



República de Colombia



Sala Quinta de Decisión Laboral

LUZ PATRICIA QUINTERO CALLE
Magistrada Ponente

REFERENCIA: PROCESO ORDINARIO LABORAL – **SENTENCIA**
RADICACIÓN. 05 001 31 05 **008 2013 01703 01**
DEMANDANTE: MARÍA ELENA RODRÍGUEZ GIRALDO
DEMANDADA: FRONTINO GOLD MINES LIMITED hoy liquidada
LITIS FIDUCIARIA DE OCCIDENTE SA en calidad de vocera y
CONSORTE administradora del PATRIMONIO AUTÓNOMO DE ZANDOR
NECESARIO CAPITAL
LITIS ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES –
CONSORTE COLPENSIONES
FACULTATIVA

Medellín, veintiséis (26) de febrero de dos mil veinticuatro (2024).

En la fecha, en cumplimiento de lo dispuesto en el art. 13 de la Ley 2213 de 2022, se reunió la Sala Quinta de Decisión Laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Medellín, integrada por los Magistrados SANDRA MARÍA ROJAS MANRIQUE, DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN y LUZ PATRICIA QUINTERO CALLE, quien actúa como ponente, con la finalidad de surtir el grado jurisdiccional de consulta en favor de Colpensiones, respecto de la sentencia proferida el 23 de septiembre de 2021, por el Juzgado 8° Laboral del Circuito de Medellín.

I. ANTECEDENTES

Pretende la demandante que se declare que tiene derecho a que se le reconozca un bono pensional, título pensional o cálculo actuarial por el tiempo que laboró en Frontino Gold Mines Limited, comprendido entre el 11 de octubre de 1990 y el 4 de enero de 1995, el cual debe ser liquidado con base en el SMLMV; en consecuencia, solicita que se condene a dicha empresa a pagar tal obligación (pág. 5 arch. 2 C01).

Como fundamentos fácticos relevantes para la alzada, expuso que laboró para Frontino Gold Mines Limited entre el 11 de octubre de 1990 y el 4 de enero de 1995, tiempo en el que se desempeñó como Odontóloga vinculada mediante un contrato de trabajo a término indefinido que terminó por su renuncia; la empleadora nunca cotizó para efectos pensionales ni la afilió al ISS, porque hasta que entró a regir la Ley 100 de 1993 asumía directamente el pago de las pensiones de sus trabajadores; luego de su desvinculación cotizó ante Colpensiones con posterioridad [sic] al 28 de septiembre de 2012 y completa 750 semanas; el 3 y el 23 de septiembre de 2013 indagó a su empleadora por el bono pensional correspondiente al tiempo laborado, sin embargo, el abogado que lleva la liquidación de la empresa le comunicó el 5 de septiembre y el 4 de octubre del mismo año, que su nombre no aparecía en el cálculo actuarial aprobado por la Superintendencia de Sociedades, con el cual se conmutaron las obligaciones pensionales de la empresa con el ISS (págs. 3-5 arch. 2 C01).

II. TRÁMITE PROCESAL

La demanda fue admitida mediante auto del 13 de enero de 2014 ordenándose la notificación y traslado a la parte demandada (pág. 31 arch. 2 C01), quien fue emplazada conforme proveído del 13 de mayo de 2014 y los soportes respectivos (pág. 44-49 *idem*).

El curador *a litem* al contestar la demanda admitió algunos hechos como ciertos de conformidad con la documental aportada en la demanda y adujo atenerse a lo que resulte probado, sin proponer medios exceptivos (págs. 66-69, 72-74 arch. 2 C01).

Por solicitud de la parte actora, en audiencia del 27 de marzo de 2015 se ordenó integrar el contradictorio con la Fiduciaria de Occidente SA teniendo en cuenta que para esa data, el proceso liquidatorio de Frontino Gold Mines Limited se declaró terminado mediante Auto n° 400-015767 del 28 de octubre de 2014, y dicha fiduciaria suscribió con Zandor Capital SA Colombia, un contrato de fiducia mercantil irrevocable para la administración y pagos relacionados con la demandada (págs. 76-110 archs. 2, 20 C01); por tanto, Fiduoccidente SA en su calidad de vocera y administradora del Patrimonio Autónomo Zandor Capital n° 312369, no contestó la demanda y solo allegó escrito con el que presentó un incidente de nulidad, que fue rechazado en auto

del 17 de julio de 2017, ordenándose posteriormente en proveído del 14 de junio de 2019 citar a Colpensiones como tercero interviniente bajo una modalidad facultativa (págs. 128-134, 199-204 arch. 2 *idem*).

Colpensiones se opuso a lo pretendido y manifestó no constarle ninguno de los hechos propuestos. Excepcionó la inexistencia de la obligación de recibir aportes a seguridad social retroactivamente, prescripción, imposibilidad de condena en costas y buena fe (págs. 209-213, 227 arch. 2 C01).

La Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado guardó silencio a pesar de habersele comunicado la existencia del presente proceso (págs. 207, 208 arch. 2 C01).

III. SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA

El Juzgado 8º Laboral del Circuito de Medellín, en sentencia proferida el 23 de septiembre de 2021, condenó a Fiduoccidente SA a reconocer y pagar a Copensiones el cálculo actuarial de la demandante por los períodos causados y no pagados entre el 11 de octubre de 1990 y el 4 de enero de 1995, teniendo en cuenta para ello 1 SMLMV para cada año, lo cual hará con cargo al Fondo Social constituido en virtud del otrosí al contrato de fiducia irrevocable; condenó a Colpensiones a recibir el pago de dicho cálculo e impuso costas a cargo de Fiduoccidente SA y en favor de la demandante.

Motivó lo decidido en que se acreditó la existencia de la relación laboral entre la demandante y la extinta Frontino Gold Mines Limited y que durante la vigencia de ese vínculo no se hicieron aportes a seguridad social en pensiones habiendo tenido la empleadora, la obligación de cotizarlos; así las cosas, impuso el deber de pagar los aportes correspondientes a la mencionada fiduciaria teniendo en cuenta que el contrato mercantil que se allegó, contempla tal obligación (archs. 15, 16 C01).

IV. TRÁMITE EN SEGUNDA INSTANCIA

Recibidas las diligencias en esta Corporación, mediante providencia del 13 de octubre de 2023 se admitió el grado jurisdiccional de consulta y conforme a lo normado en el art. 13 de la Ley 2213 de 2022, se dispuso correr el respectivo traslado a las partes para alegar, empero solo presentó alegaciones la

parte actora, insistiendo en los argumentos expuestos en la demanda (archs. 5, 7 C02).

V. CONSIDERACIONES

Cumplidos los trámites de segunda instancia, sin causal de nulidad que invalide lo actuado, esta Colegiatura procede a surtir el grado jurisdiccional de consulta en favor del Colpensiones, y de conformidad con lo previsto en el art. 69 del CPTSS, el problema jurídico a resolver consiste en determinar si es procedente ordenarle a la entidad la elaboración de un cálculo actuarial por el tiempo en el que la demandante prestó servicios para Frontino Gold Mines Limited.

Para la sala, ningún reproche merece la decisión consultada en cuanto ordenó trasladar el valor de las cotizaciones pensionales por el período en el cual laboró la demandante al servicio de la mencionada compañía y no fue afiliada al subsistema de pensiones, en razón a que tal como lo tiene definido la jurisprudencia laboral, corresponde al empleador proceder en tal forma, aun en el evento en que el extinto ISS no hubiera extendido su cobertura a un determinado municipio, en la medida en que el trabajador no tenía por qué ver frustrado su derecho pensional, al desconocerse un período durante el cual prestó sus servicios, ante una aparente orfandad legislativa, por ende, los tiempos laborados respecto de quienes no tenían la obligación de afiliación deben sumarse para el reconocimiento de la pensión de vejez, prerrogativa de carácter irrenunciable e imprescriptible (Ley 90 de 1946, arts. 260 del CST, 9º de la Ley 797 de 2003 – CSJ SL 7 oct. 2008 rad. 33380, CSJ SL792-2013, CSJ SL9856-2014, CSJ SL7251-2015, CSJ SL1272-2016, CSJ SL2138-2016, CSJ SL2944-2016, CSJ SL3892-2016, CSJ SL 16856-2016, CSJ SL4103-2017).

Por lo demás, debe decirse que, en relación con los efectos que produce para el empleador la falta de afiliación al subsistema de pensiones, este aspecto debe encontrar una solución común, en el reconocimiento del tiempo servido por la trabajadora, por parte de la entidad de seguridad social correspondiente, con el consecuente traslado de un cálculo actuarial a cargo del empleador que inobservó su deber de afiliar al trabajador al subsistema, con sujeción al Decreto 1887 de 1994, en armonía con el Decreto 3798 de 2003, a satisfacción de la entidad que recibe, a fin de ser computado dentro de las semanas exigidas para la causación del respectivo derecho, en los términos del num. 2º del art.

33 de la Ley 100 de 1993 (CSJ SL., de 24 ene. 2012 rad. 35692, CSJ SL., 11 sep. 2013 rad. 38741, CSJ SL3892-2016, CSJ SL3009-2017, CSJ SL4334-2019, CSJ SL197-2019, CSJ SL5089-2020, CSJ SL1140-2020, CSJ SL2584-2020, CSJ SL2879-2020, CSJ SL3694-2021 y CSJ SL2014-2023).

Lo anterior porque se allegaron certificaciones suscritas por el Gerente Administrativo y el Médico del Hospital La Salada de Frontino Gold Mines Ltd, en las que consta que la demandante prestó servicios como Odontóloga desde el 11 de octubre de 1990 hasta el 4 de enero de 1995, fecha en la cual se retiró voluntariamente, como también da cuenta la renuncia aceptada el 29 de noviembre de 1994 por el Gerente de Operaciones de la compañía y el carné con membrete de la citada compañía, que la identifica como tal (págs. 17-20 Arch. 2 C01).

No obstante, dentro de los reportes de semanas de cotización expedidos por Colpensiones el 21 de agosto, 17 y 24 de septiembre de 2013, 6 de mayo de 2014, el 16 de febrero de 2016 y el 6 de enero, 18 de julio, 9 de agosto, 19 de septiembre, 9, 26 y 30 de octubre de 2017 y del 24 de enero de 2018 no se observan cotizaciones a nombre de la demandante por el período laborado para Frontino Gold Mines Limited, pues su vinculación al sistema inició el 1º de marzo de 1995 (págs. 21-29 arch. 2, subcarp. 21 C01) y, conforme la documental que obra en el expediente administrativo aportado por Colpensiones, antes de haber prestado servicios para la extinta demandada, fue empleada pública de la Dirección Seccional de Salud de Antioquia entre el 15 de septiembre de 1987 y el 24 de abril de 1990 como Odontóloga en Puerto Nare (subcarp. 21 C01).

Por este motivo, la demandante además de solicitar en múltiples ocasiones la corrección de su historia laboral a Colpensiones (subcarp. 21 C01), reclamó a Frontino Gold Mines Limited en Liquidación el 23 de septiembre de 2013, lo cual fue despachado desfavorablemente el 4 de octubre siguiente por parte del ex liquidador, bajo el argumento de que desde el 1º de septiembre de 2004 fue decretada su liquidación mediante auto nº 010912 proferido por la Superintendencia de Sociedades, sin embargo se le informó que, hubo un cálculo actuarial aprobado por la entidad en diciembre de 2010, del cual, a pesar de la publicidad que se le dio, no se presentaron objeciones, por lo que debe acudir a la jurisdicción ordinaria laboral (págs. 13-16 arch. 2 C01).

Como el proceso liquidatorio de Frontino Gold Mines Limited se declaró terminado mediante Auto n° 400-015767 del 28 de octubre de 2014, encontrándose por tanto, extinguida la persona jurídica y, según la comunicación del 15 de octubre de 2015 de la Coordinadora del Grupo de Liquidaciones de la Superintendencia de Sociedades «no existen remanentes de la liquidación», no se puede perder de vista que *«sí hay provisiones determinadas para atender específicas contingencias procesales de carácter pensional o laboral con cargo a un Patrimonio Autónomo constituido en la Fiduciaria de Occidente SA»* (págs. 80, 193, 194 arch. 2 C01), quien el 3 de agosto de 2010 suscribió con Zandor Capital SA Colombia un contrato de fiducia mercantil irrevocable para la administración y realización de pagos relacionados con la mencionada empresa liquidada, cuya duración se pactó hasta que se agoten los recursos aportados con ocasión de la extinción de la obligación del fideicomitente de realizar aportes.

En el num. 6.1.2. de dicho contrato se conformó entre otros, el fondo social¹, con el fin destinar hasta el 50% de los recursos que el fideicomitente gire cada año a título de aportes sociales, para ejecutar el pago de contingencias pensionales y laborales contenidas en *«obligaciones litigiosas notificadas hasta la terminación del proceso liquidatorio de Frontino en relación con temas pensionales y laborales, de acuerdo con las sentencias ejecutoriadas proferidas, atendiendo la exigibilidad de las mismas, así como los créditos graduados laborales y pensionales no pagados durante la liquidación de Frontino hasta por la suma máxima de recursos que pueden conformar el mencionado fondo»*.

También se agregó que *«la utilización del presente fondo en el pago de las contingencias aludidas no constituye una subrogación subjetiva para el pago de las mismas, sino simplemente una fuente de pago. La Fiduciaria en ningún caso se constituirá en parte de los respectivos procesos en contra de Frontino, y si se presentan demandas contra la Fiduciaria y/o el Fideicomiso motivadas por tales contingencias, se atenderá lo previsto en la cláusula 13.8»* y que *«los recursos del Fondo Social (...) se girarán conforme a las instrucciones que imparta el Comité Fiduciario»*, quien aprobará² los documentos remitidos por el fideicomitente relacionados con las obligaciones litigiosas de Frontino, notificadas antes de su liquidación correspondientes con temas pensionales y laborales, así como los

¹ Con la cuenta bancaria a nombre del patrimonio autónomo denominado “Fideicomiso Fiduoccidente – Zandor Capital Colombia – Aportes Sociales”.

² Sin participación del Gobierno Nacional.

créditos graduados laborales y pensionales no pagados durante la liquidación (págs. 81-110, 134-162 arch. 2 C01).

En los *otrosíes* suscritos el 4 y el 8 de marzo de 2011 se aclaró, entre otras cosas, que el fondo social se conforma por todos los recursos que ingresen al fideicomiso por concepto de aportes sociales, se incluyó con cargo al fondo social el pago de las contingencias por futuras condenas por litigios y demandas derivadas de la conmutación de las obligaciones pensionales de Frontino; se adicionó como beneficiarios del pago a los titulares de las obligaciones litigiosas de Frontino en relación con telas pensionales y laborales, así como los acreedores de créditos graduados laborales y pensionales no pagados durante la liquidación «*cuyos pagos se realizarán con cargo al Fondo Social*» y los acreedores de obligaciones litigiosas del ISS de acuerdo con sentencias ejecutoriadas proferidas, atendiendo la exigibilidad de las mismas, todo lo anterior de la conmutación pensional de Frontino.

De igual forma se indicó que para la atención de los pagos con cargo al fondo social, «*en caso de reclamos o demandas que resulten en una obligación de pago con base a sentencias ejecutoriadas, el Instituto de Seguros Sociales³ deberá presentar al Comité Fiduciario y a la Fiducia copia autenticada por el secretario o funcionario competente del despacho judicial, de la sentencia ejecutoriada en la cual se declare el derecho del demandante o sus herederos, al pago de la suma de dinero que se indique en la sentencia*» y que «*La Fiduciaria atenderá las obligaciones que se deben atender con cargo a los recursos del Fondo Social de acuerdo con el presente literal, en la medida en que dicha reserva cuente con recursos para ello, y en el orden en que cronológicamente los beneficiarios de pago presenten los documentos en que conforme a este contrato de fiduciaria sean requeridos para la realización del pago y se obtenga la aprobación del Comité Fiduciario*» (pág. 163-180 *ídem*).

Así las cosas, no queda duda de que los períodos por los cuales se ordenó a Colpensiones efectuar el cálculo actuarial, se encuentran sustentados en una verdadera relación laboral (CSJ SL8082-2015, CSJ SL1701-2016, CSJ SL759-2018, CSJ SL1355-2019 y CSJ SL3160-2019), que inició el 11 de octubre de 1990 y que en efecto, dentro del reporte de semanas cotizadas expedido por Colpensiones no se registra afiliación y pago de aportes en pensión entre esa data y el 4 de enero de 1995 por parte de Frontino Gold Mines Limited y en

³ O la entidad que haga sus veces.

favor de su ex trabajadora aquí demandante; de manera que, no se equivocó la *a quo* en impartir tal orden teniendo en cuenta como IBC lo dispuesto en los arts. 55 y 56 del CST, 15, 17, 20, 22, 23 y 33 de la Ley 100 de 1993, 3º, 4º y 9º de la Ley 797 de 2003, y Decretos 1887 de 1994, y 3798 de 2003, el cual se liquidará de manera actualizada a valor presente, de acuerdo a una pensión de referencia (CSJ SL., 24 ene. 2012 rad. 35692, CSJ SL., 20 mar. 2013 rad. 42398, CSJ SL3892-2016 y CSJ SL3009-2017) y, cuyo pago estará a cargo de la Fiduciaria de Occidente SA en su calidad de vocera y administradora del Patrimonio Autónomo denominado “*Fideicomiso Fiduoccidente – Zandor Capital Colombia – Aportes Sociales*” n° 312369, en la medida en que dicha reserva cuente con recursos para ello, por haber asumido las obligaciones de esta estirpe respecto de la empleadora hoy extinta.

En estos términos se **confirma** la sentencia consultada. Sin costas en la alzada.

En mérito de lo expuesto, la Sala Quinta de Decisión Laboral del **TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE MEDELLÍN**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley,

RESUELVE:

PRIMERO: CONFIRMAR la sentencia consultada proferida el 23 de septiembre de 2021 por el Juzgado 8º Laboral del Circuito de Medellín, de acuerdo con lo expuesto en la parte motiva de esta sentencia.

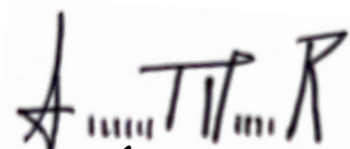
SEGUNDO: Sin costas en el grado jurisdiccional de consulta.

TERCERO: Esta sentencia se notificará a través de **EDICTO**, atendiéndose los términos previstos en el art. 41 del CPTSS.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

LUZ PATRICIA QUINTERO CALLE

Magistrada ponente



SANDRA MARÍA ROJAS MANRIQUE

Magistrada



DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN

Magistrado

(*) Hipervínculo de consulta de expediente digitalizado:

https://etbcsj-my.sharepoint.com/:f:/g/personal/des17sltsmed_cendoj_ramajudicial_gov_co/E1EkwXqB5HROip2C2bKtsGgBoLkOhSVVyzZcJgO0FT4RKA?e=ZkvGq2

Firmado Por:

Luz Patricia Quintero Calle

Magistrada

Sala 017 Laboral

Tribunal Superior De Medellin - Antioquia

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica,
conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación: **7f213476d4e412e006b7e876d2a13487f22ab40624598cd5f48d08997ff503e4**

Documento generado en 26/02/2024 04:02:24 PM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>