiva, ni la

---

<sup>23</sup> Las actividades que desarrollan las AFP al tenor del **artículo 335 de la CN.**, son de interés público y su ejercicio está reglamentado por la ley, en razón de la función que desempeñan.

<sup>24</sup> Consagró el artículo primero de esa ley 100, como objeto del aludido sistema: *garantizar los derechos irrenunciables de la persona y la comunidad “para obtener la calidad de vida acorde con la dignidad humana, mediante la protección de las contingencias que la afectan.”*

<sup>25</sup> Conforme al **artículo 4** y demás normas concordantes del **Decreto 656 de 1994**, las administradoras se sitúan en el ámbito de la **responsabilidad profesional**, que **las obliga a prestar de manera eficiente, eficaz y oportuna los servicios** inherentes a la calidad de instituciones de carácter previsional, considerados idóneos por sus conocimientos técnicos especializados y experiencia en compleja materia financiera, para garantizar derechos de sus asegurados; tal responsabilidad se mide con mayor rigor que el utilizado frente a las obligaciones entre particulares, en razón a la delegación del servicio público de seguridad social en pensiones que asumen en el RAIS, sostiene la SCL de la H. Corte Suprema

<sup>26</sup> **Se les prohíbe: “No suministrar la información razonable o adecuada que a juicio de la Superintendencia Bancaria deba entregarse al público, a los usuarios o a los clientes de las entidades vigiladas para que éstos puedan tomar decisiones debidamente informadas y puedan conocer cabalmente el alcance de sus derechos y obligaciones en las relaciones contractuales que los vinculan o puedan llegar a vincular con aquellas”.**

<sup>27</sup> Norma reglamentaria de los arts. 105 y parcialmente del 287 de la ley 100 de 1993 en cuanto al régimen de promoción y de responsabilidad de las sociedades AFP. disponiendo en el inciso final del artículo 4: QUE LAS ACTUACIONES DE LOS VENDEDORES EN EL EJERCICIO DE SU ACTIVIDAD OBLIGAN A LAS AFP, respecto de la cual se hubiere promovido la respectiva vinculación, es decir, comprometen la responsabilidad de éstas como establece su art. 10 y precisa en el art. 12 que tales promotores deben suministrar suficiente, amplia y oportuna información a los posibles afiliados al momento de la promoción de la afiliación, durante la vinculación, y con ocasión de las prestaciones a las cuales tenga derecho el afiliado.

Superintendencia Financiera que, la existencia del deber de asesoría, solo se originó desde la expedición de la Ley 1748 de 2014 y el Decreto 2071 de 2015.

Advierte esa Alta Corporación de Justicia sobre la necesidad de que la decisión del traslado de Régimen esté precedida de toda información relevante que el Fondo de pensiones proporcione a quien pretenda afiliarse, la cual, debe ser suficiente, completa y clara sobre las implicaciones que le conllevaría dejar el anterior Régimen y sus posibles consecuencias futuras. Pues, conforme al Estatuto Financiero de la época en los Artículos 97 y siguientes, consagró que las administradas debían obrar no solo conforme a la ley, sino soportadas en los principios que orientan la buena fe en las que se sancionaba la falta de información relevante.

Más adelante la Corte Suprema de Justicia precisó que son deberes de las administradoras de pensiones, los siguientes:

- (i) Brindar información en todas las etapas del proceso de afiliación, desde la antesala hasta la determinación de las condiciones para el disfrute pensional.
- (ii) La información debe ser completa y comprensible. y,
- (iii) La información debe proporcionarse con prudencia, teniendo obligación de buen consejo, que puede llevar incluso a desanimar al interesado de tomar una opción que claramente le perjudica.

Si bien los precedentes judiciales tenidos en cuenta por esta Sala corresponden a afiliados beneficiarios del régimen de transición, las razones que sustentan la ineficacia del traslado no tienen en cuenta esa circunstancia, por ser determinante en ello, la falta de información al afiliado.

Múltiples Salas de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín han considerado que, si bien los casos concretos abordados por la H. Corte Suprema de Justicia, refieren a personas que fueron beneficiarias del régimen de transición pensional consagrado en el art. 36 de la Ley 100/93, su *ratio decidendi* aplica para quienes se afilian al Sistema Pensional por primera vez o se trasladan entre regímenes en el marco del mismo, enfatizando en la necesidad de demostrar en cada proceso si la AFP suministró, a quien una vez fuera su potencial afiliado, *información clara, completa, suficiente*, en términos de transparencia y eficiencia, a fin de poder concluirse que la decisión adoptada entonces, obedeció a un conocimiento diáfano y preciso, no sólo de lo que se hacía, sino de las consecuencias que se derivarían de la suscripción del formulario de afiliación correspondiente y que por tanto, ese acto jurídico surgió de una real manifestación de voluntad, libre, espontánea y sin presiones.

Lo anterior, tal y como reitera la CSJ en sentencias SL 1688-2019 y 373 de 2020, que radica en la AFP el deber de brindar una información oportuna y adecuada, ello, indiferentemente de si se tiene o no beneficio transicional o si se está próximo a adquirir requisitos para pensionarse, “dado que la omisión al deber de información se predica frente a la validez o no del acto jurídico de traslado.”

Por estas razones, lo argumentado por la pasiva en torno a la capacidad de la demandante al suscribir el formulario, o su obligatoriedad de informarse en relación con

las consecuencias de la celebración del acto jurídico, o sus actos de relacionamiento al efectuar cotizaciones, conocer extractos y no efectuar el traslado de régimen cuando legalmente estuvo habilitado para hacerlo, el no efectuar comparaciones entre fondos, o que las condiciones de funcionamiento de estos no son imposición de los mismos, si no de la normatividad que los rige, no constituyen razones atendibles para exonerar del cumplimiento de sus obligaciones a la Administradora, menos aún, por cuanto, en los asuntos como el presente, no se discute la capacidad jurídica de los celebrantes, ni la licitud de los traslados; se atiende es al hecho de haberse dado el traslado de régimen pensional sin que el mismo estuviese precedido de la satisfacción del cumplimiento del deber de información por parte de la administradora que captó al afiliado, quien, según sus dichos al absolver el interrogatorio de parte, escuchó que el ISS desaparecería siendo su mejor opción pensional suscribir traslado al régimen privado.

Tampoco son admisibles los argumentos expresados por la pasiva, en cuanto a que al éste obedeció a una decisión espontánea, sin presiones o apremios de alguna naturaleza y cumpliendo los requisitos exigidos en la ley, y se satisfizo el deber de información en los términos exigidos para entonces; situación que tampoco acreditó Protección S.A, limitándose a afirmar que así había ocurrido. El que asevere que la prueba documental que echó de menos la juez para que se diera cuenta de la información, no fue obligatoria si no desde la expedición de la Circular 016 de 2016 o que la obligación del buen consejo, la doble asesoría, e incluso la de desincentivar la afiliación son obligaciones que surgieron en 2010 y 2014, puesto que a la actividad misma de la administradora demandada subyace la obligación desde la creación misma del régimen pensional, de ilustrar suficientemente al potencial afiliado sobre las condiciones de ambos regímenes, su funcionamiento y expectativas, de manera que cada persona adopte una decisión informada y consciente sobre su futuro pensional.

No pudiéndose aplicar tampoco, al aquí demandante la regulación de 2010 sobre deber del consumidor financiero, por cuanto su traslado se firmó en el 2000 cuando no existía esa disposición, pero sí estaba vigente y se ha consolidado la que ha obligado a las AFP a brindar la información no bastando con la suscripción del formulario de afiliación, por cuanto su uso, no exime, ni avala la omisión de los deberes impuestos por las leyes a las AFP, y por tanto, se reitera, que previo a la suscripción de ese formulario, éstas entidades deben en un acto responsable y comprometido con su función social, dar a conocer a los potenciales afiliados, todas las implicaciones del traslado, como sostuvo la Corte en **sentencia SL 4360 de 2019** Radicado 68852.

En cuanto a la inconformidad sobre la carga de la prueba, con dicho precedente, se desvirtúa además la aplicación a la actora del principio de auto responsabilidad de los hechos afirmados en la demanda, pues en este caso, en virtud de la carga dinámica de la prueba ésta se radica en cabeza de las AFP que a través de sus agentes propiciaron el traslado de régimen del asegurado, tal y como se aprecia en la sentencia SL4426-2019, donde la Corte expone los motivos por los cuales las administradoras deben demostrar que suministraron una información clara y transparente, lo que se explica desde la premisa que el afiliado presenta una afirmación indeterminada *-la de que no recibió información-* y es la AFP a quien corresponde demostrar que cumplió con sus deberes en esa materia, al hallarse en mejor posición de ilustrarlo, por cuanto debe conservar en sus archivos la documentación que soporta el traslado, además, de estar facultado el fallador por el **artículo 167 del Código General del Proceso**, para distribuir

la carga de la prueba a la parte que se encuentre en una situación más favorable para aportar todo los elementos de convicción tendientes a esclarecer el objeto del litigio y en asuntos como el que hoy nos ocupa, sin duda quien debe cumplir dicha carga es la AFP del RAIS, por cuanto: i) Maneja la carpeta con la historia de cada afiliado, así como la información que le fue brindada al momento del trascendental acto del traslado o afiliación, **y la que se le haya entregado a lo largo de su permanencia en el fondo**, dirigida a orientarlo sobre las mejores opciones para que tome las decisiones que más le convengan; ii) Conoce y posee los datos de ubicación y preparación que recibió **el asesor** que tuvo a cargo la asesoría efectuada al afiliado y posibilitó que éste firmara el acto jurídico de vinculación o de traslado al fondo de pensiones.

En el sub-lite, mediante la prueba documental arribada, se evidencia que Diana María Ríos Ortiz nació el 22 de julio de 1963<sup>28</sup>, por lo que, al 1 de abril de 1994, cuando entró en vigencia el SGSSP para ella, por ser trabajadora dependiente del sector privado, contaba con 30 años de edad y no tenía 15 o más años de servicios y/o cotizaciones, por tanto, no fue beneficiaria del régimen de transición consagrado en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993<sup>29</sup>. Suscribió formulario de afiliación a Porvenir S.A el día 24 de mayo de 1999<sup>30</sup>, el cual acusa de ineficaz. Luego se vinculó a Skandia S.A el día 21 de enero de 2013<sup>31</sup>, y finalmente se afilió a Protección S.A el día 03 de febrero de 2016<sup>32</sup>, fondo en el que se encuentra actualmente afiliada. No obra dentro del expediente las respectivas solicitudes de parte de la demandante, sin embargo, se observa que el 7 de diciembre de 2018 la AFP Protección S.A le negó su petición de traslado al RPM bajo el argumento de que su afiliación al RAIS se presumía legal, por lo que sólo podría ser desvirtuada por una autoridad competente<sup>33</sup>. El día 18 de diciembre de 2018 Skandia S.A le informa que no se puede proceder con su solicitud de retorno al RPM, por cuanto su traslado a esta AFP se realizó cuando ella contaba con 49 años de edad, es decir, ya se encontraba imposibilitada para trasladarse de régimen pensional por faltarle menos de 10 años para cumplir la edad de pensión en el régimen público<sup>34</sup>. En igual sentido, el 8 de marzo de 2019 Colpensiones le negó su solicitud indicándole que su traslado al RAIS había sido libre y voluntario<sup>35</sup>.

Adicionalmente, fue recaudado interrogatorio a la demandante, sin que se produjera confesión de su parte, pues en torno a las condiciones presentadas durante su traslado hacia el RAIS, manifestó que en su lugar de trabajo recibió una asesoría de parte de Porvenir S.A, en la cual le indicaron que si se trasladaba a ésta AFP se podría pensionar de manera anticipada y que además sus aportes generarían rendimientos financieros.

En este caso, la AFP Porvenir S.A, como encargada de tramitar la afiliación inicial al RAIS de la demandante, estaba llamada a demostrar que tal afiliación no se vio afectada en su eficacia por haberle suministrado la información suficiente, clara, completa al

---

<sup>28</sup> 01PrimeralInstancia; 01 Demanda.pdf. Pág 5.

<sup>29</sup> 01PrimeralInstancia; 30 ContestacionProteccion.pdf. Pág 39. Contaba con 200 semanas cotizadas al 1 de abril de 1994.

<sup>30</sup> 01PrimeralInstancia; 03 SubsanacionDeLaDemanda. pdf. Pág 16.

<sup>31</sup> 01PrimeralInstancia; 03 SubsanacionDeLaDemanda. pdf. Pág 121, 30 ContestacionProteccion.pdf. Pág 31, 33 ContestacionSkandia.pdf. Págs 25, 27 y 35.

<sup>32</sup> 01PrimeralInstancia; 03 SubsanacionDeLaDemanda. pdf. Pág 14.

<sup>33</sup> 01PrimeralInstancia; 01 Demanda.pdf. Págs 105/113.

<sup>34</sup> 01PrimeralInstancia; 01 Demanda.pdf. Págs 115/119, 33 ContestacionSkandia.pdf. Págs 29/32.

<sup>35</sup> 01PrimeralInstancia; 01 Demanda.pdf. Págs 137/142.

entonces potencial afiliada, sin embargo no acreditó la satisfacción de su ineludible deber legal de brindar a la hoy demandante una oportuna información adecuada, suficiente, cierta y comprensible, en términos de transparencia y eficiencia respecto de la vinculación en los dos regímenes pensionales; ni sobre los beneficios e inconvenientes que le generaría el suscribirse a un régimen o a otro, y en general, las consecuencias del tal afiliación, entre ellas, las modalidades de la pensión, el capital necesario para acceder a la pensión de vejez de manera ordinaria, o anticipada, los componentes y variables para establecer el monto de la prestación económica en el RAIS y su comparativo en el RPM, los requisitos para heredar el capital de la cuenta de ahorro individual en caso de fallecimiento, el derecho de retracto, las implicaciones de la negociación anticipada del bono pensional, la posibilidad e incluso la necesidad de hacer cotizaciones adicionales, para obtener la prestación de vejez en el RAIS, entre otros aspectos relevantes, para generar en el posible afiliado, verdadero consentimiento plenamente informado y por tanto, libre y voluntario en la selección o traslado de régimen de pensiones, y ese deber de información es exigible en cada etapa de la afiliación y ejecución del acto jurídico, como bien ha aclarado la jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia.

Adicionalmente, deviene innecesario analizar las condiciones de sus posteriores traslados horizontales dentro del Régimen de Ahorro Individual Con Solidaridad. pues la ineficacia del traslado de régimen afecta todo traslado entre administradoras que se haya presentado con posterioridad.

De ello no hay elementos de convicción en el plenario, pues la AFP Porvenir S.A allegó el respectivo formulario de afiliación a Colmena y afirmó que estando suscrito por la demandante, quien lo hizo de manera libre y voluntaria, y que, por contener las declaraciones que le exige el artículo 114 de la ley 100 de 1993, no es dable restarle valor y menos desconocer este acto; sin embargo, en este sentido, las sub reglas establecidas por la Alta Corporación definen que al momento de analizar si resulta procedente declarar la ineficacia de la afiliación: **a)** no será suficiente la simple suscripción del formulario, sino el cotejo con la información brindada, la cual debe corresponder a la realidad; **b)** 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**, en los que debe constar los aspectos positivos y negativos de la vinculación y la incidencia en el derecho pensional. conforme al **artículo 1604 del Código Civil**, la prueba de la diligencia y cuidado recae en quien debió emplearlo y, ello no se satisface solo con allegar documentos previamente elaborados en los que se limita a llenar espacios en blanco, que suscriben las partes, sino con la evidencia real de que la información plasmada atienda las pautas para que se adopte una decisión completamente libre, y que la asesoría brindada fue suficiente para la persona. Lo cual, es acorde con lo normado en **los artículos 97 y 98 del Estatuto Financiero vigente en 1994**, referidos a la debida diligencia que debían emplear las AFP, según los cuales, no se trata sólo de completar un formato, ni adherir a una cláusula genérica, sino de haber transmitido elementos de juicio suficientes para advertir la trascendencia de la decisión adoptada, en el cambio de prima media al de ahorro individual con solidaridad, sea que estuviere o no la persona en transición.

Los considerandos de esta providencia también sustentan que, esta sala no acoja lo interpretado por la pasiva en el sentido de que los actos del demandante posteriores al

traslado, como su prolongado silencio, o el sufragar aportes, fueren indicadores de su intención de pertenecer al Régimen de Ahorro Individual, debiendo recordarse el reiterado precedente de la Sala de Casación Laboral, según el cual, el debate probatorio en los asuntos de ineficacia de traslado se encamina a establecer si, con anterioridad y al momento del acto de traslado, se cumplió el tantas veces nombrado deber de información, **sin considerar los actos posteriores que el afiliado pudiese realizar, pues** la jurisprudencia del órgano de cierre en materia de seguridad social ha dilucidado de manera uniforme que, si la debida asesoría no se brinda con anterioridad y/o al momento de la materialización del traslado, al no cumplir su propósito de generar consentimiento informado para el acto de traslado, se equipara a la ausencia de información (**SL1688-2019, SL2877-2020, SL2937-2021, SL3349-2021**), y adicionalmente, esa falta de información en esta materia, no se convalida por los traslados de administradoras dentro del Régimen de Ahorro Individual (SL3199- 2021).

De ahí que, no procede adoptar el criterio aislado contenido en la providencia **SL2440-2021**<sup>36</sup>, donde una de las Salas de Descongestión de la CSJ., expuso la tesis de los llamados “actos de relacionamiento,” que valga anotar, había formulado la Sala de Casación Laboral permanente en la SL413-2018, en un proceso donde se debatía el reconocimiento de una pensión de sobrevivientes, y fue necesario analizar la voluntad de permanencia del afiliado en un específico régimen pensional, por cuanto no resultaba diáfano a cuál de los regímenes pertenecía, litigio notoriamente ajeno a los asuntos de ineficacia de traslado de régimen pensional.

Conforme al precedente en cita, acogido por esta Sala, el incumplimiento de las mencionadas obligaciones de información por parte de Colfondos S.A., vulneradoras de la libre y voluntaria selección de régimen prevista en el literal b del Artículo 13 de la ley 100 de 1993<sup>37</sup> genera consecencialmente la INEFICACIA DE LA AFILIACIÓN AL RAIS, como respuesta jurídica a la transgresión de ese deber legal y ello implica que, el acto jurídico declarado ineficaz carezca de vida jurídica, y, por tanto no produzca ningún efecto, lo cual fue precisado en **sentencia SL-4360 de 2019**, concluyendo en que: “la sanción impuesta en el artículo 271<sup>38</sup> de la Ley 100 de 1993 consagra una ineficacia en sentido estricto, lo que conlleva que la consecuencia allí contenida es la exclusión de todo efecto al traslado”, lo cual, da lugar a garantizar a la accionante el ejercicio del derecho a la libre selección de régimen pensional, y dado que ha

<sup>36</sup> por la Sala de Descongestión No. 4 de la Sala de Casación Laboral

<sup>37</sup> **13. CARACTERÍSTICAS DEL SISTEMA GENERAL DE PENSIONES.** El Sistema General de Pensiones tendrá las siguientes características:

b. La selección de uno cualquiera de los regímenes previstos por el artículo anterior es libre y voluntaria por parte del afiliado, quien para tal efecto manifestará por escrito su elección al momento de la vinculación o del traslado. El empleador o cualquier persona natural o jurídica que desconozca este derecho en cualquier forma, se hará acreedor a las sanciones de que trata el inciso 1o. del artículo 271 de la presente ley.

<sup>38</sup> El empleador, y en general cualquier persona natural o jurídica que impida o atente en cualquier forma contra el derecho del trabajador a su afiliación y selección de organismos e instituciones del Sistema de Seguridad Social Integral se hará acreedor, en cada caso y por cada afiliado, a una multa impuesta por las autoridades del Ministerio de Trabajo y Seguridad Social o del Ministerio de Salud<sup><1></sup> en cada caso, que no podrá ser inferior a un salario mínimo mensual vigente ni exceder cincuenta veces dicho salario. El valor de estas multas se destinará al Fondo de Solidaridad Pensional o a la subcuenta de solidaridad del Fondo de Solidaridad y Garantía del Sistema General de Seguridad Social en Salud, respectivamente. La afiliación respectiva quedará sin efecto y podrá realizarse nuevamente en forma libre y espontánea por parte del trabajador.

El Gobierno Nacional reglamentará los mecanismos para el control del pago de cotizaciones de los trabajadores migrantes o estacionales, con contrato a término fijo o con contrato por prestación de servicios.

manifestado a lo largo del proceso, desde el escrito de demanda, que su voluntad es pertenecer al Régimen de Prima Media con Prestación Definida hoy administrado por COLPENSIONES, y a declarar que ha permanecido afiliado, sin solución de continuidad, lo que conlleva a la reactivación de su respectiva afiliación en este último régimen.

Tales motivaciones permiten **confirmar** en ese aspecto la sentencia conocida en apelación.

## **b) Consecuencias de la declaratoria de ineficacia**

Atendiendo al principio de sostenibilidad financiera del Sistema General de Pensiones, previsto en el Acto Legislativo 01 de 2005, con el fin de que COLPENSIONES cuente con los recursos necesarios, y fundamentalmente se garantice la no afectación financiera del Régimen de Prima Media, y pueda satisfacer las prestaciones que se generen a su cargo, producto de la declaratoria de ineficacia, todos los recursos recibidos con motivo de la afiliación al régimen de Ahorro Individual, deben trasladarse a la administradora que tendrá a su cargo el reconocimiento de las eventuales pensiones, por cuanto, tales sumas repercutirán en la conformación del derecho pensional, dado que el RPM es un fondo común al cual ingresan de forma indistinta los recursos de todos los afiliados y que a través del sistema de reparto intergeneracional se cubren las prestaciones causadas. Además de ser menester que, por efecto de la declaratoria de la ineficacia en asuntos como el abordado en este proceso, la parte beneficiada económicamente con el acto ineficaz por omisión del deber de información garantice que el patrimonio de la persona inducida a la afiliación no sufra deterioro, y pueda disfrutar de las prestaciones del RPM, como si hubiera permanecido en él.

Bajo las referidas premisas, se **confirmarán, modificarán y adicionarán** las órdenes impartidas a **Protección S.A.** desde la primera instancia, en el sentido que esta AFP del RAIS, dentro de los **30 días siguientes a la ejecutoria** de la presente providencia, no solo debe trasladar a COLPENSIONES **la totalidad** de las sumas que se encuentran depositadas en la cuenta de ahorro individual con los rendimientos financieros que se han generado durante todo el tiempo en que la hoy demandante figuró como afiliada al RAIS., **sino** que **Porvenir S.A, Skandia S.A y Protección S.A, también deben trasladar a la referida AFP del RPM, las cuotas de administración, el dinero con destino al Fondo de Garantía de Pensión Mínima y las sumas adicionales de las aseguradoras**, conceptos descontados durante el periodo de afiliación de la hoy demandante, pues no se discute la legalidad de tales descuentos, ni, si el dinero del afiliado fue administrado adecuada y eficientemente, sino que, como consecuencia de la ineficacia del traslado inicial al RAIS, y por no haberse estudiado previamente a la afiliación de la situación particular de la hoy demandante, e ignorándose verdaderamente cuáles fueron los argumentos esgrimidos por dicha AFP para aseverar que cumplió con los deberes de información que sostiene haberle dado, no es pertinente exonerarla de la devolución de tales conceptos, independientemente de que Colpensiones no haya administrado el dinero de la afiliada, ni asumido los riesgos que esa actividad conlleva, no pudiendo discutir inexistencia de motivos para entregarlos, detrimento patrimonial, ni enriquecimiento sin causa para Colpensiones y la demandante, tampoco transgrede derechos de las demandadas, por evidenciarse la omisión de asesoría completa y previa a la migración de la accionante hacia el RAIS y



dentro de ese mismo régimen, pues si bien existió una administración por parte de la AFP del RAIS, además del pago de seguros, consecuentemente a la declaratoria de ineficacia, todos los recursos deben trasladarse a Colpensiones, administradora que tendrá a su cargo el reconocimiento de la pensión que se genere en favor de la hoy demandante, como anteriormente se explicó.

Se rememora que, para efecto de la devolución de conceptos hacia el RPM, con anterioridad, esta Sala de Decisión disponía que, el monto trasladado no fuese inferior al valor total del aporte legal correspondiente en caso de que el afiliado hubiere permanecido en el Régimen de Prima Media y si así fuere, la AFP asumiera el pago de la diferencia, aplicando el precedente de la Corte Constitucional plasmado en las sentencias **C 1024 de 2004**, y en las **SU 062 de 2010** y **SU 130 de 2013** sobre los casos de las personas que regresan del RAIS al RPM, y de otro lado, y se abstenía de ordenar que las AFP del RAIS remitieran con destino a Colpensiones, los valores correspondientes a las sumas adicionales de las aseguradoras, tema que forma parte del recurso de apelación, ante las órdenes impartidas en la primera instancia que aquí se confirma.

Pero, retomando el punto, y por las mismas razones expuestas en este acápite, considerando el precedente de la Sala de Casación Laboral<sup>39</sup> contenido en sentencias **SL 3202-2021, SL 2769-2021, SL3708-2021, SL 3710-2021- SL 3706-2021, SL 3571-2021 y SL 3709-2021**, esta Sala ha precisado que las cuotas de administración y los descuentos del seguro previsional, descontadas por las AFP del RAIS durante el periodo de afiliación de la hoy demandante ante ellas, se deben trasladar debidamente **indexadas** y con cargo a sus propios recursos, aspecto en el cual, se adicionará la decisión de instancia, con el fin de que se satisfagan en su valor actualizado, dado que la pérdida de poder adquisitivo de la moneda colombiana constituye un hecho notorio. Al momento de cumplirse esta sentencia, los conceptos deberán aparecer detallados con sus respectivos valores, junto con el detalle pormenorizado de los ciclos, IBC, aportes y demás información relevante que los justifiquen.

El cumplimiento de tales órdenes será verificado por COLPENSIONES, de manera coordinada con PORVENIR S.A, SKANDIA S.A y PROTECCIÓN S.A sin trasladar consecuencias negativas a la actora.

Se ordenará a COLPENSIONES recibir de PORVENIR S.A, SKANDIA S.A y PROTECCIÓN S.A los recursos correspondientes a los conceptos aludidos, y se homologarán en el régimen de prima media las semanas cotizadas por el actor durante su afiliación en el RAIS.

---

<sup>39</sup> Esta Sala atiende el precedente judicial original de la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, a partir la sentencia con radicado 31989 de 2008 y dando aplicación al artículo 1746 del Código Civil, en los cuales fundamentan la *ratio decidendi* de estos procesos, donde esa Alta Corporación determinó que por efecto de la entonces denominada nulidad, hoy ineficacia, generada con ocasión del actuar negligente de las AFP del RAIS, en materia de información, éstas se encuentran obligadas a remitir a Colpensiones no sólo las cotizaciones, rendimientos, si los hubiere, cuotas o gastos de administración, lo destinado a garantía de pensión mínima sino también las sumas adicionales de la aseguradora, por tanto, se adopta en estricto sentido lo decidido por nuestro órgano de cierre en la materia, ordenando a Porvenir S.A., que traslade a Colpensiones, los valores descontados al demandante durante el tiempo de su afiliación en ella, por concepto de aportes para la Garantía de Pensión Mínima, y con cargo a sus propios recursos, sumas adicionales de las aseguradoras, además de las comisiones de administración.

Así las cosas, se **confirmará, modificará y adicionará** la sentencia conocida en apelación.

### III. EXCEPCIONES

En grado jurisdiccional de consulta se estudian, además, las excepciones formuladas por la pasiva, las cuales quedan implícitamente resueltas, por haberse causado lo pretendido en la demanda.

En especial, no operó la prescripción pues la ineficacia no está sometida a dicha figura, por conllevar la inexistencia del acto jurídico sobre el que recae y el reconocimiento pensional se presentó como una de las consecuencias del retorno al RPM administrado por Colpensiones, además esta Sala, acoge la postura pacífica de la H. Corte Suprema de Justicia, respecto a que las acciones judiciales tendientes a comprobar la forma en que ocurrió un hecho o se reconozca un estado jurídico, son imprescriptibles, como es el caso de la acción de ineficacia del traslado entre regímenes pensionales.

### IV. COSTAS

No se causaron costas procesales en esta instancia por haber prosperado parcialmente el recurso de apelación interpuesto por el apoderado de Colpensiones.

### V. DECISIÓN DEL TRIBUNAL

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 por el Juzgado Séptimo Laboral del Circuito de Medellín el 19 de octubre de 2022, dentro del proceso ordinario laboral de doble instancia promovido por DIANA MARÍA RÍOS ORTIZ contra COLPENSIONES, PORVENIR S.A, SKANDIA S.A y PROTECCIÓN S.A, **modificándola y adicionándola**, en el sentido en que esta última:

Trasladará con destino a COLPENSIONES, dentro de los 30 días siguientes a la ejecutoria de la presente providencia, la totalidad de las sumas que se encuentran depositadas en la cuenta de ahorro individual con los rendimientos financieros generados durante todo el tiempo en que la demandante ha figurado como afiliada a dicho régimen.

Además, PORVENIR S.A, SKANDIA S.A y PROTECCIÓN S.A trasladarán a Colpensiones los valores descontados a la actora por concepto de aportes para la garantía de pensión mínima, y con cargo a sus propios recursos, trasladarán

debidamente indexados a Colpensiones el valor de comisiones de administración y primas de seguros descontados en el mismo lapso que permaneció como afiliada ante ellas.

El cumplimiento de lo ordenado será verificado por COLPENSIONES, de manera coordinada con PORVENIR S.A, SKANDIA S.A y PROTECCIÓN S.A

Se ordena a COLPENSIONES recibir de PORVENIR S.A, SKANDIA S.A y PROTECCIÓN S.A los recursos correspondientes a los conceptos aludidos, e incorporar los respectivos aportes pensionales completos en la historia laboral de la demandante como si hubiera permanecido en el RPM.

**SEGUNDO:** No se causaron costas en esta instancia por haber prosperado parcialmente el recurso de apelación interpuesto por Colpensiones.

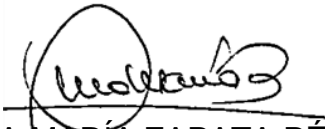
Se ordena notificar lo decidido por edicto.

Devuélvase el expediente al despacho de origen.

Los Magistrados,



MARIA PATRICIA YEPES GARCIA



ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ

DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN  
(En ausencia justificada)