



## SALA TERCERA DE DECISIÓN LABORAL

### AUDIENCIA DE JUZGAMIENTO

Medellín, veinticuatro de noviembre de dos mil veintitrés

#### **S21-064**

Proceso: ORDINARIO LABORAL- apelación sentencia  
Demandante: **OMAR ALONSO PELAEZ GALLEGO.**  
Demandados: **COLPENSIONES y ALMACENES ÉXITO S.A.**  
Radicado No.: 05001-31-05-008-2019-00174-01  
Tema: cálculo actuarial – semanas en mora – pensión de sobrevivientes  
Decisión: **CONFIRMA ABSOLUCIÓN**  
Link: [05001310500820190017401](https://expediente.digita.gov.co/expediente/05001310500820190017401) expediente digital

La Sala Tercera de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín, conformada por los Magistrados **MARÍA NANCY GARCÍA GARCÍA, MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO** y como ponente **ORLANDO ANTONIO GALLO ISAZA**, procede a resolver el recurso de apelación interpuesto por la parte actora en el proceso de la referencia.

El Magistrado del conocimiento, doctor **ORLANDO ANTONIO GALLO ISAZA**, en acatamiento de lo previsto en el artículo 13 de la Ley 2213 de 2022, sometió a consideración de los restantes integrantes el proyecto aprobado en Sala virtual mediante **ACTA 39** de discusión, que se adopta como sentencia, en los siguientes términos:

#### **1. SÍNTESIS FÁCTICA y ANTECEDENTES**

##### **1.1. LO PRETENDIDO**

Pretende el demandante el reconocimiento de la PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES causada por el deceso de su cónyuge, señora Mercedes Correa Trujillo, hecho ocurrido el 7 de junio de 1992, junto con las mesadas adicionales de junio y diciembre, los intereses moratorios regulados en el art. 141 de la Ley 100 de 1993 y/o la indexación de las condenas, y las costas del proceso.

Considera que la causante dejó acreditado el requisito de densidad exigido en el Decreto 758 de 1990, es decir, 150 semanas cotizadas en los 6 años anteriores al deceso, teniendo en cuenta que Colpensiones no recaudó la cartera morosa, ni requirió a Almacenes Éxito, para que se

pusiera al día con los aportes adeudados. De no ser así, subsidiariamente, solicita que se declare que entre su cónyuge y Almacenes Éxito, existió un contrato de trabajo el cual inicio el 2 de noviembre de 1988 y terminó el 7 de junio de 1992 y que, como consecuencia de ello, se condene al empleador a pagar los aportes a pensión a Colpensiones en el tiempo que omitió cotizar, siendo tales los siguientes:

1. Del 16 de noviembre al 27 de noviembre de 1988, para un total de 12 días que son **1.71** semanas laboradas.
2. Del 27 de diciembre al 31 de diciembre de 1988, para un total de 5 días, correspondientes a **0.71** semanas cotizadas.
3. Enero y febrero de 1989, para un total de **8.58** semanas.
4. 27 días de marzo de 1989, ósea **3.85** semanas.
5. Del 16 al 31 de mayo de 1989, que son 16 días correspondientes a **2.28** semanas.
6. Junio, julio, agosto y septiembre de 1989, equivalentes a **17.16** semanas.

Como *pretensión subsidiaria segunda* solicita que se declare que la causante, bajo el principio de equidad y teniendo en cuenta que cotizó un total de 149 semanas dentro de los 6 años anteriores a su deceso, dejó causado el derecho a la pensión de sobrevivientes de conformidad con el Decreto 758 de 1990. Consecuencialmente se ordene el pago de dicha prestación.

## **1.2. PARA FUNDAMENTAR SUS PRETENSIONES, EXPUSO LOS SIGUIENTES HECHOS:**

- ✓ Que el 2 de enero de 1989 formó una unión marital de hecho con la señora Mercedes Correa Trujillo, con quien luego contrajo matrimonio el 16 de agosto de 1990, conviviendo por de manera ininterrumpida por espacio de 3 años y 5 meses, hasta el momento del deceso de aquella, que acaeció el día 7 de junio de 1992.
- ✓ Que de dicha unión no se procrearon hijos.
- ✓ Que dependía económicamente de su cónyuge.
- ✓ Que el 9 de octubre de 1992 solicitó el reconocimiento y pago de la pensión de sobrevivientes, petición resuelta de manera negativa a través de la Resolución 3352 de 1993 al indicar que la asegurado cotizó 148 semanas de las 150 requeridas dentro de los 6 años anteriores a su muerte, razón por la cual le fue otorgada la indemnización sustitutiva por un valor de \$782.280.
- ✓ Que el 21 de julio de 2016 nuevamente elevó la misma reclamación, obteniendo igual información, esta vez plasmada en la Resolución GNR 280107 el 21 de septiembre de 2021.
- ✓ Que su cónyuge laboró al servicio de Almacenes Éxito desde octubre de 1988 hasta el 7 de junio de 1992, tiempo con el cual cumpliría más de 150 semanas cotizadas dentro de los 6 años anteriores al deceso.

- ✓ Que el 13 de septiembre de 2017 solicitó a dicho empleador el certificado laboral por todo el tiempo trabajado por la afiliada fallecida, obteniendo respuesta el día 9 de octubre de la misma anualidad, certificando como extremos temporales el 11 de octubre de 1989 y el 7 de junio de 1992, oportunidad en la cual Almacenes Éxito afirmó que durante este tiempo realizó las correspondientes cotizaciones al ISS, con el patronal 02016101512.
- ✓ Que inconforme con lo anterior, nuevamente le solicitó a tal empleador información respecto del tiempo de servicios en el año 1988. Contestó que en los registros NO reposa constancia de ello.
- ✓ Que tales datos no son coincidentes con la historia laboral de la causante, donde se aprecian aportes con Almacenes Éxito desde el 2 de noviembre de 1988, registro que por demás contiene varias inconsistencias, cuya sumatoria asciende a 34.29 semanas en mora, al desconocerse la continuidad de la labor ejercida por la causante, siendo omitidos aquellos ciclos enunciados en el líbello genitor.
- ✓ Que los tiempos en mora (34.29), sumados a los períodos reconocidas por la entidad (149), generan un total de 183.29 semanas cotizadas en toda la vida laboral de la causante, es decir, entre el 2 de noviembre de 1988 y el 7 de junio de 1992.
- ✓ Que con la expedición de las resoluciones aludidas, se encuentra agotada la reclamación administrativa.

### 1.3. CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA

Controvirtieron las accionadas el derecho pretendido. Inicialmente se pronunció COLPENSIONES indicando frente a los hechos que eran ciertos los relacionados con el deceso de la afiliada, la solicitud de la pensión de sobrevivientes, la respuesta negativa el contenido de las resoluciones a través de las cuales se resolvió negativamente la petición y el reconocimiento de la indemnización sustitutiva. Las restantes afirmaciones NO le constan y añade que el reclamante, señor Omar Peláez, para la época de los hechos reportaba cotizaciones al régimen pensional a través de su empleador Almacenes Éxito (desde agosto de 1988 hasta marzo de 1996 cuando se trasladó al RAIS) por lo que no dependía económicamente de su cónyuge. Almacenes igualmente explica que a la fecha del deceso de la señora Mercedes Correa Trujillo, 7 de junio de 1992, la norma aplicable era el Decreto 758 de 1990, que exigía una densidad NO acreditada al contar con 148 semanas, de ahí que aunque no estuviese en discusión la calidad de beneficiario del demandante, si lo estaba la densidad necesaria para acceder a la pensión deprecada, especialmente en atención al contenido de los certificados

laborales, según los cuales la relación laboral únicamente pervivió entre el 11 de octubre de 1989 y el 7 de junio de 1992, sin demostrarse que el vínculo surgió en fecha anterior.

Por su parte, ALMACENES ÉXITO S.A. manifestó que NO existían sustentos jurídicos, fácticos o probatorios para declarar que existió una mora. Aclaró que la causante tuvo varios contratos de trabajo, autónomos e independientes, así:

Cuatro contratos a término fijo inferior a un año:

- ✓ El primero del 12 de noviembre de 1988 y duró 14 días.
- ✓ El segundo inició el 24 de diciembre de 1988 y duro 28 días.
- ✓ El tercero que data del 8 de abril de 1989 y perduró 14 días.
- ✓ El cuarto es del 13 de mayo de 1989 y duró 5 días.

El quinto a término indefinido desde el 11 de octubre de 1989 hasta el 7 de junio de 1992.

Conforme a lo anterior, adujo que afilió y pagó oportunamente los aportes por los riesgos de invalidez, vejez y muerte al extinto ISS, siendo esta entidad la que debía registrar en sus sistemas, los aportes que realizaban los empleadores a favor de los trabajadores afiliados.

#### **1.4. DECISIÓN PRIMERA INSTANCIA**

Mediante sentencia proferida el 21 de octubre de 2020, el Juzgado Octavo Laboral del Circuito de Medellín, ABSOLVIÓ a Colpensiones y Almacenes Éxito S.A. de todas las pretensiones formuladas en su contra por el accionante, a quien condenó en costas, fijando como agencias en derecho la suma de \$877.803, en favor de las demandadas, en un 50% para cada una de ellas.

En el término oportuno la parte demandante interpuso y sustentó recurso de apelación.

### **2. ARGUMENTOS**

#### **2.1. DE LA JUEZ PARA DECIDIR**

Adujo que, con las pruebas aportadas al proceso, no se logró acreditar que la causante estuviera vinculada a Almacenes Éxito en tiempos diferentes a los reportados al RPM, tampoco evidenció que la afiliada hubiese cotizado más de 148 semanas al sistema, razón por la cual, al NO satisfacer número mínimo de semanas requeridas por el Decreto 758 de 1990 (150 en los seis años inmediatamente anteriores o 300 en toda la vida laboral), negó el reconocimiento de la prestación económica solicitada.

Añadió que únicamente 138 semanas fueron aportadas dentro de los últimos 6 años anteriores al fallecimiento de la causante, información coincidente con lo aducido por Colpensiones.

## **2.2. RECURSO DE APELACIÓN PARTE ACTORA**

Considera que se logró probar que los extremos laborales de la señora Mercedes Correa Trujillo con Almacenes Éxito, sí fueron desde octubre del año 1988 hasta el 7 de junio del año 1992, conforme la confesión de la representante legal en el interrogatorio absuelto cuando señaló que suscribieron varios contratos, diferentes a los reportados en la historia laboral, siendo los primeros cuatro a término fijo.

Añade que a voces de dicha representante, el primer contrato inició el 12 de noviembre de 1988, por un término de 14 días, diferente a la literalidad del contrato; sin embargo, en la historia laboral se cotizó hasta el 15 de noviembre del 1988, denotándose la ausencia de algunos unos días, ya que los aportes habrían de culminar el 25 de noviembre del mismo año, y aunque Almacenes Éxito únicamente anexó parte de los contratos, insiste que en el interrogatorio la representante confesó tiempos distintos a los que se reflejaban en la historia laboral, concluyendo así que faltaban semanas de cotización.

En este orden de ideas, en el segundo contrato ocurrió algo similar, pues este inicio el 24 de diciembre de 1988, por un término de 28 días, es decir terminaba el 20 de enero de 1989, de acuerdo con lo relatado por la representante legal.

Recordó que de acuerdo al artículo 53 de la Constitución Política, debe primar la realidad sobre las formas y la realidad de la relación laboral, fue superior a lo que el empleador acreditó con los contratos, empero con el interrogatorio se saneó tal situación y se logró evidenciar que sí fue superior a lo certificado por tal entidad, cumpliendo con la carga probatoria.

Según lo dicho, solicitó que tome en cuenta la confesión de la representante legal, frente a los diferentes tiempos, siendo estos, distintos a los esbozados en la contestación de la demanda y con estos tiempos, incurrió la accionada en mora u omisión, pero sobrepasa las 150 semanas exigidas por los artículos 5 y 25 del Decreto 758 de 1990, debiendo ser acogidas las pretensiones de la demanda toda vez que la relación laboral entre la causante y el empleador convocado a juicio, inició desde octubre de 1988 y culminó el 7 de junio de 1992.

Por otro lado, reseñó las semanas confesadas por la representante legal de Almacenes Éxito de la siguiente manera:

1. Desde 12 de noviembre de 1988, hasta el 25 de noviembre del 1988 (2 semanas adicionales)
2. Desde el 24 de diciembre de 1988, al ser por 28 días, terminaría el 20 de enero de 1989 (4 semanas adicionales)
3. Desde el 8 de abril de 1989, por un término de 14 días, culminando el 21 de abril del mismo año (2 semanas adicionales)
4. Desde el 13 de mayo de 1989, por un término de 5 días, culminando el 17 de mayo del mismo año (0.71 semanas adicionales)

Sumadas las semanas ya aludidas, más las semanas reflejadas en la historia laboral, se tendría un total de 157.71 semanas cotizadas, cumpliendo con los requisitos del decreto ya citado.

## **2.3. ALEGATOS**

### **2.3.1. ALMACENES ÉXITO**

Expresamente indicó que:

“(…) quedó acreditado que la sociedad que represento cumplió con su carga probatoria, al demostrar que se pagaron la totalidad de los aportes al sistema de pensiones de la señora MERCEDES CORREA TRUJILLO, durante las vinculaciones laborales que tuvo con ALMACENES ÉXITO S.A.

En efecto, mediante la prueba documental se acreditó que la señora MERCEDES CORREA TRUJILLO tuvo varios contratos de trabajo, autónomos e independientes con ALMACENES ÉXITO S.A., así:

El primero, a término fijo menor de un año, que inició el 12 de noviembre de 1988 y tuvo una duración de 14 días.

El segundo, a término fijo menor de un año, que inició el 24 de diciembre de 1988 y tuvo una duración de 28 días.

El tercero, a término fijo menor de un año, que inició el 8 de abril de 1989 y tuvo una duración de 14 días.

El cuarto, a término fijo menor de un año, que inició el 13 de mayo de 1989 y tuvo una duración de 5 días.

El quinto, a término indefinido que inició el 11 de octubre de 1989 y finalizó el 7 de junio de 1992.

Que durante la vigencia de dichos contratos se afilió al sistema de pensiones y se pagaron los aportes correspondientes, siendo subrogada mi representa de las prestaciones económicas y asistenciales que otorga el sistema.

Era obligación del ISS, hoy COLPENSIONES, conservar los archivos sobre cotizaciones, porque para las fechas en que se surtieron las relaciones de trabajo, el Instituto de Seguros Sociales (ISS) presentaba una cuenta única y global de cobro mensual, por todos los trabajadores que tenía asegurados el empleador y por todos los riesgos que cubría dicho instituto, por lo cual en la contabilidad no existe un dato individualizado sobre los pagos realizados por la señora MERCEDES CORREA TRUJILLO. Era el ISS el que debía registrar en sus sistemas los aportes que realizaban los empleadores por los trabajadores afiliados.

El a-quo al realizar el análisis de las pruebas, concluyó de manera acertada que mi representada cumplió con sus obligaciones frente a la señora MERCEDES CORREA TRUJILLO y que las vinculaciones laborales tuvieron vigencia en los lapsos indicados por ALMACENES ÉXITO”.

En los términos expuesto solicita que sea confirmada la sentencia de primera instancia.

### **2.3.2. ALEGATOS PRESENTADOS POR COLPENSIONES.**

En similar sentido a su homólogo, considera que la decisión debe ser confirmada. Destaca que la señora Mercedes Correa Trujillo falleció el 7 de junio de 1992, por lo que el actor solicitó el pago de la pensión de sobrevivientes, negada en el año 1993 por cuanto la afiliada fallecida únicamente contaba con 148 semanas cotizadas, postura replicada en el año 2016 cuando el demandante nuevamente elevó la misma solicitud. Precisa:

No entra en discusión la calidad de beneficiario que ostenta el demandante pero si las semanas cotizadas al sistema necesarias para acceder a la prestación, por lo que respaldado en las historias laborales de su cónyuge pretende controvertir los certificados laborales emitidos por ALMACENES ÉXITO, con el fin de demostrar una omisión o mora del empleador en el pago de los aportes a pensión, pues considera la relación laboral de su cónyuge se dio con anterioridad a la certificada debiendo la entidad reconocer 34.29 semanas comprendidas entre los periodos del 02 de noviembre de 1988 al 07 de junio de 1992, para que sea dicha entidad o en su defecto COLPENSIONES por no ejercer las acciones de cobro pertinentes; quienes respondan por dicho tiempo con el cual tendría las semanas necesarias y un poco más para Se tiene entonces de lo anterior y conforme los hechos que se narran en la demanda objeto de discusión, que al demandante ya le fue estudiado su derecho al reconocimiento y pago de la pensión de sobrevivientes el cual fue negado al encontrar que no cumple con la densidad de semanas necesarias establecidas en el decreto 758 de 1990, razón por la cual se procedió por la entidad a reconocer la indemnización sustitutiva de la pensión de sobrevivientes; así mismo la codemandada cuenta con los certificados laborales y el contrato laboral de la afiliada que dan cuenta de que la relación laboral inicio el 11 de octubre de 1989 y perduro hasta el 07 de junio de 1992, así como los pagos a seguridad social correspondientes a dicho periodo, sin que al fecha se haya demostrado que tal relación laboral haya sido anterior a dicha fecha como lo sostiene el demandante , por lo que se deja a la espera de lo que se logre demostrar en el debate probatorio, para determinar la procedencia o no de lo solicitado por la parte demandante acceder a la pensión de sobrevivientes estipulada en el decreto 758 de 1990. Como se evidencio en primera instancia no logro acreditar el derecho.

### **3. DETERMINACIÓN DEL PROBLEMA JURÍDICO EN ESTA INSTANCIA**

Consiste en determinar si existió una inconsistencia en la totalización de las semanas laboradas por la causante, de cara a las reportadas por parte de su empleador sociedad Almacenes Éxito S.A., con el fin de completar las 150 semanas exigidas en los artículos 6 y 25 del Decreto 758 de

1990, para efectos de establecer si la señora Mercedes Correa Trujillo dejó causada la pensión de sobrevivientes que hoy reclama el cónyuge supérstite.

En caso afirmativo, se estudiará si el señor Omar Alonso Peláez acreditó la condición de beneficiario, a partir de cuándo es procedente su reconocimiento, y si es factible conceder los intereses moratorios es los términos regulados en el art. 141 de la Ley 100 de 1993 o subsidiariamente la indexación de las condenas.

#### 4. CONSIDERACIONES

Pretende el accionante obtener el reconocimiento de la pensión de sobrevivientes causada por el deceso de su cónyuge, petición resuelta de manera desfavorable en el trámite administrativo donde se estableció que la afiliada fallecida NO contaba con la densidad exigida por la normatividad vigente. NO obstante, de cara a los extremos temporales que refiere en el líbello genitor, contabilizados de manera ininterrumpida, el demandante considera que se están dejando de totalizar 34.29 semanas a favor de la afiliada fallecida. Similar tesis sostiene en el recurso de alzada, esta vez partiendo de lo que califica como una confesión de la representante legal al absolver interrogatorio de parte, sostiene que se aceptó un extremo inicial diferente al reflejado en la historia laboral tornándose superior la densidad a totalizar de cara a la mora del empleador. Analicemos todos estos puntos.

La señora MERCEDES CORREA TRUJILLO, conforme se refleja en el Registro Civil de Defunción (fl. 19 archivo 01), falleció el 7 de junio de 1992 producto de un accidente de tránsito a sus 27 años. La normatividad vigente para la época era el Decreto 758 de 1990, cuyos artículo 25 es del siguiente tenor:

**ARTÍCULO 25. PENSION DE SOBREVIVIENTES POR MUERTE POR RIESGO COMUN.** Cuando la muerte del asegurado sea de origen no profesional, habrá derecho a pensión de sobrevivientes en los siguientes casos:

a) Cuando a la fecha del fallecimiento, el asegurado haya reunido el número y densidad de cotizaciones que se exigen para adquirir el derecho a la pensión de invalidez por riesgo común y, b) Cuando el asegurado fallecido estuviere disfrutando o tenga causado el derecho a la pensión de invalidez o de vejez según el presente Reglamento.

A su turno, el artículo 6 establece como requisitos para acceder a la pensión de invalidez de origen común, los siguientes:



b) Haber cotizado para el Seguro de Invalidez, Vejez y Muerte, ciento cincuenta (150) semanas dentro de los seis (6) años anteriores a la fecha del estado de invalidez, o trescientas (300) semanas, en cualquier época, con anterioridad al estado de invalidez.

Conforme se desprende de las Resoluciones N° 003352 de 1993 y la GNR280107 de 2016 (fl.21 y 24, archivo 1, expediente digital), el otrora INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES negó la pensión de sobrevivientes al señor Omar Alonso Peláez Gallego bajo el argumento que su cónyuge no había dejado cotizado el número de semanas exigido por el decreto citado, toda vez que en toda la vida laboral había cotizado 148 semanas, de las 150 semanas requeridas.

La norma también permite que la causante acredite 300 en cualquier época, pero lejos se encuentra de alcanzarlas, toda vez que conforme la historia laboral, su primer aporte al sistema **data del año 1988**, como más adelante se verá, y al fallecer en el año 1992, lógico es concluir que todos los aportes realizados lo fueron en los seis años inmediatamente anteriores al deceso. En tal sentido NO logra comprender esta Magistratura los cálculos de la juez al aclarar que en tal lapso, aquella contaba con 138 semanas.

Cosa muy diferente es que, en respuesta a un derecho de petición, concretamente el 9 de octubre de 2017 (fl. 29 archivo 01), Almacenes Éxito reconociera unos extremos temporales en los que matemáticamente se contabilizan 971 días o 138, 71 semanas.



Almacenes Éxito S.A. Carrera 48 No. 32B sur - 139. A.A. 3479 Envigado, Colombia  
Teléfono: (4) 3396565 Fax: (4) 3314792, e-mail: grupoexito@grupo-exito.com  
www.grupoexito.com.co Nit: 890.900.608-9  
Informa un fraude o conducta inapropiada a la Línea 018000 52 25 26 o correo etica@grupo-exito.c

Envigado, 09 de octubre de 2017

Señor  
OMAR ALONSO PELAEZ GALLEG0  
Calle 49 B # 64 C- 35  
Edificio Brasilia 3 Oficina 113  
Medellín

**311302-00802**

En atención a su solicitud en condición de cónyuge sobreviviente de la señora, MARA MERCEDES CORREA TRUJILLO C.C. 43.510.546, en donde solicita certificado del tiempo laborado, copias de contratos liquidación colillas de pago y certificar a quien se le pagó la liquidación definitiva y a qué fondo se le consignaron las cesantías, lo anterior con el fin de corregir unas inconsistencias que según usted se presentan en la historia laboral de la mencionada señora; al respecto me permito indicarle lo siguiente:

Al consultar nuestros registros y archivos de personal encontramos que la señora MARIA MERCEDES CORREA TRUJILLO C.C. 43.510.546; laboró al servicio de esta empresa comercial por el tiempo comprendido entre el 11 de octubre de 1989 al 07 de junio de 1992.

Durante todo el tiempo en el que estuvo vigente la relación laboral fue afiliada y se efectuaron en debida y oportuna forma los aportes correspondientes al Sistema de Seguridad Social al ISS hoy COLPENSIONES, con el No Patronal 02016101512.

Sin embargo, tales datos NO resultan coincidentes ni con lo reflejado en la historia laboral, ni con lo expuesto en la contestación, ni con los contratos allegados.

Destáquese que en la certificación anunciada, el empleador sostiene que la relación comenzó el **11 de octubre de 1989**. Sin embargo, aquella data sólo refleja el día en que la causante y Almacenes Éxito suscribieron un contrato a término indefinido, que en efecto culminó con el deceso de la trabajadora. Sobre ese lapso no hay discusión. El problema surge es porque con antelación existieron otros contratos a término fijo.

Ello logra explicar porque en el registro que expide Colpensiones (fl. 36 archivo 01), se refleja como primera cotización al sistema el **día 2 de noviembre de 1988**:

[1]Identificación Aportante	[2]Nombre o Razón Social	[3]Desde	[4]Hasta	[5]Último Salario	[6]Semanas	[7]Lic	[8]Sim	[9]Total
2016101512	ALMACEN EXITO	02/11/1988	15/11/1988	\$30.150	2,00	0,00	0,00	2,00
2016101512	ALMACEN EXITO	28/11/1988	26/12/1988	\$30.150	4,14	0,00	0,00	4,14
2016101512	ALMACEN EXITO	28/03/1989	10/04/1989	\$39.310	2,00	0,00	0,00	2,00
2016101512	ALMACEN EXITO	08/05/1989	15/05/1989	\$39.310	1,14	0,00	0,00	1,14
2016101512	ALMACEN EXITO	11/10/1989	30/12/1991	\$89.070	115,86	0,00	0,00	115,86
2026112317	ALMACENES EXITO S A	30/12/1991	11/06/1992	\$99.630	23,57	0,00	0,14	23,43
[10] TOTAL SEMANAS COTIZADAS:								148,57
[11] SEMANAS COTIZADAS CON TARIFA DE ALTO RIESGO(INCLUIDAS EN EL CAMPO 10 "TOTAL SEMANAS COTIZADAS"):								0,00

Nótese además como en las primeras cuatro casillas se aprecian **aportes interrumpidos**, así:

- Del 2 al 15 de noviembre de 1988.
- Del 28 de noviembre al 26 de diciembre de 1988.
- Del 28 de marzo al 10 de abril de 1989.
- Del 9 al 15 de mayo de 1989.

Surgen un primer interrogante ¿pervivió una relación laboral entre la causante y su empleador entre una y otra interrupción, configurándose una mora<sup>1</sup>?

La interpretación del recurrente, por lo menos la plasmada en el líbello genitor, responde a tal interrogante bajo la apreciación que el vínculo fue permanente e ininterrumpido, y que

<sup>1</sup> Cuando se acredita la existencia de una **mora real**, dichos ciclos, para todos los efectos, se han de totalizar en la Historia Laboral, toda vez que ésta Magistratura comparte la tesis según la cual, como lo ha determinado la Corte Suprema de Justicia, quien es el llamado a responder por la prestación es el Fondo de Pensiones, pues la ley lo dotó con facultades legales y mecanismos coactivos para ejercer las acciones de cobro en caso de mora por parte de un empleador. Por tanto, si dicha entidad no hizo uso de los mismos o lo hizo tardíamente, NO puede alegar su propia negligencia para escudarse del reconocimiento de prestaciones alegando la omisión en el pago de aportes, y la consecuencia a dicha negligencia, tampoco puede ser que el afiliado pierda el derecho a su pensión. Véase para el efecto la sentencia hito del 22 de julio de 2008, Radicación 34270, M.P. Eduardo López Villegas. Posición que aún hoy se refleja en la SL 2074-2020, SL 51513-2020, SL 5665-2021 y SL089-2023

consecuencialmente el lapso entre una y otra interrupción corresponde a aportes en mora. Es por ello que al impetrar esta acción, concretamente en el numeral diecisiete del acápite de hechos, señaló que debían totalizarse 34.29 semanas, correspondientes a los días entre una y otra interrupción. Mal reseñados (pues omite abril), refiere que existe MORA en los siguientes lapsos:

- ✓ Del 16 de noviembre al 27 de noviembre de 1988
- ✓ Del 27 de diciembre de 1988 al 27 de marzo de 1989.
- ✓ Del 16 de mayo a septiembre de 1989

Sin embargo, dicha apreciación NO encuentra ningún respaldo probatorio.

Adviértase en este punto como el demandante al absolver interrogatorio de parte, y quien para entonces laborase en el mismo grupo económico que lo hacía su cónyuge (folio 151), sostuvo que Mercedes Correa Trujillo empezó a trabajar en el ÉXITO en octubre de 1988 y expresó que ella tenía contratos a término fijo, se le renovaba, a veces cada 15 días o al mes, y luego se *acababan*. Claramente acepta que la relación laboral de su esposa con el empleador convocado a juicio **NO fue ininterrumpida**.

Pero la prueba más relevante, sin duda, se aprecia a folio 40, oportunidad en la que el otrora ISS, en la denominada historia laboral tipo CAN (o tradicional), relaciona las novedades registradas de ingreso y retiro entre uno y otro contrato, lo que incluso guarda sintonía con la tesis del actor al absolver interrogatorio, y que a su vez derruye la existencia de una mora, toda vez que realmente entre uno y otro contrato se reportó un ingreso y un retiro, así:

2017\_4191655 - GN0367016691793

RELACIÓN DE NOVEDADES REGISTRADAS															
Número Aportante:		02016101512	P	13	ALMACEN EXITO										
Afiliación	Novedad	Fecha	Día	Salario	T.A.	Seguros	Nnc	Aud	E	Inc	Dec	Fte	Anti		
000943510546	Ingreso	1988/11/02	0	\$ 30.150	1	P.S.R		22			1	4			
000943510546	Retiro	1988/11/15	14	\$ 30.150	1	P.S.R		0							
000943510546	Ingreso	1988/11/28	28	\$ 30.150	1	P.S.R		0							
000943510546	Retiro	1988/12/26	28	\$ 30.150	1	P.S.R		0							
000943510546	Ingreso	1989/03/28	7	\$ 39.310	1	P.S.R		0							
000943510546	Retiro	1989/04/10	7	\$ 39.310	1	P.S.R		0							
000943510546	Ingreso	1989/05/08	7	\$ 39.310	1	P.S.R		0							
000943510546	Retiro	1989/05/15	7	\$ 39.310	1	P.S.R		0							
000943510546	Ingreso	1989/10/11	21	\$ 47.370	1	P.S.R		0							
000943510546	Cambio de Salario	1990/01/01	28	\$ 54.630	1	P.S.R		0							
000943510546	Cambio de Salario	1990/08/01	35	\$ 70.260	1	P.S.R		0							
000943510546	Cambio de Salario	1991/08/01	35	\$ 89.070	1	P.S.R		0							
000943510546	Retiro	1991/12/30	0	\$ 89.070	1	P.S.R		0							
Número Aportante:		02026112317	P	13	ALMACENES EXITO S A										
Afiliación	Novedad	Fecha	Día	Salario	T.A.	Seguros	Nnc	Aud	E	Inc	Dec	Fte	Anti		
000943510546	Ingreso	1991/12/30	35	\$ 89.070	1	P.S.R		0							
000943510546	Cambio de Salario	1992/03/01	28	\$ 99.630	1	P.S.R		0							
000943510546	Retiro	1992/06/11	14	\$ 99.630	1	P.S.R		0							
PERIODOS PAGADOS POR APORTANTE															
Número Aportante	Razón Social		Desde	Hasta	Días	Licencia	Simultaneas		Neto						
02016101512	ALMACEN EXITO		1988/11/02	1988/11/15	14	0	0		14						
02016101512	ALMACEN EXITO		1988/11/28	1988/12/26	29	0	0		29						
02016101512	ALMACEN EXITO		1989/03/28	1989/04/10	14	0	0		14						
02016101512	ALMACEN EXITO		1989/05/08	1989/05/15	8	0	0		8						
02016101512	ALMACEN EXITO		1989/10/11	1991/12/30	811	0	0		811						
02026112317	ALMACENES EXITO S A		1991/12/30	1992/06/11	165	0	1		164						
TOTAL DÍAS COTIZADOS:						1,041	0		1		1,040				
TOTAL SEMANAS:											148.5714				

No obstante, también se analizaron los contratos firmados entre la causante y Almacenes Éxito (fl. 247, 248, 249, 250 y 251, archivo 1, expediente digital) **a término fijo menor a un año**, obteniendo los siguientes resultados:

CONTRATOS LABORALES CON ALMACENES ÉXITO		
1	Desde el 31/10/1988 hasta el 13/11/1988	14 días
2	Desde el 28/11/1988 hasta el 25/12/1988	28 días
3	Desde el 27/03/1989 hasta el 09/04/1989	14 días
4	Desde el 09/05/1989 hasta el 13/05/1989	5 días
5	Desde el 11/10/1989 hasta el 07/06/1992	971 días
	TOTAL	1,032 días

Conforme a lo expuesto y de acuerdo con los diferentes contratos laborales firmados por la *cujus*, se logró evidenciar que a la fecha del fallecimiento contaba con tan solo 1,032 días trabajados, equivalentes a 147,42 semanas, insuficientes para dejar causada la pensión de sobrevivientes que reclama el actor.

Ahora, NO pasa inadvertido a la Sala aquella pequeña inconsistencia dado que el primer contrato fue firmado el 31 de octubre y en la historia laboral sólo se aprecian aportes desde el 2 de noviembre. Empero, en gracia de discusión, la inclusión de esos dos días, es decir, 31 de octubre de 1988 y 1 de noviembre de 1988, NINGUNA diferencia generarían, dado casi dos semanas, es lo que separa al actor del disfrute de la pensión deprecada, claro está, teniendo en cuenta que en la historia laboral se aprecia 148.57 semanas, densidad superior a la que reflejan los aludidos contratos.

Ello se debe a que el reporte de la última novedad de retiro, se registró el 11 de junio de 1992, cuando la señora Mercedes Correa realmente había fallecido desde el día 7 de ese mes y año, contexto bajo el cual habrían de restársele 4 días al total que indica Colpensiones.

Ahora, menciona el recurrente que los contratos que reposan en el plenario NO constituyen la totalidad de ellos. Sin embargo, ello NO pasa de ser una simple afirmación sin respaldo probatorio. Tampoco podría la Sala, basada en una especulación, fincar una condena.

Otro aspecto que llama la atención del recurrente, se centra en las palabras de la representante legal. Aquella tenía 3 años para la época de los hechos debatidos, y si bien ello por sí sólo, NO le

impide instruirse en la manera que lo estipula el Código General del Proceso para efectos de ilustrar a la audiencia, lo cierto es que sus expresiones, ajustadas o no a la realidad, lejos están de derruir los hallazgos de la prueba documental. Si ha de sopesarse o ponderarse dos medios probatorios, habrá de preferirse aquel que genere mayor certeza al despacho, NO así el que se acople más a los intereses del recurrente, desconociendo lo que con claridad refleja el plenario.

Tal precisión cobra relevancia por cuanto la representante legal de Almacenes Éxito erró al enlistar las fechas en las cuáles iniciaban los contratos ya aludidos. *Verbi gratia*, señaló que el primero inició el 12 de noviembre de 1988 y tuvo una duración de 14 días. Aprovecha el recurrente ese dato para indicar que, mínimamente, habría de visualizarse cotizaciones hasta el día 25 de ese mes y año, lo que no se refleja en la historia laboral. Aritméticamente ello es cierto, sin embargo, la parte actora parece desconocer lo que con claridad se desprende no sólo de los múltiples contratos de trabajo sino además las novedades que contiene la misma historia laboral, medios documentales que evidencian como la representante legal de Almacenes Éxito simplemente se confundió en cada fecha de cada contrato, señalando la de finalización con la de inicio, dado que en cada una de sus intervenciones se replica esta situación. Por ello no puede ser acogidas las totalizaciones que reseña en el recurso de alzada.

En todo caso, aun teniéndolo como una confesión de parte, habría de darse prevalencia, como se dijo, a los hallazgos que se desprenden de otros medios de prueba.

En conclusión, la afiliada fallecida efectivamente no alcanzó a completar 150 semanas cotizadas en los últimos 6 años anteriores a su deceso, requeridas en el Decreto 758 de 1990, tampoco se aprecia la existencia de una mora real por parte del empleador Almacenes Éxito S.A., de ahí que esta Magistratura NO cuente con alternativa diferente a la de confirmar la decisión objeto del recurso de alzada, a través de la cual se negó la pensión de sobrevivientes deprecada por el cónyuge supérstite.

Se condenará en costas en esta instancia a la parte actora por no haber tenido éxito en el recurso, fijándose como agencias en derecho la suma de \$100.000 dividido a prorrata entre cada una de las entidades demandadas.

#### **4 DECISIÓN DEL TRIBUNAL**

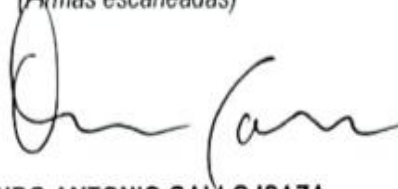
Por lo expuesto, el Tribunal Superior de Medellín, Sala Tercera de Decisión Laboral, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley, **DECIDE**

**PRIMERO: CONFIRMA** la sentencia proferida el 21 de octubre de 2020 por el Juzgado Octavo Laboral del Circuito de Medellín dentro del proceso ordinario laboral promovido por el señor **OMAR ALONSO PELAEZ GALLEG0** identificado con la cédula de ciudadanía Nro. 71.653.832, contra **COLPENSIONES y ALMACENES ÉXITO S.A.**, conforme lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

**SEGUNDO:** costas en esta instancia a cargo de la parte actora. Se fija como agencias en derecho la suma de \$100.000 dividido a prorrata entre cada una de las entidades demandadas.

Lo anterior se notificará por **EDICTO** que se fijará por la Secretaría por el término de un día.

Los Magistrados  
(Firmas escaneadas)



ORLANDO ANTONIO GALLO ISAZA



MARIA NANCY GARCIA GARCIA



MARTHA TERESA FLOREZ SAMUDIO

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:

Proceso:	ORDINARIO LABORAL- apelación sentencia
Demandante:	<b>OMAR ALONSO PELAEZ GALLEGO.</b>
Demandados:	<b>COLPENSIONES y ALMACENES ÉXITO S.A.</b>
Radicado No.:	05001-31-05-008-2019-00174-01
Decisión:	<b>CONFIRMA ABSOLUCIÓN</b>
Fecha de la sentencia:	<b>24/11/2023</b>

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, 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 27/11/2023 desde las 08:00 am. y se desfija a las 05:00 pm.

**RUBÉN DARÍO LÓPEZ BURGOS**  
Secretario