



SENTENCIA

PROCESO	Ordinario
DEMANDANTE	Daniel Estiven Bolívar Sánchez
DEMANDADO	Protección S.A.
RADICADO	05-001-31-05-016-2021-00041-01
TEMA	Pensión de sobrevivientes
DECISIÓN	Confirma sentencia

El quince (15) de mayo de dos mil veintitrés (2023), el **TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL**, integrada por los magistrados **HUGO ALEXÁNDER BEDOYA DÍAZ, CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA** y **GUILLERMO CARDONA MARTÍNEZ**, quien actúa como ponente, previa deliberación del asunto, según consta en el ACTA **102** de discusión de proyectos, procede a dictar sentencia de segunda instancia dentro del proceso ordinario promovido por **DANIEL ESTIVEN BOLÍVAR SÁNCHEZ** contra la **SOCIEDAD ADMINISTRADORA DE PENSIONES Y CESANTÍA PROTECCIÓN S.A.**, con radicado **05-001-31-05-016-2021-00041-01**.

• **PRETENSIONES:**

El demandante pretende se declare que le asiste el derecho a la pensión de sobreviviente con ocasión al fallecimiento de su padre Robinson Daniel Bolívar Zapata en un 100%. Como consecuencia, se condene a Protección S.A. a reconocer y pagar la pensión de manera retroactiva a la fecha del fallecimiento de su padre, es decir, desde el 25 de julio de 2011, con los correspondientes reajustes anuales de ley en un 100%. Asimismo, las mesadas adicionales de junio y diciembre, además del reconocimiento y pago de los intereses moratorios generados sobre las mesadas causadas y no pagadas. Que las anteriores sumas sean indexadas.

- **HECHOS:**

Las anteriores pretensiones se sustentan en los hechos siguientes: que su padre Robinson Daniel Bolívar Zapata era afiliado al RAIS. Que contaba con 50 semanas dentro de los tres años anteriores a la fecha del deceso, teniendo en cuenta las inconsistencias en la historia laboral. Que el fallecimiento se dio el 25 de julio de 2011, por origen común. Afirma que, como hijo del causante, dependía económicamente de este para la fecha del deceso.

- **CONTESTACIÓN:**

Protección S.A.: frente a los hechos manifestó que no le consta que el demandante es hijo del señor Bolívar Zapata. Que es cierto que este último se afilió a Protección S.A. el 1° de abril de 2007. Que no es cierto que contaba con 50 semanas dentro de los tres años anteriores, toda vez que, de la historia laboral se desprende que el mismo cotizó un total de 97.86 semanas al Sistema General de Pensiones, de las cuales 48.71 corresponden a los tres años anteriores a su fallecimiento. Que es cierto que falleció el 25 de julio de 2011, según la copia del registro civil de defunción. Que no le consta que el demandante dependía económicamente del causante. Se opuso a todas las pretensiones y presentó varias excepciones de mérito.

- **SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA:**

Mediante sentencia del 8 de septiembre del 2022, el Juzgado Decimosexto Laboral del Circuito de Medellín **NEGÓ** la totalidad de las pretensiones elevadas por la parte demandante, al considerar que el afiliado fallecido no dejó causando el derecho a la pensión de sobrevivientes, por no acreditar 50 semanas dentro de los 3 años anteriores al fallecimiento. Las costas procesales se impusieron a cargo del demandante.

- **APELACIÓN:**

La decisión anterior fue recurrida en apelación por el demandante, quien a través de su mandatario judicial la sustentó en los términos siguientes: solicitó se revoque en su totalidad la sentencia y en su lugar se acceda a las súplicas de la demanda. Que las pruebas no demuestran la realidad fáctica, se apegan de un reporte de novedad que dice que el inicio de la relación es del 11 de julio de 2009 y fecha de término de contrato el 31 de julio de 2009, sin acompañar respectivamente las novedades de ingreso y retiro con dicho certificado. Que no es cierto ese contenido del documento que obra a folio 30 del archivo 04 de la contestación de la demanda, porque FENIX EMPRESARIAL y la relación laboral no inició con el fallecido el 11 de julio de 2009, la historia laboral arroja otra circunstancia y hay que darle credibilidad al aspecto de la historia laboral que esta prevalida del principio constitucional de la buena fe, confianza legítima, respeto por el acto propio en tanto en febrero de 2009 inició su relación laboral con 3 días cotizados y no como parte de entenderlo el señor juez al indicar que fue el 11 de julio de 2009, por lo que le resta eficacia probatoria a la prueba. Que la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia ha elaborado el criterio en la sentencia SL 5870 del 2009, y esto para tener en cuenta que, si se aplica el criterio del juez de primera instancia, entonces como la vinculación con FENIX EMPRESARIAL inició el 11 de julio de 2009 y culminó el 31 de julio de 2009 se tenía que excluir los demás periodos bajo dicha orientación, circunstancia que no es coherente. Que la vinculación con FENIX EMPRESARIAL inició en febrero, tal cual refleja la prueba documental, el aporte del reporte de semanas cotizadas con dichas apreciaciones, y culminó a los 21 días de julio de 2009. Que se tendría que contabilizar 8 días del mes de mayo de 2009 y 12 días del mes de junio de 2009, porque si se miran abril y julio tienen ciclo completo, lo que indica que existen 20 días que deben de ser computados e incluidos a las 50.14 halladas.

- **ALEGATOS:**

Transcurrido el tiempo oportuno para interponer alegatos, los apoderados de las partes no hicieron uso de los mismos.

CONSIDERACIONES:

Aspira el demandante se le reconozca y pague la pensión de sobrevivientes con ocasión de la muerte de su padre Robinson Daniel Bolívar Zapata. Por su parte, el juzgado del conocimiento negó la totalidad de las súplicas al considerar que el afiliado no dejó causado el derecho a la prestación económica, por no dejar acreditados los requisitos de ley, exactamente, la densidad mínima de semanas cotizadas dentro de los tres años anteriores a la muerte.

Conforme a la apelación formulada por el demandante, el problema jurídico que abordará esta Sala del Tribunal será determinar si el afiliado fallecido acreditó la densidad mínima de semanas para dejar causado el derecho a la pensión de sobrevivientes, y en caso tal, se entrará a estudiar si el demandante acredita la calidad de beneficiario.

Pues bien, la fecha de la muerte del afiliado está plenamente acreditada con el registro civil de defunción¹, en el que consta que el señor Robinson Daniel Bolívar Zapara falleció el 25 de julio de 2011.

Atendiendo tal fecha de fallecimiento, la normatividad aplicable al caso es la consagrada en el artículo 12 de la ley 797 de 2003, el cual establece que tendrán derecho a la pensión de sobreviviente los miembros del grupo familiar del afiliado al sistema que fallezca, siempre y cuando este hubiere cotizado 50 semanas dentro de los 3 últimos años inmediatamente anteriores al fallecimiento.

Procedió como consecuencia esta Sala a valorar la prueba decretada y practicada en el trascurso de proceso, con el fin de determinar la densidad de semanas con las que contaba el afiliado fallecido, concluyéndose que el señor Robinson Daniel Bolívar Zapara contaba con 48.71 de semanas cotizadas entre el 25 de julio de 2008 y el mismo día y mes de 2011. Información que se desprende de la historia laboral visible en las páginas 31 a 33 del pdf “01DemandayAnexos”.

¹ Página 37 pdf 01

Respecto de lo anterior, si bien el demandante alega que están acreditadas las 50 semanas cotizadas dentro de los tres años anteriores a la fecha del fallecimiento, se puede evidenciar de la historia laboral que las cotizaciones realizadas con el empleador FENIX EMPRESARIAL COOPERATIVA DE TRABAJO ASOCIADO no son continuas. Y es que, para el año 2009 se reflejan los siguientes períodos cotizados con este empleador: 3 días en febrero, 30 días en marzo, 30 días en abril, 22 días en mayo, 18 días en junio y 21 días en julio.

No obstante, insiste el demandante, que para el mes de julio de 2009 se le deben tener en cuenta 30 días de cotización, sumadas las correspondientes a los empleadores FENIX EMPRESARIAL COOPERATIVA DE TRABAJO ASOCIADO y JULIO CESAR CORTES OSPINA; sin embargo, de los documentos visibles en las páginas 30 y 31 del pdf “04MemorialContestaciónDemanda05-08-2021”, esto es, el reporte de novedades, se da cuenta que con el primero de estos laboró del 11 al 31 de julio de 2009, mientras que con el segundo del 22 de julio al 24 de agosto del mismo año.

Se concluye entonces que, para el mes de julio de 2009 el afiliado acreditó 21 días cotizados, de los cuales 10 de estos fueron laborados simultáneamente con dos empleadores. Asimismo, con los documentos visibles en las páginas 23 a 29 del pdf “04MemorialContestaciónDemanda05-08-2021”, se evidencia el estado de deuda por no pago, en ceros, prueba de la que se desprende que los empleadores no adeudaban suma alguna por concepto de aportes a la seguridad social en pensiones por su trabajador.

De acuerdo con las reglas de la sana crítica, la libre formación del convencimiento y la valoración probatoria de que trata el artículo 61 del Código Procesal del Trabajo y de la Seguridad Social, con base en el cual el operador judicial tiene la facultad de libre apreciación y ponderación probatoria y con base en ello, inclinarse por los medios demostrativos que le merecen mayor persuasión o credibilidad, que le permiten hallar la verdad real, siempre y cuando las inferencias sean lógicas y razonables (Ver sentencias CSJ SL2049-2018 y CSJ SL1469-2021), esta Sala del Tribunal concluye que no se encuentra demostrado que el señor Robinson Daniel Bolívar Zapara laboró de manera continua entre febrero y el 31 de julio de 2009, por lo que no se

acreditaron las 50 semanas de cotización dentro de los 3 años anteriores a su fallecimiento, no dejando como consecuencia causado el derecho a la pensión de sobrevivientes.

Tampoco se cumplen los requisitos para que la prestación se considere causado bajo el principio de la condición más beneficiosa, toda vez que, en toda su vida laboral el afiliado acreditó 97.86 semanas, de las cuales no contaba con las requeridas para la entrada en vigencia de la ley 797 de 2003 y mucho menos las exigidas por el decreto 758 de 1990.

Corolario de todo lo dicho, por no haberse dejado causado el derecho a la pensión de sobrevivientes, la sentencia absolutoria merece ser **CONFIRMADA**.

Las costas procesales de la primera instancia quedan como lo dijo el juzgado del conocimiento. Las de la segunda instancia, atendiendo a lo establecido en el numeral 1° del artículo 365 del Código General del Proceso y por no salir avante la apelación formulada por el demandante, son de su cargo y en favor de la demandada. De conformidad con lo establecido en el acuerdo PSAA16-10554 del 5 de agosto de 2016 proferido por el Consejo Superior de la Judicatura, como agencias en derecho en esta instancia se fija la suma de \$1.160.000.

Por lo expuesto, el **TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

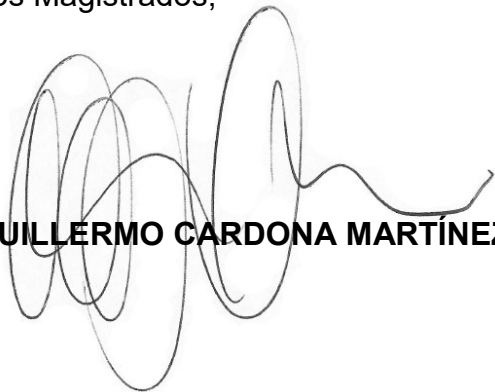
RESUELVE:

Se **CONFIRMA** la sentencia que se revisa por vía de apelación de fecha y procedencia conocida.

Las costas procesales y agencias en derecho quedan como se dijo en la motivación de esta providencia.

Se notifica lo resuelto por **EDICTO**. De no ser susceptible del recurso extraordinario de casación se ordena devolver el expediente al juzgado de origen.

Los Magistrados,



GUILLERMO CARDONA MARTÍNEZ



CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA



HUGO ALEXÁNDER BEDOYA DÍAZ



SECRETARÍA SALA LABORAL

EDICTO VIRTUAL

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

PROCESO	Ordinario
DEMANDANTE	Daniel Estiven Bolívar Sánchez
DEMANDADO	Protección S.A.
RADICADO	05-001-31-05-016-2021-00041-01
DECISIÓN	Confirma sentencia
MAGISTRADO PONENTE	Guillermo Cardona Martínez

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

CONSTANCIA DE FIJACIÓN

Fijado el 14 de abril de 2023 a las 8:00am

CONSTANCIA DE DESFIJACIÓN

Se desfija el 14 de abril de 2023 a la 5:00pm


RUBÉN DARÍO LÓPEZ BURGOS
SECRETARIO