



TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN

SALA LABORAL

Medellín, agosto 25 de 2023

Radicado: 05001 31 05-006-2020-00296-01
Demandante: RAFAEL ENRIQUE GONZÁLEZ CORTÉS
Demandado: COLPENSIONES
Asunto: APELACIÓN DE SENTENCIA
Tema: REAJUSTE PENSIONAL – SUMATORIA DE SEMANAS Y TIEMPO DE SERVICIO

La Sala Sexta de decisión, presidida por la magistrada ponente LILIANA MARÍA CASTAÑEDA DUQUE 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 evidencian causales de nulidad que invaliden lo actuado, se procede a emitir la presente decisión.

Atendiendo a la sustitución de poder que presenta la representante legal de la firma de abogados RST ASOCIADOS PROJECTS S.A.S, quien ejerce la defensa de Colpensiones, se reconoce personería adjetiva al abogado HÉCTOR LEONEL ARISTIZÁBAL MARÍN, quien queda investido de las facultades otorgadas por el poderdante y las inherentes al mandato que ejerce.

1. ANTECEDENTES

La demanda¹

El accionante instauró proceso ordinario en contra de LA ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES COLPENSIONES a fin de que se reajustara el valor

¹ Archivo N° 2

de la pensión de vejez por aumento de la tasa de reemplazo al 90% con el pago retroactivo desde el 1° de enero de 2019 con sus intereses de mora o indexación.

Para sustentar sus súplicas señaló que nació el 8 de diciembre de 1953 por lo que al 1° de enero de 1994 superaba los 40 años de edad condición que lo hizo beneficiario del régimen de transición pensional.

Indicó que mediante resolución SUB 85138 de marzo 31 de 2020 Colpensiones concedió la pensión de vejez, reconociendo un total de 1081 semanas cotizadas, un IBL de \$13'128.655 al que le aplicó una tasa de reemplazo del 78%, tasa de reemplazo que no comparte dada su condición de beneficiario del régimen de transición pensional y la aplicación a las reglas del Decreto 758 de 1990 por lo que el 15 de julio de 2020 presentó reclamación, resuelta de forma negativa en resolución SUB 157318 de julio 23 de 2020.

Contestación de la demanda

Colpensiones² aceptó lo referente a las condiciones en que se concedió la pensión de vejez, explicando que para efectos de acceder a una tasa de reemplazo del 90% en el marco del Decreto 758 de 1990 es necesario acopiar más de 1250 semanas de cotización, las que no acumuló el demandante en tanto solo satisface 1081 semanas al RPM

Así las cosas, se opuso a la prosperidad de las pretensiones propuso las excepciones de: Improcedencia de reliquidar pensión de vejez, prescripción, compensación, inexistencia de intereses moratorios, improcedencia de la indexación de las condenas, buena fe e imposibilidad de condena en costas.

² Archivo N° 4 primera instancia

Sentencia de primera instancia³

Emitida el 21 de julio de 2022 por la Juez Sexta Laboral del Circuito de Medellín donde denegó la totalidad de las pretensiones e impuso las costas procesales a la activa.

Para arribar a tal conclusión indicó que conforme al Decreto 758 de 1990 la pensión de vejez se causa de forma exclusiva por la satisfacción de semanas de cotización al ISS, sin que tal particularidad hubiera sido variado por la Ley 100 de 1993 ya que no es posible al afiliado hacer una mezcla de regímenes, aunado a que los referentes jurisprudenciales de la Corte Constitucional que cita el demandante (SU 769 de 2014 y SU 057 de 2018) solo son aplicables para la satisfacción del derecho pensional, no así para obtener el reajuste de la pensión ya consolidada.

2. APELACIÓN DE LA SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA

Inconforme con la decisión fue recurrida por el demandante quien insiste en el reajuste de la mesada pensional para obtener la satisfacción de los derechos pensionales, exponiendo que la pensión del actor fue concedida bajo la égida del Decreto 758 de 1990, que tiene un monto de tasa de reemplazo del 90% para la densidad de cotización aportada por el accionante, posibilidad que ha sido avalada por la Sala de Casación de la CSJ entre otras en sentencia SL 1947 de 2020.

3. ALEGATOS

Concedido el término que establece el artículo 13 de la Ley 2213 de 2022 Colpensiones presentó escrito donde reitera los argumentos de defensa y oposición a las pretensiones del actor indicando que la prestación fue concedida atendiendo a los presupuestos del Decreto 758 de 1990.

³ Archivos N° 13 y 14 primera instancia

A su turno, la activa insistió en la aplicación de las consideraciones y conclusiones de la sentencia SL 1947 de 2020 que permite la sumatoria de tiempo de servicio y semanas cotizadas en el marco del Decreto 758 de 1990.

4. CONSIDERACIONES

Sea lo primero indicar que en este caso se encuentran probado y por fuera de discusión que:

1. Rafael Enrique González Cortés nació el 8 de diciembre de 1953 (Pág. 7/8 archivo N° 2) y el 3 de marzo de 2020 solicitó a Colpensiones el pago de la pensión de vejez.
2. Que en resolución SUB 85138 de marzo 31 de 2020 Colpensiones reconoció la pensión de vejez al señor González Cortés, cuantificada con un total de 1531 que discrimina en 1081 semanas cotizadas al RPM desde noviembre de 1982 a diciembre de 2018 y el restante como tiempo de servicio no cotizado con empleadores públicos, prestación en cuantía inicial de \$10'240.351 a partir del 1° de enero de 2019 obtenida con un IBL de \$13'128.655 al que aplicó una tasa de reemplazo del 78% (Pág. 11/20 archivo N° 2).
3. Que el 15 de julio de 2020 el señor González Cortés presentó reclamación a Colpensiones pretendiendo el ajuste de la mesada por incremento de la tasa de reemplazo al 90%, negada en resolución SUB 157318 de julio 23 de 2020 aduciendo que por en el marco del Decreto 758 de 1990 no es procedente la sumatoria de semanas de cotización y tiempo de servicio, por tanto el derecho del actor se concede con un total de 1081 semanas de cotización que arroja una tasa de reemplazo del 78%. (Pág. 21/31 Archivo N° 2)

Bajo las anteriores premisas, corresponde a esta corporación determinar si el señor RAFAEL ENRIQUE GONZÁLEZ CORTES tiene derecho a que la pensión que ahora disfruta sea recalculada por aumento de la tasa de reemplazo, situación que está precedida del análisis de posibilidad de sumatoria de semanas cotizadas y tiempo de servicio sin cotización en el marco del decreto 758 de 1990.

Consolidación del derecho pensional en el Decreto 758 de 1990

Relativo a la satisfacción del requisito de densidad de cotización que establece el Decreto 758 de 1990, su artículo 12 enseña que es necesario acopiar ora 500 semanas de cotización en los 20 años previos al cumplimiento de la edad mínima, o 1000 semanas sufragadas en cualquier tiempo. Se denota entonces una característica y es que ambas opciones se refieren a “semanas de cotización”, lo que en principio excluye que para su consolidación se acumulen otras variables, como es el tiempo de servicio con empleadores públicos sin cotización al ISS, empero tal posibilidad de acumulación ha sido analizada por la jurisprudencia de las altas cortes.

Al respecto resulta ilustrativos los lineamientos expuestos en las sentencias SU 769 de 2014 y SU 057 de 2018 las que además de vinculantes para el funcionario judicial, develan el espíritu del sistema de seguridad social en pensiones, regido por los principios *in dubio pro operario* y *pro homine*, que en casos como el analizado, exigen del operador judicial asumir una posición que maximice la garantía del derecho fundamental a la seguridad social, en este caso, interpretando que para efecto del reconocimiento de esta prestación es posible acumular los tiempos de servicios cotizados a las cajas o fondos de previsión social, con las semanas de cotización efectuadas al Instituto de Seguros Sociales, por cuanto la exclusividad en los aportes a esta entidad, se trata de un evento no contemplado en el Acuerdo 049 de 1990.

Señala la Corte Constitucional que en tratándose de la garantía pensional, el principio de favorabilidad impone al aplicador de la norma, ora autoridades administrativas, ora judiciales, verificar la consolidación del derecho, no solo conforme a los requisitos del sistema al cual se encontraba afiliada la persona al momento de la entrada en vigor de la Ley 100 de 1993, sino también todos aquellos otros regímenes previos a la expedición del Sistema General de Pensiones.

En particular, atinente al Decreto 758 de 1990 en cuyo artículo 12 impone para la consolidación del derecho acumular una densidad de cotización de 1000 semanas ó 500 dentro de los 20 años previos al cumplimiento de la edad mínima, la forma de

satisfacer tal premisa ha sido objeto de diversas interpretaciones, donde la Corte Constitucional acude a la interpretación más favorable en pro de los derechos del afiliado, predicando que tal acopio no es exclusivo de semanas efectivamente cotizadas al RPM, dando paso a una serie de decisiones que de forma paulatina fueron incluyendo más supuestos a tal protección.

Es así que la sumatoria de semanas cotizadas con tiempos de servicio de cotización, se aplica tanto para acreditar las 500 semanas de cotización dentro de los 20 años anteriores al cumplimiento de la edad, como las 1000 semanas de tiempo cotizadas en cualquier tiempo, sin miramiento a la fecha de consolidación del derecho pensional en relación con la decisión unificadora SU 769 de 2014, en tanto tal requisito no está previsto en el decreto 758 de 1990, la Ley 100 de 1993, como tampoco en el acto legislativo 01 de 2005, no fue contemplado por la decisión unificadora, pero además el criterio de sumatoria, de antaño era sostenido por la guardiana de la constitución y con la expedición de la sentencia en comento, se solidificó tal posición e impuso que toda decisión que de allí en adelante, respete tal criterio interpretativo. (al respecto la sentencia T -528 de 2020)

Criterio que no era reconocido por la Sala de Casación Laboral de la CSJ, fue adoptado a partir de las providencias SL 1947 y SL 1981 ambas del 1° de julio de 2020. En la primera de ellas la corporación rectificó su posición en el tema, indicando que para aquellos beneficiarios del régimen de transición pensional de que trata el artículo 36 de la Ley 100 de 1993, la densidad de cotización que establece el artículo 12 del Decreto 758 de 1990 puede consolidarse con semanas de cotización y los tiempos laborados a entidades públicas sin cotizaciones al ISS.

Para llegar a tal conclusión la máxima corporación de la jurisdicción ordinaria laboral indicó que, en el marco del sistema creado por la Ley 100 de 1993 y aquellas disposiciones a las cuales permitió una aplicación parcial, la forma de computar las semanas para arribar al derecho pensional se rige por el literal f del artículo 13, el parágrafo 1° del artículo 33 y el parágrafo del artículo 36 de la mencionada norma, las que permiten expresamente la posibilidad de sumar tiempos privados y tiempos

públicos “así estos no hayan sido objeto de aportes a cajas, fondos o entidades de previsión social”, indicando que las contingencias del mercado laboral llevan a que la persona transitoriamente se desempeñe en el sector público y privado, habilitando ambos para efectos de causar las prestaciones económicas, pues en últimas lo que debe contar es el trabajo humano.

Criterio de favorabilidad que ha sido expuesto no solo en los eventos en que se discute la causación de la garantía pensional, pero también para la reliquidación de aquellas prestaciones ya reconocidas y que se vienen pagando por la administradora de pensiones del RPM, tal como fue concedido por la alta corporación en sentencias SL 2557 de 2020, que reajustó la prestación inicialmente concedida con remisión a la Ley 71 de 1988 en atención al régimen de transición pensional, fijando un nuevo monto, con las reglas del Decreto 758 de 1990, en particular, ajustando la tasa de reemplazo con la totalidad de cotizaciones y tiempos de servicio sin aportes.

Criterio interpretativo que se ha mantenido constante desde el año 2020 y que puede verificarse en sentencias tales como: SL 1078 de 2023; SL 3775 de 2022, SL 2609 de 2022 con algunas precisiones respecto a la posibilidad de reajustar la pensión que hubiere sido concedida bajo la Ley 33 de 1985, sin el cumplimiento de los requisitos del Acuerdo 049 de 1990, pues en tal caso se al pensionado se le cancelaron las mesadas causadas bajo el régimen inicial y quedaría su reconocimiento sin soporte legal (CSj SL 3484 de 2022) condición que no es aplicable al presente evento.

5. CASO CONCRETO

Detallado el presupuesto legal y jurisprudencial se aborda el caso específico, donde no existe discusión del derecho que disfruta el señor González Cortes, que lo es como beneficiario del régimen de transición que establece el artículo 36 de la Ley 100 de 1993 y permitió la remisión a algunas reglas del Decreto 758 de 1990, específicamente se verificó que la causación del derecho tuvieran en cuenta los requisitos de edad, densidad de cotización y tasa de reemplazo de este régimen.

Como tampoco se discute que el demandante durante su vida laboral satisfizo 1081 semanas de cotización al RPM (archivo N° 6 primera instancia) y un tiempo de servicio a entidades del sector público cotizado a otras entidades de previsión social, así por servicios a la Rama Judicial y al Fondo de Previsión Social de Notariado y Registro – FONPRENOR, que totalizan 3186 días ó 455.14 semanas, así lo enuncia la resolución SUB 157318 de 2020 que negó la reliquidación ahora pretendida

Que obra en el expediente pensional certificado electrónico de tiempos laborados - CETIL, documento mediante el cual se certifica tiempos laborados en entidades públicas y sus aportes asumidos por otras cajas de previsión social indica lo siguiente:

Entidad	Desde	Hasta	CAJA DE PREVISION SOCIAL QUE RESPONDE
RAMA JUDICIAL DIRECCION SECCIONAL D	12/01/1982	11/07/1982	UNIDAD DE GESTION PENSIONAL Y PARAFISCAL
RAMA JUDICIAL DIRECCION SECCIONAL D	20/08/1982	28/02/1985	UNIDAD DE GESTION PENSIONAL Y PARAFISCAL
GONZALEZ CORTES RAFAEL ENRIQUE - NO	13/08/1990	30/12/1993	FONPRENOR
GONZALEZ CORTES RAFAEL ENRIQUE - NO	1/02/1994	31/12/1994	FONPRENOR
GONZALEZ CORTES RAFAEL ENRIQUE - NO	1/01/1995	30/05/1996	FONPRENOR

(Pág. 27 archivo N° 2)

Así las cosas, encuentra la Sala que las premisas expuestas han de ser acogidas de forma plena y llevan a declarar para el señor Rafael Enrique González Cortes, para quien dada su condición de beneficiario del régimen de transición pensional, el acceso a la prestación se halla reglado bajo diferentes regímenes de referencia, a saber la Ley 71 de 1989 y el decreto 758 de 1990, eligiendo entre ellos el que genere mejores beneficios, con la posibilidad de acopiar la densidad de cotización necesaria, no solos con las semanas efectivamente cotizadas al RPM, pero también aquellos tiempos de servicios a entidades públicas.

Ahora contrario a lo afirmado por Colpensiones la modificación de las reglas de consolidación de la pensión no afecta la sostenibilidad financiera del sistema en tanto por el tiempo de servicio sin cotización al ISS se genera un reconocimiento económico a cargo de la UGPP y Fonprenor o su sucesor.

Así las cosas, con un acumulado de 1536 semanas de cotización y bajo las reglas del artículo 20 del Decreto 758 de 1990 se obtiene una tasa de reemplazo del 90%

que aplicada al IBL establecido en resolución SUB 85138 de marzo 31 de 2020, arroja una mesada inicial de \$11'815.790.

Calculado el reajuste pensional entre el 1° de enero de 2019 y el 31 de julio de 2023 corresponde a \$100.053.091, valor del cual se autoriza a Colpensiones a realizar los descuentos con destino al sistema de salud y al fondo de solidaridad pensional (Artículo 27 Ley 100 de 1993)

Año	Variación IPC	Mesada reconocida	Mesada reajustada	Diferencia	N° mesadas	Sub total
2019	3,80%	\$ 10.240.351	\$ 11.815.790	\$ 1.575.439	13	\$ 20.480.707
2020	1,61%	\$ 10.629.484	\$ 12.264.790	\$ 1.635.306	13	\$ 21.258.974
2021	5,62%	\$ 10.800.619	\$ 12.462.253	\$ 1.661.634	13	\$ 21.601.243
2022	13,12%	\$ 11.407.614	\$ 13.162.632	\$ 1.755.018	13	\$ 22.815.233
2023		\$ 12.904.293	\$14'889.569	\$ 1.985.276	7	\$ 13.896.934
TOTAL						\$ 100.053.091

A partir del mes de agosto de 2023 la mesada pensional será por valor de \$14'889.569 a razón de 13 mesadas anuales y con los reajustes que establezca el Gobierno Nacional.

Retroactivo pensional que no está afectado por la prescripción extintiva en tanto entre el momento que se produjo el reconocimiento pensional a través de resolución del 31 de marzo de 2020 y la presentación de la reclamación administrativa el 15 de julio de 2020 (Pág. 21 archivo N° 2) e incluso la radicación de la acción judicial el 20 de septiembre de 2020 no corrió el lapso de 3 años que señala el artículo 151 del CPTSS.

Resta por indicar que no hay lugar a la imposición de intereses de mora toda vez que el reajuste acá concedido tiene como fuente la variación del criterio jurisprudencial de la Sala de Casación Laboral de la CSJ; condición que obra como eximente de tal gravamen (SL 2581 de 2022)

En su lugar y para remediar la pérdida de poder adquisitivo del dinero se impone la indexación del reajuste pensional, aplicando a cada mayor valor la variación del IPC del mes en que se causó cada mayor valor y con el IPC del momento que se pague la condena.

COSTAS: Atendiendo a las premisas del artículo 365 del CGP las costas en ambas instancias son a cargo de Colpensiones. En esta se tasan las agencias en derecho en la suma de 1 SMLMV.

6. DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, administrando justicia en nombre de la república de Colombia y por autoridad de la ley, el TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEXTA DE DECISIÓN LABORAL, resuelve:

PRIMERO: REVOCA la sentencia proferida por el Juzgado Sexto Laboral del Circuito de Medellín el 21 de julio de 2022.

SEGUNDO: DECLARA el derecho que le asiste al señor RAFAEL ENRIQUE GONZÁLEZ CORTES para computar la densidad de cotización de que tratan los artículos 12 y 20 del Decreto 758 de 1990 se contabilicen las semanas de cotización al ISS y aquellas a diferentes cajas de previsión social, que corresponden a 1536 semanas que permiten el reajuste de la tasa de reemplazo al 90%.

TERCERO: CONDENA a Colpensiones a reconocer la suma de \$100.053.091, más su indexación, correspondiente al reajuste de las mesadas entre el 1° de enero de 2019 y el 31 de julio de 2023 valor del cual se autoriza a Colpensiones a realizar los descuentos con destino al sistema de salud y al fondo de solidaridad pensional (Artículo 27 Ley 100 de 1993).

A partir del mes de agosto de 2023 la mesada pensional será por valor de \$14'889.569 a razón de 13 mesadas anuales y con los reajustes que establezca el Gobierno Nacional.

CUARTO: ABSUELVE a Colpensiones de la pretensión de intereses de mora de que trata el artículo 141 de la Ley 100 de 1993.

QUINTO: Costas en ambas instancias son a cargo de Colpensiones. En esta se tasan las agencias en derecho en la suma de 1 SMLMV.

Lo resuelto se notifica a las partes por Edicto. Se ordena la devolución del expediente al Juzgado de origen.

Las Magistradas,


LILIANA MARÍA CASTAÑEDA DUQUE


MARÍA PATRICIA YEPES GARCÍA


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 05-006-2020-00296-01
Demandante: RAFAEL ENRIQUE GONZÁLEZ CORTÉS
Demandado: COLPENSIONES
Decisión: REVOCA
Magistrada ponente LILIANA MARÍA CASTAÑEDA DUQUE

CONSTANCIA DE FIJACIÓN

Fijado hoy 29 de agosto 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