

REPÚBLICA DE COLOMBIA



SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL

Medellín, trece (13) de marzo de dos mil veinticuatro (2024)

DEMANDANTE : HERNANDO GONZÁLEZ MARTÍNEZ
DEMANDADO : COLPENSIONES
LITISCONSORTE NECESARIO: PENSIONES DE ANTIOQUIA
TIPO DE PROCESO : ORDINARIO
RADICADO NACIONAL : 05-001-31-05-026-2023-00366-01
RADICADO INTERNO : 373-23
DECISIÓN : CONFIRMA SENTENCIA
ACTA NÚMERO : 049

En la fecha, el TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL, se reunió para emitir sentencia de segunda instancia en la que se analiza en el grado jurisdiccional de consulta en el proceso de la referencia. La Sala, previa deliberación, adoptó el proyecto presentado por el ponente, Doctor HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ, que a continuación se traduce en la siguiente decisión:

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 13 de la ley 2213 del 13 de junio de 2022, la providencia en segunda instancia se profiere escrita.

ANTECEDENTES

La parte demandante, solicita se DECLARE que para el 6 de enero de 2004 contaba con más de 500 semanas en los últimos 20 años al cumplimiento de la edad y con los beneficios del régimen de transición a dicha fecha.

Se CONDENE a Colpensiones a reconocer y pagar la pensión de vejez y las mesadas de junio y diciembre en forma retroactiva, desde que cumplió los requisitos de edad y semanas, con los correspondientes reajustes de ley desde su causación y hasta el pago de la prestación por ser beneficiario del régimen de transición; al pago de los intereses moratorios; la indexación de la condena; y a las costas procesales.

Fundamenta sus pretensiones en que el actor laboró para empleadores en el sector privado y fue afiliado al Régimen de Prima Media desde el 1º de abril de 1992 a través del Municipio de Abejorral; que el actor nació el 10 de junio de 1945, lo que genera que al 30 de junio de 1995 tuviera más de 40 años de edad; el actor cumplió 60 años el 10 de junio de 2005 y para esa fecha contaba con más de 500 semanas cotizadas en los 20 años anteriores al cumplimiento de la edad. El actor solicitó la pensión de vejez el 10 de noviembre de 2020, sin obtener respuesta.

CONTESTACIÓN A LA DEMANDA

Colpensiones al dar respuesta a la demanda indica que es cierto que el demandante laboró para el Municipio de Abejorral del 1º de febrero de 1993 al 30 de abril de 1997 con cotización a Pensiones de Antioquia como caja administradora del Régimen de Prima Media, tiempo que fue de carácter público sin cotización al ISS; la fecha de nacimiento; el cumplimiento de los 60 años de edad en el año 2005 y a la vigencia de la Ley 100 de 1993 tuviera más de 40 años de edad; y acepta la reclamación de la pensión de vejez elevada a Colpensiones. No es cierto que en el periodo del 1º de abril de 1992, el demandante laborara con empleadores del sector privado; ni que contara con los requisitos establecidos en el Decreto 758 de 1990, esto es, 500 semanas de cotización durante los 20 años anteriores al cumplimiento de los 60 años, esto es, al 10 de junio del 2005; y que no se haya dado respuesta a la reclamación, dado que en la resolución 252.545 de 2020 se negó la pensión reclamada. Frente a los demás hechos, los considera como apreciaciones subjetivas.

Se opuso a las pretensiones de la demanda por no encontrarse fundamento fáctico ni legal para acceder al reconocimiento y pago de la pensión de vejez. Propuso las excepciones de inexistencia de la obligación y falta de causa para pedir pensión de vejez; improcedencia de reconocer y pagar retroactivo pensional e intereses moratorios del artículo 141 de la Ley 100 de 1993; improcedencia de la indexación de las condenas, prescripción, buena fe, cobro de lo no debido, incompatibilidad de reconocer intereses de mora e indexación; imposibilidad de condena en costas y compensación (expediente digital 06).

El presente proceso fue remitido por el Juzgado Décimo Laboral del Circuito de Medellín al Juzgado Veintiséis Laboral del Circuito de Medellín, creado por

el Acuerdo PCSJA22-12028 de 2022, y en cumplimiento del artículo 4° del acuerdo CSJANTA23-61 del 24 de marzo de 2023, emitido por el Consejo Seccional de la Judicatura de Antioquia.

En auto del 2 de agosto de 2023, el Juzgado de conocimiento integró a **Pensiones de Antioquia** en calidad de litisconsorte necesario por pasiva (expediente digital 11), el cual **dio respuesta** a la demanda manifestando que se opone a las pretensiones de la demanda porque el actor no cumple con las semanas requeridas en la Ley 33 de 1985, Ley 71 de 1988 y Ley 797 de 2003, y en ese sentido el tiempo para el cual responde Pensiones de Antioquia solo procede la indemnización sustitutiva de la pensión de vejez; que no aplica el Decreto 758 de 1990 porque al entrar la Ley 100 de 1993 el régimen que tenía el actor era el de la Ley 33 de 1985 y Pensiones de Antioquia no puede reconocer pensiones aplicando el Decreto 758 de 1990.

En relación a los hechos de la demanda, manifestó que no es cierta la afiliación al Régimen de Prima Media en 1992 porque el actor se afilió el 1° de mayo de 1997 y Pensiones de Antioquia administra el régimen de prima media a partir del 1° de septiembre de 1998; que al 10 de junio de 2005 contara con los requisitos de causación y disfrute de la pensión de vejez porque tenía era una mera expectativa como beneficiario del régimen de transición, sin que cumpliera con el requisito de tiempo de servicios o semanas cotizadas; ni la reclamación elevada a Colpensiones. La afirmación relacionada con el cumplimiento de 500 semanas en los 20 años anteriores al cumplimiento de la edad y las semanas al 10 de junio de 2005 considera que no es un hecho. Respecto a los hechos restantes, los acepta.

Y propuso las excepciones de inexistencia de la obligación, falta de legitimación en la causa por pasiva, buena fe y prescripción (expediente digital 14).

SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA

Mediante sentencia del 24 de noviembre de 2023, el Juzgado Veintiséis Laboral del Circuito de Medellín, DECLARÓ que el demandante es beneficiario del régimen de transición y le asiste el derecho a la pensión de vejez.

CONDENÓ a Colpensiones a cancelar el retroactivo pensional causado entre el 10 de noviembre de 2017 y el 30 de octubre de 2023 por valor de \$76'266.863, continuar pagando una mesada pensional equivalente al salario

mínimo legal, desde el 1º de noviembre de 2023 y en lo sucesivo, siempre que subsistan las causas que dieron origen a esta prestación; condenó a la accionada a reconocer y pagar los intereses moratorios del artículo 141 de la Ley 100 de 1993, desde el 11 de marzo de 2021 y hasta el momento del pago definitivo del retroactivo adeudado. DECLARÓ probada la excepción de prescripción en lo atinente a Colpensiones, repara todas aquellas mesadas pensionales causadas antes del 10 de noviembre de 2017. Y condenó en costas a Colpensiones y en favor del demandante.

En primera instancia se reconoció la pensión de vejez conforme a lo dispuesto en el Decreto 758 de 1990, al señalar que el actor acreditó tiempo de servicios al Sistema General de Seguridad Social, pues conforme el art. 13 de la Ley 100 de 1993, aun cuando hay tiempos que no fueron cotizados son válidos para contabilizar el tiempo para la acusación de la prestación del sistema, y ello se deriva, al existir tiempo de vinculación con el Municipio de Urrao del año 1992 y con el Departamento de Antioquia de enero de 1993 y la Ley 100 de 1993 tuvo su vigencia en 1994; que la sumatoria de tiempos públicos y privados se da en virtud de las sentencia SU 769 de 2014 y en sentencias SL 1947 y SL 1981 de 2020, SL 412 y 2883 de 2021 entre otras; que el Decreto 758 de 1990 se aplica por ser la norma más favorable.

Que el reconocimiento de la pensión se da, dado que el actor nació el 10 de junio de 1945; a la vigencia de la Ley 100 de 1993 tenía 48 años; al mes de junio de 2005 contaba con 60 años de edad; que, al analizar la historia laboral, el actor cuenta con 660 semanas cotizadas, de las cuales:

- De mayo de 1997 a diciembre de 2005 contaba con 429 semanas
- De enero de 1993 a abril de 1997 contaba con 218 semanas
- Y en el año 1992 tenía 10.98 semanas

Todas, contabilizadas en los 20 años anteriores al cumplimiento de la edad. Y aseguró que al actor no se le exigen las 750 semanas a julio de 2005 del Acto Legislativo 01 de 2005, dado que la edad de 60 años ya los había alcanzado para esa fecha y contaba con más de las 500 semanas en los últimos 20 años.

Para el reconocimiento de la pensión, el Juzgado aplicó parcialmente el fenómeno de la prescripción, de las mesadas anteriores al 10 de noviembre de 2017, al haberse elevado la reclamación el 10 de noviembre de 2020; manifestó que la mesada pensional a reconocer al actor sería el salario mínimo

legal, pues al liquidar el IBL, halló con el promedio de los 10 últimos años la suma de \$1.343.128 y una tasa del 54% que generaba una mesada pensional de \$725.289, inferior al salario mínimo del año 2017; reconoció 14 mesadas pensionales por ser una pensión causada antes del Acto Legislativo 01 de 2005.

El presente asunto se conoce en el grado jurisdiccional de consulta de Colpensiones, en virtud del art. 69 del CPT y SS.

ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

La apoderada de Colpensiones solicita la revocatoria de la sentencia dado que Colpensiones negó la pensión solicitada por acreditar 656 semanas y al verificar los formatos de certificación de información laboral y de salario, expedidos por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público y el Ministerio de la Protección Social, se observan aportes asumidos por Pensiones de Antioquia del 1º de febrero de 1993 al 30 de abril de 1997, con el Departamento de Antioquia, y su caja Pensiones de Antioquia; que en este caso no aplica ninguna de las normas a las que podría tener derecho por ser beneficiario del régimen de transición, y al hacer el estudio con la Ley 100 de 1993, modificada por la Ley 797 de 2003, no cumple las 1300 semana; tampoco cuenta con las semanas para ser beneficiario del régimen de transición del Decreto 758 de 1990, ni con los requisitos de la Ley 100 de 1993 y el Acto Legislativo 01 de 2005.

A la luz de lo señalado en la sentencia SL 4165 de 2020, tampoco hay lugar a la sumatoria de tiempos, por haberse afiliado al ISS después de la vigencia de la Ley 100 de 1993 y para aplicar el Decreto 758 de 1990 en aplicación del régimen de transición, se necesita tener ese régimen pensional antes de la Ley de seguridad social.

Que no es aplicable la Ley 33 de 1985 al no haber alcanzado 20 años de servicios pues laboró como servidora pública del nivel territorial entre el 12 de marzo de 1980 al 13 de diciembre de 1996.

Que el régimen de transición no es un mundo separado de la Ley 100 de 1993, sino una regulación especial englobada en la misma, a través del cual se otorga a ciertas personas la posibilidad de pensionarse con base en la edad, tiempo de servicios o semanas de cotización y monto de la ley anterior,

quedando todo lo demás sometido al imperio de aquella normativa, lo que significa que para estas personas la forma de computar o establecer el número de semanas se rige por lo dispuesto en el literal f) del artículo 13 y el párrafo 1.º del artículo 33, las cuales consagran la suma de tiempos públicos, hayan sido o no objeto de aportes a cajas, fondos o entidades de previsión social y no hay razón para inaplicar las normas citadas a los beneficiarios del régimen de transición, concluyendo que si los beneficiarios del régimen de transición son afiliados al sistema general de pensiones y están sometidos a su regulación, la consecuencia es la aplicación de las directrices y principios rectores de este sistema.

CONSIDERACIONES

El problema jurídico se centra determinar en virtud del grado jurisdiccional de consulta: i) Si el demandante tiene derecho al reconocimiento de la pensión de vejez en aplicación del régimen de transición del art. 36 de la Ley 100 de 1993, dando aplicación a lo establecido en el Decreto 758 de 1990; ii) Si tiene derecho al retroactivo pensional causado del 10 de noviembre de 2017 al 30 de octubre de 2023; iii) al pago de los intereses moratorios desde el 11 de marzo de 2021; iv) A las costas procesales conforme fueron reconocidas en primera instancia.

1. De la pensión de vejez

No existe discusión y se encuentra probado:

- Que la demandante nació el 10 de junio de 1945 (fl. 45 expediente digital 02);
- Laboró para el Municipio de Abejorral, del 1º de abril de 1992 al 14 de julio de 1992. Tiempo de servicio sin cotización al ISS y a cargo de la entidad, según se extrae del CETIL de fls 23 a 25.
- Laboró para el Departamento de Antioquia, del 1º de febrero de 1993 al 30 de abril de 1997. Tiempo de servicio con aportes a Pensiones de Antioquia, según se extrae del CETIL de fls 26 a 29.
- Laboró para el Departamento de Antioquia, del 1º de febrero de 1993 al 2 de agosto de 2005. Tiempo de servicio sin cotización al ISS del 1º de febrero de 1993 al 1º de enero de 1997 y con cotización al ISS desde el 2 de enero de 1997 al 2 de agosto de 2005, según se extrae del CETIL de fls 30 a 37.

- Cotizó al ISS desde el 1º de mayo de 1997 al 1º de diciembre de 2005 un total de 438 semanas, conforme se extrae de la historia laboral de fls. 27 a 29 del expediente digital 06. Y en la misma historia laboral reposa que el actor cuenta con un **total de 656,57 semanas** correspondientes a semanas cotizadas y tiempo público sin cotización.
- El actor elevó reclamación de la pensión de vejez el 11 de noviembre de 2020 y por medio de la resolución 252.545 de 2020, Colpensiones le negó la prestación económica por no aplicar ninguna de las normas a las que podría tener derecho por ser beneficiario del régimen de transición y por no tener las semanas exigidas en la Ley 100 de 1993 modificada por la Ley 797 de 2003 (fls. 126 a del expediente administrativo 007)

Visto lo anterior, frente a la pensión de vejez en aplicación del régimen de transición, como el demandante nació el 10 de junio de 1945, genera que al entrar en vigencia de la Ley 100 de 1993 contaba con más de 40 años de edad, por lo que es beneficiario del régimen de transición consagrado en el art. 12 del Decreto 758 de 1990, el cual exige, en el caso de los hombres, acreditar 60 años de edad y 1000 semanas en toda su vida laboral o 500 semanas en los 20 años anteriores al cumplimiento de la edad mínima pensional.

En consideración al primer requisito, encontramos que los 60 años de edad los cumplió la demandante el **10 de junio de 2005** y en relación con el requisito de las semanas, a esta Corporación encuentra acreditadas un total **671.71 semanas**, reflejan así:

- A fls 23 a 25 del expediente digital 02, se extrae que el actor laboró para el Municipio de Abejorral, del 1º de abril de 1992 al 14 de julio de 1992, periodo que corresponde a **15,14 semanas**, de tiempo de servicio sin cotización al ISS.
- En la historia laboral aportada por Colpensiones se evidencia, que el actor cotizó desde el 1º de mayo de 1997 al 1º de diciembre de 2005 un total de **438 semanas** (fls. 27 a 29 del expediente digital 06). Y en la misma historia laboral se acepta, que el actor laboró al Departamento de Antioquia **218.57 semanas** sin cotización al ISS desde el 1º de febrero de 1993 al 30 de abril de 1997. Aceptándose por parte de Colpensiones un total de **656,57 semanas**.

De esas 671.71 semanas demostradas, para el 10 de junio de 2005 tenía **647.29 semanas** al descontar el periodo cotizado a Colpensiones del 11 de junio al 1º de diciembre de 2005.

Ahora, es aplicable para el reconocimiento de la pensión de vejez con el Decreto 758 de 1990, teniendo en cuenta que el afiliado estuvo en el régimen de prima media con anterioridad a la vigencia de la Ley 100 de 1993, expresamente, desde el **1º de febrero de 1993 al 30 de abril de 1997** donde el Departamento de Antioquia realizaba aportes a Pensiones de Antioquia (fl. 26 del expediente digital 02), y aunado a lo anterior, la Sala es de la posición que la sentencia SU 769 de 2014 de la Corte Constitucional, la cual en aplicación del principio de favorabilidad en materia laboral admite la sumatoria de tiempos públicos y privados para el reconocimiento de la pensión de vejez, la cual fue morigerada por la Corte en sentencia T 508 de 2017, en donde se limita la aplicación de la sumatoria de tiempos públicos y privados **únicamente** en los eventos en que el afiliado **no cumpla los requisitos de la Ley 71 de 1988, Ley 33 de 1985 y Ley 100 de 1993 modificado por la Ley 797 de 2003**, evento en el cual hay lugar a reconocer la pensión de vejez aplicando el Decreto 758 de 1990 acumulando tiempos, interpretación que se hace frente al tenor de la sentencia en mención al decir lo siguiente:

Regla abstracta jurisprudencial (SU-769 de 2014)
El tutelante es beneficiario de régimen de transición.
El tutelante acreditó la prestación de servicios con el sector público (con o sin cotización a fondo público) y cotizaciones al Instituto de Seguros Sociales antes de la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993.
El tutelante <u>no cumple con los requisitos de pensión establecidos en las siguientes normas: Ley 33 de 1985, Ley 71 de 1988 y Ley 100 de 1993, modificada por la Ley 797 de 2003.</u>
El tutelante <u>cumple con los requisitos de pensión de vejez exigidos por el Acuerdo 049 de 1990 (Decreto 758 de 1990) cuando se acumulan tiempos</u> de servicio del sector público y privado, conforme a una interpretación progresiva de la norma.

Siendo así las cosas, y como en el presente caso se acredita que al Sr. Hernando González Martínez no le es aplicable la normatividad reseñada, y así fue confirmado por Colpensiones en la resolución 252.575 de 2020 al manifestar *“En consecuencia, luego del estudio realizado en el cual no aplica en su caso ninguna de las normas a las que podría tener derecho por ser*

beneficiario del régimen de transición...” y al analizar los requisitos de la Ley 100 de 1993 evidenció que tampoco alcanzaba las 1.300 semanas exigidos por la misma Ley, razón por lo que negó la prestación económica solicitada. Por lo tanto, considera la Sala, que sí hay lugar a la sumatoria pretendida, en el entendido que se aplica la sumatoria en virtud del principio de favorabilidad.

Aunado lo anterior, en sentencia SU 317 de 2021 se reiteró la postura asumida en la sentencia SU 769 de 2014 en donde se sumió la posibilidad de sumar el tiempo de servicios cotizados a cajas o fondos de previsión social con las cotizaciones realizadas al ISS, al considerar que el Decreto 758 de 1990 no exige exclusividad en los aportes al ISS. Y reseñó sentencias de la Corte, en donde se puede aplicar el Acuerdo 049 de 1990 y se genere la sumatoria de tiempos y semanas cotizadas al ISS, aun cuando la persona no haya estado afiliada al ISS antes de la vigencia de la Ley 100 de 1993, pero se encontraba vinculada a algún régimen pensional. Providencia de la que se destaca lo siguiente:

“...Reiteración de jurisprudencia constitucional sobre el alcance del régimen previsto en el artículo 12 del Decreto 758 de 1990 y la posibilidad de acumular las cotizaciones realizadas al ISS y a otras entidades administradoras por parte de los beneficiarios del régimen de transición:

(...)

Esta Corporación unificó la jurisprudencia relativa a la acumulación de tiempos, a través de la Sentencia SU-769 de 2014, y aclaró que la segunda de las dos interpretaciones antes expuestas es la que verdaderamente encuentra sustento en el ordenamiento jurídico y garantiza integralmente los mandatos constitucionales. Particularmente, la Corte sostuvo que la aplicación del principio de favorabilidad, en relación al Acuerdo 049 de 1990 (Decreto 758 de 1990): implica que la entidad o autoridad responsable deberá acumular los tiempos cotizados a entidades públicas para contabilizar las semanas requeridas, atendiendo dos razones: (i) la falta de aplicación de las normas previstas en el Artículo 36 de la Ley 100 de 1993 harían nugatorios los beneficios que se derivan del régimen de transición, y en consecuencia, del régimen anterior al cual se encuentra afiliado el peticionario; y (ii) el Artículo 12 del mencionado acuerdo no exige que las cotizaciones se hayan efectuado de manera exclusiva al ISS.

De este modo, la Sala Plena recogió los precedentes constitucionales sentados hasta ese momento y concluyó que, de conformidad con las sentencias T-090 de 2009, T-760 de 2010, T-637 de 2011, T-714 de 2011, T-559 de 2011, T-100 de 2012 y T-145 de 2013, a efectos del reconocimiento de la pensión de vejez es posible acumular los tiempos de servicio cotizados a las cajas o fondos de previsión social, con las semanas de cotización efectuadas al ISS, por cuanto la exclusividad en los aportes a dicha entidad es un aspecto que no está previsto en el Decreto 758 de 1990.

*Además, la Corte indicó que tal acumulación no sólo es válida para los casos en que fueron acreditadas 1000 semanas en cualquier tiempo, sino también para los eventos en los que se demostró haber reunido un total de 500 semanas dentro de los 20 años anteriores al cumplimiento de la edad mínima requerida. **Finalmente, señaló que incluso procede la acumulación de tiempos laborados en entidades públicas respecto de las que el empleador no efectuó las cotizaciones a alguna caja o fondo de previsión social con las semanas aportadas al ISS.***

El precedente que se desprende de la Sentencia SU-769 de 2014 ha sido reiterado de manera uniforme por esta Corporación en sus decisiones posteriores: T-521 de 2015, T-037 de 2017, T-088 de 2017, T-148 de 2017, T-436 de 2017, T-441 de 2018, T-587 de 2019, T-280 de 2019 y T-522 de 2020, entre otras. En estos casos, los diferentes accionantes solicitaban la protección de sus derechos fundamentales ante la negativa del ISS o de Colpensiones de reconocer y pagar la pensión de vejez, bajo el argumento de incumplirse con la densidad de cotizaciones exigida en el Decreto 758 de 1990. La Corte, como consecuencia de la posibilidad de acumular los tiempos de cotización efectuados en cajas o fondos de previsión social con los aportes realizados directamente al ISS, amparó los derechos al debido proceso, al mínimo vital, a la vida digna y a la seguridad social, y dispuso el acceso a la prestación correspondiente.

*En este contexto la Corte Constitucional, principalmente en las sentencias T-370 de 2016 y T-522 de 2020, ha precisado que es factible la aplicación del Acuerdo 049 de 1990, y la acumulación de cotizaciones en el marco de dicha normatividad, **incluso en aquellos casos en los que el solicitante no estaba afiliado al Instituto de Seguros Sociales con anterioridad a la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993, pero estaba vinculado a algún otro régimen pensional.** (...)*

*De este modo, resulta pertinente insistir en que de la jurisprudencia constitucional se desprende una subregla clara según la cual, a efectos del reconocimiento de la pensión de vejez, **es posible acumular los tiempos de servicio cotizados a las cajas o fondos de previsión social, con las semanas de cotización efectuadas al ISS, independientemente de si la afiliación a dicho Instituto se dio con posterioridad a la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993,** por cuanto se trata de exigencias no contempladas en el Acuerdo 049 de 1990 (Decreto 758 de 1990). Este entendimiento que ha tenido la jurisprudencia constitucional, además, respeta la garantía de financiación de la prestación pensional porque, de ninguna manera, impide la transferencia de bonos pensionales y/o del capital de los tiempos servidos cotizados en otras cajas o administradoras de pensiones, lo cual corresponde a un asunto que debe ser tramitado por las entidades concernidas en la controversia respectiva. (Negrilla fuera del texto original)*

Y en la sentencia SU 273 de 2022 se reiteró la posición en donde no se hace necesario para reconocer el régimen de transición y dar aplicación al Acuerdo 049 de 1990, que la persona haya estado afiliada al ISS con anterioridad a la vigencia de la Ley 100 de 1990.

Por otro lado, la Corte Suprema de Justicia respecto a la sumatoria de tiempo público y privado sin cotizaciones al ISS, en el reconocimiento de la pensión de vejez con régimen de transición, determinó un cambio de posición, permitiendo la sumatoria de tiempo públicos y privados sin cotizaciones al ISS tal y como se extrae de la sentencia SL 1947 de 2020, en donde señala:

“No obstante, ante un nuevo estudio del asunto, la Corte considera pertinente modificar el anterior precedente jurisprudencial, para establecer que las pensiones de vejez contempladas en el Acuerdo 049 de 1990, aprobado por el Decreto 758 de la misma anualidad, aplicable por vía del régimen de transición de la Ley 100 de 1993, pueden consolidarse con semanas efectivamente cotizadas al ISS, hoy Colpensiones, y los tiempos laborados a entidades públicas.

...

*De lo anterior se deriva que si la disposición precedente solo opera para las pensiones de transición en los puntos de edad, tiempo y monto, entonces la forma de computar las semanas para estas prestaciones se rige por el literal f) del artículo 13, el parágrafo 1.º del artículo 33 y el parágrafo del artículo 36 de la Ley 100 de 1993, que disponen expresamente **la posibilidad de sumar tiempos privados y tiempos públicos, así éstos no hayan sido objeto de aportes a cajas, fondos o entidades de previsión social.**(...)”*

Providencia que es retomada, en las sentencias SL 1981 y SL 2557 ambas de 2020, en donde la última de ellas reitera el cambio jurisprudencial concluyendo que *“conforme al Acuerdo 049 de 1990 es viable acumular los tiempos de servicios públicos que cotizó la actora a otras cajas de previsión del sector público a efectos del reconocimiento de la pensión de vejez contemplada en dicho reglamento”*.

Así las cosas, al cumplir el afiliado los 60 años de edad el 10 de junio de 2005 y contar con **647.29 semanas** en los 20 años anteriores al cumplimiento de los 60 años de edad, ello es, entre el 10 de julio de 1985 al 10 de julio de 2005, se hace innecesario analizar las 750 semanas al 29 de junio de 2005 exigidas en el Acto Legislativo 01 de 2005.

Como consecuencia de lo anterior, le asiste la razón al A Quo al considerar que el Sr. Hernando González Martínez tiene derecho a la pensión de vejez con régimen de transición, y asciende a un salario mínimo legal vigente, bajo el entendido que ninguna mesada pensional puede ser inferior a dicha suma, y 14 mesadas pensionales, al haberse causado a partir del 10 de junio de 2005, ello es, con anterioridad al 31 de julio de 2011, conforme lo establece el parágrafo transitorio 6º del Acto Legislativo 01 de 2005.

Así mismo se CONFIRMARÁ la prescripción de las mesadas pensionales anteriores al 10 de noviembre de 2017, en vista que la reclamación fue elevada el 11 de noviembre de 2020 conforme reposa en la resolución 252.545 de 2020 (fl. 126 del expediente digital 07).

Y al realizar el cálculo del retroactivo pensional causado del 10 de noviembre de 2017 al 30 de octubre de 2023, también se CONFIRMARÁ el retroactivo pensional reconocido en primera instancia, el cual da un valor similar al reconocido en primera instancia que varía levemente en virtud de los decimales. Al ser actualizado el retroactivo pensional al 31 de diciembre de 2023, Colpensiones deberá reconocer la suma de **\$77.426.863**

REAJUSTE PENSIONAL						
Año	IPC	Valor reconocido	Valor real	Diferencia mensual	# mesadas	Total retroactivo
2017	4,09%	\$ -	\$ 737.717	\$ 737.717	2,6666666	\$ 1.967.245
2018	3,18%	\$ -	\$ 781.242	\$ 781.242	14	\$ 10.937.388
2019	3,80%	\$ -	\$ 828.116	\$ 828.116	14	\$ 11.593.624
2020	1,61%	\$ -	\$ 877.803	\$ 877.803	14	\$ 12.289.242
2021	5,62%	\$ -	\$ 908.526	\$ 908.526	14	\$ 12.719.364
2022	13,12%	\$ -	\$ 1.000.000	\$ 1.000.000	14	\$ 14.000.000
2023		\$ -	\$ 1.160.000	\$ 1.160.000	12	\$ 13.920.000
					TOTAL	\$ 77.426.863

2. De los intereses moratorios

La decisión de primera instancia condenó al pago de los intereses moratorios, desde el 11 de marzo de 2021 y hasta el momento del pago definitivo del retroactivo adeudado. Decisión que se CONFIRMARÁ, toda vez que la reclamación fue presentada el 11 de noviembre de 2020. En ese orden de ideas, teniendo en cuenta que el art. 33 de la Ley 100 de 1993 modificado por el art. 9 la Ley 797 de 2003, señala que la entidad se encuentra en mora en el pago de las mesadas pensionales 4 meses después de radicada la reclamación, en este sentido, estaría en mora a partir del 11 de marzo de 2021.

3. De las costas a cargo de Colpensiones

Se CONFIRMARÁ la condena su reconocimiento a cargo de Colpensiones, teniendo en cuenta que las pretensiones de la demanda salieron avante y por lo tanto es Colpensiones la entidad vencida en juicio, conforme lo establecido en el art. 65 del CGP que establece: “1. Se condenará en costas a la parte vencida en el proceso...”

Sin costas en esta instancia por ser conocido el presente proceso en el grado jurisdiccional de consulta.

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: CONFIRMAR la sentencia de primera instancia proferida por el Juzgado Veintiséis Laboral del Circuito de Medellín, advirtiéndose, que al actualizar el cálculo del retroactivo pensional causado del 10 de noviembre de 2017 al 31 de diciembre de 2023, Colpensiones deberá reconocer la suma de **\$77.426.863**, conforme a lo expresado en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: Sin costas en esta instancia.

TERCERO: Las anteriores decisiones se notifican por EDICTO, conforme lo dispuesto en la providencia AL 2550, radicación 89628 del 23 de junio de 2021 de la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia.

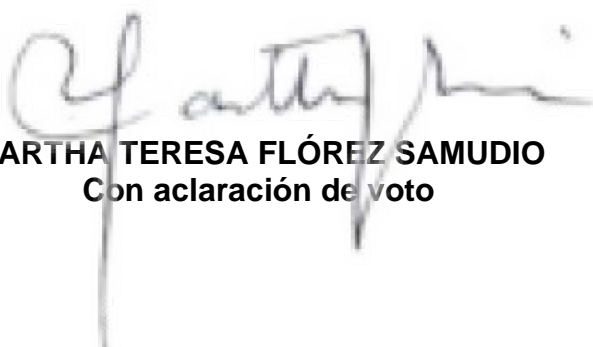
Los Magistrados.



HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ



CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA



MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO
Con aclaración de voto

ACLARACIÓN DE VOTO

Con todo respeto, me permito aclarar mi voto frente a la sentencia de segunda instancia, en el presente proceso ordinario laboral promovido por el señor HERNANDO MARTÍNEZ contra COLPENSIONES y otro, radicado bajo el 05-001-31-05-026-2023-00366-01

Lo anterior, por cuanto, si bien en otra oportunidad la suscrita aplicó el criterio de la Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Laboral, según el cual, para que una persona beneficiaria del régimen de transición pueda ampararse en el régimen previsto en el Acuerdo 049 de 1990, aprobado por el Decreto 758 del mismo año, debe tener una expectativa legítima, esto es, haber estado afiliada al ISS con anterioridad a la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993, un nuevo estudio sobre el tema me lleva a acoger el reiterado precedente de la Corte Constitucional plasmado entre otras, en las sentencias SU 317 de 2021, SU 273 del 2022, según el cual, para efectos del reconocimiento de la pensión de vejez, es posible acumular los tiempos de servicio cotizados a las cajas o fondos de previsión social, con las semanas de cotización efectuadas al ISS, independientemente de si la afiliación a dicho Instituto se dio con posterioridad a la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993, por cuanto se trata de exigencias no contempladas en el Acuerdo 049 de 1990 (Decreto 758 de 1990).

Estas sentencias de unificación constituyen un precedente vertical sobre la materia, dado que proviene del órgano de cierre constitucional que, como resalta ese mismo alto tribunal, fijó el contenido y alcance del derecho a la seguridad social ante el problema jurídico materia de su decisión, como también el de la igualdad y la favorabilidad respecto de ese tema.

La Magistrada:


MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO

Fecha ut-supra.



SECRETARÍA SALA LABORAL
EDICTO VIRTUAL

La secretaría de la Sala laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Medellín notifica a las partes la sentencia que a continuación se relaciona:

DEMANDANTE : HERNANDO GONZÁLEZ MARTÍNEZ
DEMANDADO : COLPENSIONES
LITISCONSORTE NECESARIO: PENSIONES DE ANTIOQUIA
TIPO DE PROCESO : ORDINARIO
RADICADO NACIONAL : 05-001-31-05-026-2023-00366-01
RADICADO INTERNO : 373-23
DECISIÓN : CONFIRMA SENTENCIA

Magistrado Ponente
HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ

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/162> por el término de un (01) día hábil. La notificación se entenderá surtida al vencimiento del término de fijación del edicto.

CONSTANCIA DE FIJACIÓN

Fijado el 14 de marzo de 2024 a las 8:00am

CONSTANCIA DE DESFIJACIÓN

Se desfija el 14 de marzo de 2024 a la 5:00pm



RUBÉN DARÍO LÓPEZ BURGOS
SECRETARIO