

REPÚBLICA DE COLOMBIA



SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL
Medellín, treinta (30) de octubre de dos mil veintitrés (2023)

DEMANDANTE	: JOSÉ BERNARDO HOLGUÍN
DEMANDADO :	: POSITIVA COMPAÑÍA DE SEGUROS S.A., Y JUNTA NACIONAL DE CALIFICACIÓN DE INVALIDEZ
LITISCONSORCIO NECESARIO:	JUNTA REGIONAL DE CALIFICACIÓN DE INVALIDEZ DE ANTIOQUIA Y COLPENSIONES
TIPO DE PROCESO	: ORDINARIO
RADICADO NACIONAL	: 05-001-31-05-018-2017-00793-01
RADICADO INTERNO	: 270-23
DECISIÓN	: REABRE DEBATE PROBATORIO, NOMBRA PERITO CENDES A CARGO DE POSITIVA S.A.

El proceso ordinario laboral de la referencia fue remitido a esta Corporación para conocer el recurso de apelación presentado Colpensiones.

Pese a ello, una vez analizado el plenario, evidencia el Magistrado Ponente la existencia de cuatro dictámenes que calificaron al actor y que guardan identidad en la aplicación del Decreto 917 de 1999 para ejecutar la calificación, el origen y la fecha de estructuración, de los cuales se resalta:

1º. El dictamen emitido por la ARL Positiva S.A. el 20 de enero de 2012, entidad que determinó una pérdida de la capacidad laboral del 25.21% de origen común, estructurada el 31 de octubre de 2013, tomando como deficiencias “Déficit cognitivo postraumático. Restricción de movimiento de hombro izquierdo. Dolor costal izquierdo persistente” (fls. 131 a 148 expediente digital 01).

2º. El dictamen de la Junta Regional de Calificación de Invalidez determinó una pérdida de la capacidad laboral del 52.35%, manteniendo el origen y la fecha de estructuración, y tomó como deficiencias “Hombro izquierdo doloroso. Tórax doloroso. Trastorno cognitivo pos tec” (fls. 149 a 158).

3º. Dictamen de la Junta Nacional de Calificación de Invalidez calificó al demandante con una pérdida de la capacidad laboral del 32.26%, de igual manera mantuvo el origen y la fecha de estructuración, tomando como deficiencias “Hombro izquierdo doloroso. Déficit cognitivo postraumático. Déficit por raíces torácicas de 4 a 7 costal izquierdo.” (fls. 161 a 173).

- Y el dictamen de parte elaborado el 21 de junio de 2017 por la Facultad Nacional de Salud Pública de la U de A, en el que se calificó una pérdida de la capacidad laboral del 55.85%, se confirmó el origen y la fecha de estructuración de los demás dictámenes. Tomó como deficiencias “Limitación hombro izquierdo. Déficit cognitivo postraumático. Dolor torácico” (fls 90 a 100).

Visto lo anterior, y teniendo en cuenta que, en la cita por **psiquiatría del 14 de agosto de 2013** se indicó: *“Análisis ... De acuerdo a los resultados de imágenes cerebrales, pruebas neuropsicológicas y evaluaciones a través de nuestro servicio, considero que el paciente presenta un **deterioro cognitivo progresivo leve-moderado**, de etología multifuncional, en el cual confluyen factores de riesgo como la edad avanzada, bajo nivel educativo y antecedentes de trauma craneoencefálico en el cual presentó hemorragia subaracnoidea. (...)*” (Resalto de la Sala) (fl. 144 a 145), se evidencia un vacío en los dictámenes de pérdida de capacidad aportados, donde se pronunciarán en FORMA INTEGRAL frente déficit cognitivo con ocasión a la edad y el bajo nivel educativo del demandante, y si existe diferencia con el déficit cognitivo que se pudo presentar por el trauma craneoencefálico.

Así mismo, en vista de que el demandante padeció herpes que generó neuropatía, y la perito de la Facultad Nacional de Salud Pública de la U de A en la sustentación del dictamen expresó *“Referente al dolor torácico. Usted manifestó posibles causas de este dolor, entre ellas el golpe costal recibido por el demandante y la reactivitis que tuviera por el herpes. ¿Este diagnóstico-secuela es relacionada con el accidente de trabajo del demandante? R/. Desde la ciencia le puedo confirmar que las dos patologías dejan dolor, primero porque una fractura que se recupera deja cicatriz y todas las cicatrices en huesos son dolorosas, especialmente con ciertos movimiento, con el giro y en personas mayores, la recuperación no es la misma que en jóvenes ... pero el*

*herpes sí genera una cosa que se llama neurisma, el herpes como herpes, como las ampollas mejoran pero el daño en las fibras sensitivas (el sistema nervioso tiene dos fibras, una motora y una sensitiva, una que permite moverte y otra que te da sensibilidad al dolor, frio, calor...) esas fibras sensitivas quedan afectadas permanentemente cuando hay un herpes y tienen momentos, algunas son permanentes y otras mejoran ... pero uno no puede decir que eso curó del todo, cuando menos piensa empieza a doler, **yo en este momento no podría decirle que fue por la fractura y otro por el herpes. Yo pienso que ahí hay una combinación de ambas cosas.** (...)" (Resalto de la Sala), para la Sala no existe claridad si en herpes debía ser calificado, si generó una pérdida de la capacidad laboral y cuál era el origen del mismo.*

En consecuencia, de conformidad con lo establecido en el art. 83 del CPT y SS que tiene el siguiente tenor:

"ARTICULO 83. CASOS EN QUE EL TRIBUNAL PUEDE ORDENAR Y PRACTICAR PRUEBAS. <Artículo modificado por el artículo 41 de la Ley 712 de 2001. El nuevo texto es el siguiente:> Las partes no podrán solicitar del Tribunal la práctica de pruebas no pedidas ni decretadas en primera instancia.

*Cuando en la primera instancia y sin culpa de la parte interesada se hubieren dejado de practicar pruebas que fueron decretadas, podrá el tribunal, a petición de parte, ordenar su práctica **y la de las demás pruebas que considere necesarias para resolver la apelación o la consulta.** (...)" (Negrilla fuera del texto)*

Por tratarse de una prueba necesaria a efectos de determinar el porcentaje de pérdida de la capacidad laboral, fecha de estructuración y el origen, es que se ORDENARÁ reabrir el debate probatorio y se NOMBRARÁ al CENDES a efectos que, en un **término no superior a treinta (30) días**, realice **dictamen de pérdida de la capacidad laboral integral** al Sr. José Bernardo Holguín, teniendo en cuenta los siguientes parámetros:

- Realizar la calificación con base en el Decreto 917 de 1999, teniendo en cuenta que los dictámenes de pérdida de la capacidad laboral aportados se emitieron con base en dicha normatividad.
- Realizar un dictamen integral de la pérdida de la capacidad laboral del actor y en forma clara y expresa se pronuncie frente al déficit cognitivo con ocasión a la edad y el bajo nivel educativo del demandante, y si

existe diferencia con el déficit cognitivo que se pudo presentar por el trauma craneoencefálico, y frente al herpes padecido por el actor, si da lugar a ser tenido como una deficiencia y en caso afirmativo determinar su origen.

- Determinar el porcentaje de pérdida de la capacidad laboral, fecha de estructuración y si el origen **es común, laboral o mixto**.
- En el evento que la calificación del CENDES difiera del dictamen de la JUNTA NACIONAL DE CALIFICACIÓN DE INVALIDEZ y difiera del sustento dado por la perita de la Facultad Nacional de Salud Pública de la U de A, que reposan en el plenario, se sirva explicar los motivos de dicha diferencia. Para ello, se ORDENARÁ remitir al CENDES el expediente digital 01, 22 y 23, que corresponden a la demanda y contestación, y las audiencias de trámite donde la Dra. Marta Lucía Escobar Pérez (perito de la Facultad Nacional de Salud Pública de la U de A) sustentó el dictamen y fue controvertido.

El presente dictamen estará **a cargo de Positiva S.A.**, teniendo en cuenta que el recurso de apelación fue presentado por dicha entidad y allí consideró necesaria una nueva calificación de la pérdida de la capacidad laboral del demandante.

En ese sentido se hace necesario REQUERIR a Positiva S.A para que realice el pago en la suma de dos (02) salarios mínimos, los cuales deben ser consignados en la cuenta de ahorros Bancolombia Nro. 1024-5000033 a nombre de la Universidad CES, NIT.890.984.002-6 convenio de cuenta 35181, en el término máximo de 20 siguientes a la notificación de este auto, debiendo remitir copia de la respectiva consignación con destino al presente proceso a efecto que el CENDES emita dictamen pericial en los términos señalados.

Se advierte que el incumplimiento de este requerimiento por parte de Positiva S.A, genera se tenga como un indicio grave en su contra.

Agradecemos dar respuesta al correo de electrónico des00sltsmed@cendoj.ramajudicial.gov.co correspondiente a la Secretaría Laboral del Tribunal Superior de Medellín.

DECISIÓN

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

RESUELVE:

PRIMERO: ORDENAR reabrir el debate probatorio y **NOMBRAR** al CENDES a efectos que, en un **término no superior a treinta (30) días**, realice **dictamen de pérdida de la capacidad laboral integral** al Sr. José Bernardo Holguín, teniendo en cuenta los siguientes parámetros:

- Realizar la calificación con base en el Decreto 917 de 1999, teniendo en cuenta que los dictámenes de pérdida de la capacidad laboral aportados se emitieron con base en dicha normatividad.
- Realizar un dictamen integral de la pérdida de la capacidad laboral del actor y en forma clara y expresa se pronuncie frente al déficit cognitivo con ocasión a la edad y el bajo nivel educativo del demandante, y si existe diferencia con el déficit cognitivo que se pudo presentar por el trauma craneoencefálico, y frente al herpes padecido por el actor, si da lugar a ser tenido como una deficiencia y en caso afirmativo determinar su origen.
- Determinar el porcentaje de pérdida de la capacidad laboral, fecha de estructuración y si el origen **es común, laboral o mixto**.
- En el evento que la calificación del CENDES difiera del dictamen de la JUNTA NACIONAL DE CALIFICACIÓN DE INVALIDEZ y difiera del sustento dado por la perita de la Facultad Nacional de Salud Pública de la U de A, que reposan en el plenario, se sirva explicar los motivos de dicha diferencia. Para ello, se ORDENARÁ remitir al CENDES el expediente digital 01, 22 y 23, que corresponden a la demanda y contestación, y las audiencias de trámite donde la Dra. Marta Lucía Escobar Pérez (perito de la Facultad Nacional de Salud Pública de la U de A) sustentó el dictamen y fue controvertido.

SEGUNDO: El presente dictamen estará a cargo de Positiva S.A.

TERCERO: REQUERIR a la sociedad Positiva S.A para que realice el pago en la suma de dos (02) salarios mínimos, los cuales deben ser consignados en la cuenta de ahorros Bancolombia Nro. 1024-5000033 a nombre de la Universidad CES, NIT.890.984.002-6 convenio de cuenta 35181, en el término máximo de 20 siguientes a la notificación de este auto, debiendo remitir copia de la respectiva consignación con destino al presente proceso a efecto que el CENDES emita dictamen pericial en los términos señalados.

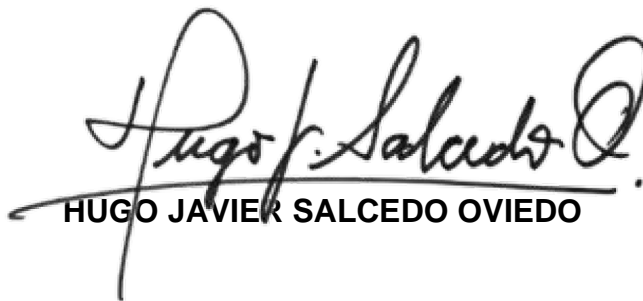
Agradecemos dar respuesta al correo de electrónico des00sltsmed@cendoj.ramajudicial.gov.co correspondiente a la Secretaría Laboral del Tribunal Superior de Medellín.

Lo resuelto se notifica por ESTADOS.

Los Magistrados.



HUGO ALEXANDER BEDOYA DIAZ



HUGO JAVIER SALCEDO OVIEDO



CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA

**EL SUSCRITO SECRETARIO DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN
- SALA LABORAL - HACE CONSTAR**

Que la presente providencia se notificó por estados N ° 186 del 31 de octubre de 2023

consultable aquí:

<https://www.ramajudicial.gov.co/web/tribunal-superior-de-medellin-sala-laboral/147>