

REPÚBLICA DE COLOMBIA



RAMA JUDICIAL

TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN

Medellín, catorce (14) de noviembre de dos mil veintitrés (2023)

La Sala Quinta de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín, integrada por los Magistrados CARLOS ALBERTO LEBRÚN MORALES (ponente), VÍCTOR HUGO ORJUELA GUERRERO y SANDRA MARÍA ROJAS MANRIQUE, cumplido el traslado de que trata el artículo 13 de la Ley 2213 de 2022, procede a dictar la sentencia que corresponde en este proceso ordinario de doble instancia instaurado por CARRIE NICOLE MONTENEGRO contra la ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES- (Radicado 05001-31-05-013-2022-00419-01).

ANTECEDENTES

Pretende la demandante se condene a Colpensiones al reconocimiento y pago de la pensión de sobrevivientes con ocasión de la muerte de su compañero permanente Víctor Alejandro Vélez Giraldo.

Como fundamento a sus pretensiones, narró que convivió con Víctor Alejandro Vélez Giraldo bajo el mismo techo, mesa y lecho entre el 3 de noviembre de 2019 y el 3 de enero de 2022; tuvieron una relación previa comprendida entre septiembre de 2016 y principios de noviembre de 2019, con características distintas, es decir, convivían pero no bajo el mismo techo; compartió todo el tiempo con su compañero permanente, principalmente los últimos 25 meses; los veían en diferentes actividades como bailes, restaurants, cine y un sin número de viajes al exterior y a las ciudades colombianas portadoras de turismo; no convivían bajo el mismo techo en los primeros 3 años de relación

y durante más de 5 años convivieron y compartieron amor ejemplar; cumple con las exigencias legales para acceder al derecho, en consideración que la exigencia de los 5 años de convivencia es para pensionados y no para afiliados como es lo pretendido.

COLPENSIONES dio respuesta oportuna al líbello oponiéndose a la prosperidad de las pretensiones. Negó el hecho referente a que le asiste el derecho a lo pretendido. De los demás dijo que no le constaban. Propuso como excepciones de fondo las que denominó inexistencia de la obligación a reconocer y pagar la pensión de sobrevivientes, prescripción, imposibilidad de condena en costas, buena fe, compensación y la innominada.

Surtido el trámite de rigor, por medio de providencia emitida el 16 de febrero de 2023, el Juzgado Trece Laboral del Circuito de Medellín ABSOLVIÓ a COLPENSIONES de todas las pretensiones formuladas en su contra por la señora CARRIE NICOLE MONTENEGRO, a quien le impuso las costas, fijándole como agencias en derecho la suma de \$580.000.

Inconforme con la decisión, el apoderado de la parte activa presenta el recurso de apelación que le fue concedido. Argumenta que existen posiciones contrarias entre las altas cortes frente al término de convivencia. Indica que la Corte Constitucional alude a 5 años de convivencia, los cuales fueron demostrados en el proceso, y que si bien al principio no fue bajo el mismo techo, si eran compañeros permanentes.

En el término pertinente, las partes presentaron sus alegaciones de segunda instancia, con argumentos semejantes a los expuestos en las etapas procesales transcurridas en primer grado.

CONSIDERACIONES

No es tema de discusión al interior del plenario que el señor Víctor Alejandro Vélez Giraldo falleció el 3 de enero de 2022 (Pág. 20 Archivo 002), dejando causado el derecho a la pensión de sobrevivientes, en razón de haber cotizado dentro de los 3 años anteriores a la muerte 148 semanas (Págs. 53-60 Archivo

15). Que Carrie Nicole Montenegro nació el 9 de enero de 1995, por lo que a la data del fallecimiento del señor Vélez Giraldo contaba con 26 años cumplidos. Tampoco se discute que Colpensiones le negó el derecho a la accionante mediante Resolución SUB 175326 del 5 de julio de 2022, con el argumento que no demostró el término de convivencia con el causante (Págs. 89-95 Archivo 015).

De cara a lo anterior, y atendiendo los argumentos de la alzada, el problema jurídico a resolver por esta Sala de Decisión se circunscribe a establecer si la solicitante acreditó en debida forma el requisito de ley de convivencia que la haga beneficiaria de la pensión de sobrevivientes perseguida en razón al óbito del afiliado Víctor Alejandro Vélez Giraldo acaecido el 3 de enero de 2022. Definida esa situación jurídica, se analizará, de ser el caso, las condiciones en las que debe ser concedida la prestación.

Pues bien, para resolver el asunto se tiene que la normatividad aplicable acorde a la teoría del hecho causante es la vigente al momento en que acaeció la contingencia asegurada por lo que al haber ocurrido el deceso el 3 de enero de 2022, debe aplicarse lo que dispone el artículo 47 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 13 de la Ley 797 de 2003 para definir el derecho a la pensión de sobrevivientes deprecada, que señala los beneficiarios de la prestación, indicando textualmente lo siguiente de cara al tema:

“a) En forma vitalicia, el cónyuge o la compañera permanente o supérstite, siempre y cuando dicho beneficiario, a la fecha del fallecimiento del causante, tenga 30 o más años de edad. En caso de que la pensión de sobrevivencia se cause por muerte del pensionado, el cónyuge o la compañera permanente supérstite, deberá acreditar que estuvo haciendo vida marital con el causante hasta su muerte y haya convivido con el fallecido no menos de cinco (5) años continuos con anterioridad a su muerte;

b) En forma temporal, el cónyuge o la compañera permanente supérstite, siempre y cuando dicho beneficiario, a la fecha del fallecimiento del causante, tenga menos de 30 años de edad, y no haya procreado hijos con este. La pensión temporal se pagará mientras el beneficiario viva y tendrá una duración máxima de 20 años. En este caso, el beneficiario deberá cotizar al sistema para obtener su propia pensión, con cargo a dicha pensión. Si tiene hijos con el causante aplicará el literal a).

... d) A falta de cónyuge, compañero o compañera permanente e hijos con derecho, serán beneficiarios los padres del causante si dependían económicamente de este."

Así, para la cónyuge o compañera permanente que pretenda ser beneficiaria de una pensión de sobrevivientes debe demostrar de manera cierta y convincente la convivencia por un espacio de 5 años con el causante, independientemente de sea un afiliado o un pensionado, en concordancia con lo definido por la SU 149 de 2021, que se opuso a la postura jurisprudencial de la H. Corte Suprema de Justicia -Sala de Casación Laboral- que determinó como verdadero alcance del literal a) del art. 13 de la Ley 797 de 2003 a la luz del precepto constitucional de favorabilidad, *in dubio pro operario*, que el tiempo de convivencia mínima de cinco (5) años, solo es exigible en caso de muerte del pensionado (Ver SL1730-2020 reiterada en SL3843-2020, SL3785-2020, SL4606-2020, SL489-2021, SL362-2021, SL1905-2021, SL2222-2021 y SL5270-2021); con el argumento de violar tal decisión directamente los principios de igualdad y sostenibilidad financiera del sistema pensional sin justificación objetiva, y no armonizar con los propósitos de la pensión de sobrevivientes ni con los del requisito de convivencia.

En tal contexto, debe brotar del acervo probatorio que existió entre Carrie Nicole Montenegro y el difunto Víctor Alejandro Vélez Giraldo una convivencia ininterrumpida y permanente de por lo menos 5 años anteriores a su muerte, entendida esta como la *"comunidad de vida, forjada en el crisol del amor responsable, la ayuda mutua, el afecto entrañable, el apoyo económico, la asistencia solidaria y el acompañamiento espiritual, que refleje el propósito de realizar un proyecto de vida de pareja responsable y estable, a la par de una convivencia real efectiva y afectiva- durante los años anteriores al fallecimiento del afiliado o del pensionado"* (Ver SL3813-2020 y SL5540-2021 que traen a colación la SL1399-2018).

Al respecto, se cuenta con la documental que pasa a enunciarse. El auxilio funerario por el fallecimiento del señor Víctor Alejandro Vélez Giraldo, le fue reconocido al señor Diego Álvaro Vélez Sierra por la entidad accionada mediante la Resolución SUB 144265 del 27 de mayo de 2022, en cuantía de

\$5.000.000, al estar inscrito en un plan exequial. De igual manera, aparecen sendas declaraciones extra juicio rendidas por los señores Cesar Augusto Giraldo Cano y Johann Aguirre Muñoz, el 24 de febrero de 2022 en la Notaría 18 del Círculo de Medellín, en las que señalaron que conocieron a la pareja Vélez Montenegro desde el 3 de noviembre de 2019 y hasta el 3 de enero de 2022, día del fallecimiento del señor Víctor Alejandro, tiempo durante el cual compartieron techo, lecho y mesa, sin que se hayan procreado hijos. En los mismos términos, realizó su declaración la demandante ante igual Notaría y en la misma data, destacándose su dicho frente a la convivencia, señalando que compartió techo, lecho y mesa con el señor Víctor Alejandro desde el 3 de noviembre de 2019.

Tales probanzas, en un primer momento, le permite a esta Sala de Decisión inducir que la pregonada calidad de compañera permanente que alega la señora Carrie Nicole Montenegro no se presentó con el causante en los términos que la norma de seguridad social exige, consistente en la existencia de vida marital y la acreditación de cinco años de convivencia continuos con anterioridad a la muerte del señor Víctor Alejandro Vélez Giraldo.

Para sustentar lo anterior, debe señalarse que la promotora de esta acción judicial allegó como prueba la testimonial de JOHANN AGUIRRE MUÑOZ, SEBASTIÁN ALZATE VALENCIA y MARY LONDOÑO CALLE, amigos de la pareja, testigos que coincidieron en advertir que los conocían desde el año 2016, tiempo a partir del cual iniciaron una relación de noviazgo con una continua visita de la accionante al causante en el apartamento que este tenía en el Municipio de Itagüí, y que a partir del mes de noviembre del año 2019, se fueron a convivir de manera permanente a una finca, bien en el Municipio de Guarne ora en el corregimiento de Santa Elena, dependiendo de la ubicación que haya referido cada uno de ellos, pero que los sitúan en permanente convivencia a partir de dicha data, sin que se puede deducir de los dos primeros que la relación como pareja con la idea de permanencia haya iniciado desde el año 2016, como lo refiere la testigo Londoño Calle.

Bajo esta óptica, lo que puede extraerse de las probanzas analizadas en todo su conjunto, es que la pareja conformada por Carrie Nicole Montenegro y Víctor

Alejandro Vélez Giraldo estaba conformada, no en desarrollo de una relación pasajera e informal, sino como una familia vista ante toda la sociedad como tal, con el ánimo de permanencia y estabilidad, pero solo con tal condición a partir del mes de noviembre de 2019 y hasta el 3 de enero de 2022, fecha de fallecimiento del causante, densidad de tiempo que a todas luces resulta completamente insuficiente para pregonar la calidad de beneficiaria de la prestación deprecada, y que si bien el vínculo estuvo vivo y actuante hasta la muerte, los 2 años y 2 meses resultan inferiores a los 5 años de convivencia exigidos por la ley, que fue el espacio temporal que los testigos dieron fe de la existencia del vínculo con voluntad de permanencia.

Bajo todas las anteriores reflexiones, esta Sala de decisión considera acertada la decisión de la *a quo* cuando no encontró adecuadamente probada la convivencia de Carrie Nicole Montenegro con Víctor Alejandro Vélez Giraldo que la hicieran beneficiaria de la pensión de sobrevivientes que pretendía, por cuanto quedó demostrado que ésta se presentó entre el año 2019 y hasta el 3 de enero de 2022 cuando ocurrió la muerte, sin que se cuente con vestigios de mayor peso que desvirtúen lo concluido, lo que deriva en el no reconocimiento de su calidad de beneficiaria de la prestación por muerte como compañera permanente del causante.

Conforme a todo lo expuesto y, en síntesis, se confirmará la decisión objeto de alzada, por no encontrarse acreditados los requisitos de ley para ser beneficiar de la pensión de sobrevivientes que deprecá. Las costas de esta instancia a cargo de la parte actora, fijándole como agencias en derecho la suma de un (1) salario mínimo legal mensual vigente.

DECISIÓN:


En mérito de lo expuesto, el Tribunal Superior de Medellín, Sala Quinta de Decisión Laboral, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la Ley, **CONFIRMA** la sentencia apelada, de fecha y procedencia indicadas.

Rdo. 05001-31-05-013-2022-00419-01

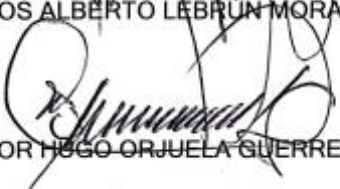
Costas de la instancia a cargo de la demandante. Como agencias en derecho se fija la suma de un (1) salario mínimo legal mensual vigente.

Notifíquese la presente decisión por EDICTO (num.3°, lit. d., art. 41 del Código Procesal del Trabajo y de la Seguridad Social en concordancia con el auto 550-2021 CSJ).

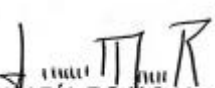
Los Magistrados,



CARLOS ALBERTO LEBRÚN MORALES



VÍCTOR HUGO ORJUELA GUERRERO



SANDRA MARÍA ROJAS MANRIQUE

Rdo. 05001-31-05-013-2022-00419-01

**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:	050010310501320220041901
Proceso:	ORDINARIO LABORAL
Demandante:	CARRIE NICOLE MONTENEGRO
Demandado:	COLPENSIONES
M. P.	CARLOS ALBERTO LEBRUN MORALES
Fecha de fallo:	14/11/2023
Decisión:	CONFIRMA

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 *ibídem*. La notificación se entenderá surtida al vencimiento del término de fijación del edicto.

Se fija hoy 15/11/2023 desde las 08:00 am. y se desfija a las 05:00 pm.

RUBÉN DARÍO LÓPEZ BURGOS

Secretario