



REPÚBLICA DE COLOMBIA  
SALA SEXTA DE DECISIÓN LABORAL

Medellín, once (11) de junio de dos mil veinte (2021)

DEMANDANTE	DORIS HELENA CORREA MUÑETÓN
DEMANDADAS	POSITIVA COMPAÑÍA DE SEGUROS S.A. y COOPERATIVA DE TRANSPORTADORES TAX COOPEBOMBAS LTDA.
LITISCONSORTES NECESARIOS POR PASIVA	ESTEFANI ESPINAL CORREA, JOSÉ EFRÉN ESPINAL CORREA E IVÁN DARÍO SERNA OLARTE
ORIGEN	Juzgado Diecinueve Laboral Circuito de Medellín
RADICADO	05 001 31 05 019 -2011- 00252
TEMAS	Pensión de sobrevivientes
CONOCIMIENTO	Apelación
ASUNTO	Sentencia de segunda instancia

En la fecha y hora señaladas, la Sala Sexta de decisión Laboral, integrada por los Magistrados ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ, DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN y la Ponente MARÍA PATRICIA YEPES GARCÍA, al tenor de lo dispuesto en el numeral 1° del art. 15 del Decreto 806 de 2020 se constituye en audiencia para proferir sentencia escrita, dentro del proceso ordinario laboral promovido por DORIS HELENA CORREA, contra POSITIVA COMPAÑÍA DE SEGUROS S.A. y COOPERATIVA DE TRANSPORTADORES TAX COOPEBOMBAS LTDA., al que fueron integrados como litisconsortes necesarios por pasiva, IVAN DARIO SERNA OLARTE, ESTEFANI ESPINAL CORREA y JOSÉ EFRÉN ESPINAL CORREA.

I. ANTECEDENTES

Hechos y pretensiones de la demanda<sup>1</sup>

La señora Doris Helena Correa Muñetón, obrando a través de apoderada, formula demanda contra **Positiva Compañía de Seguros -Positiva S.A.-** y **Cooperativa de Transportadores Tax Coopebombas Ltda. -Tax Coopebombas-**, pretendiendo **i)** se declare que el accidente en que perdió la vida José Benjamín Espinal Porras el 01 de noviembre de 1992, fue de **origen profesional**; como consecuencia de ello se ordene a una o ambas demandadas **ii)** el reconocimiento y pago de **pensión de sobrevivientes** en su calidad de compañera permanente; **iii)** **intereses moratorios** del artículo 141 de la ley 100 de 1993; **iv)** ordenarles **constituir reserva** para asumir el pago; y **v)** costas del proceso.

<sup>1</sup>Fls.3/5

Fundamentó sus pretensiones en que José Benjamín Espinal Porras, fue asesinado el 01 de noviembre de 1992, durante un turno laboral, mientras desarrollaba su labor como conductor de taxi. Él era su compañero permanente, con quien convivió durante ocho (08) años y procreó cuatro (4) hijos, mayores de edad para el momento en que se formuló la demanda.

Prevía reclamación ante el extinto ISS, a la que se encontraba afiliado el causante, le fue negada pensión de sobrevivientes mediante resolución 00818 de 1994 en que se valoró lo ocurrido como riesgo común, precisándose que el señor Espinal Porras no alcanzó a cotizar las semanas exigidas por el Decreto 758 de 1990, para causar la prestación. La resolución fue confirmada por las 006672 y 002762 del mismo año. Tanto a ella como a sus hijos, entonces menores de edad, les fue reconocida indemnización sustitutiva de la pensión de sobrevivientes.

Tax Coopebombas era la empleadora del señor Espinal Porras y reportó el accidente ocurrido, mediante informe 0005342 del 9 de septiembre de 1999, previa reclamación de la pensión de sobrevivientes que ante esa cooperativa hiciera la hoy demandante. Desconoce si la empleadora hizo el reporte en oportunidad anterior, pues según expresa, en el ISS le “embolataban” los documentos.

### **Oposición a las pretensiones de la demanda**

#### **i. Tax Coopebombas Ltda<sup>2</sup>**

José Benjamín Espinal Porras manejaba el taxi de placas TIN367 de propiedad de Iván Darío Serna Olarte, respecto de quien formuló denuncia del pleito. Fue asesinado mientras laboraba y estaba afiliado al extinto ISS, estando al día su cobertura, según lo confiésala demandante. El empleador era el propietario del vehículo, por tanto, considera lógico pensar que fuera él quien reportara el accidente laboral. Desconoce la relación que afirma la demandante, existió entre ella y el causante para el momento del accidente, así como que hubieran procreado cuatro (04) hijos.

Manifestó que se opone a las pretensiones de la demanda, porque si bien José Benjamín Porras se encontraba laborando y se trató de un accidente de trabajo, la relación laboral existía entre el fallecido y el dueño del vehículo que conducía, no con Coopebombas, que solo es un ente cooperativo y los socios son los que contratan los conductores y se encargan de la afiliación a la seguridad social. Excepcionó cobro de lo no debido, inexistencia de la obligación a cargo de Tax Coopebombas y falta de causa para pedir.

#### **ii. Positiva Compañía de Seguros S.A.<sup>3</sup>**

Solicita se absuelva de las pretensiones argumentando que actualmente la pensión de sobrevivientes se viene pagando por el ISS a la demandante y a sus hijos, no siendo posible, sólo por deseo de la actora cancelar el pago de la prestación y reconocer la

---

<sup>2</sup> Fls.63/67

<sup>3</sup> Fls. 63/67

prestación por origen profesional, pues para esto es necesario que se cumplan todos los requisitos. Agrega que la actora nunca le solicitó la prestación, solamente lo hizo ante el ISS, por lo cual tampoco tuvo conocimiento del hecho, que, además, fue tratado como de origen común. Indicó igualmente no haber podido rastrear la existencia de la filiación del causante porque la demandante escribió erradamente el número de su documento de identidad en los hechos de la demanda. Excepcionó falta de agotamiento de la reclamación administrativa, inexistencia de la obligación, falta de causa jurídica, enriquecimiento sin justa causa y prescripción.

Por auto del 21 de febrero de 2013, se ordenó integrar como litisconsortes necesarios por pasiva a Estefani Espinal Correa y José Efrén Espinal Correa<sup>4</sup>. Ambos fueron notificados personalmente de la decisión<sup>5</sup> y se abstuvieron de descorrer el traslado de la demanda, teniéndose por no contestada<sup>6</sup>.

### iii. Iván Darío Serna Olarte<sup>7</sup>

Mediante auto del 03 de abril de 2014, se ordenó vincular como litisconsorte necesario por pasiva a Iván Darío Serna Olarte<sup>8</sup>. Al no obtener su notificación, se le nombró curador Ad Litem, quien al responder la demanda negó constarle los hechos, y atenerse a lo demostrado dentro del proceso, no formulando oposición, ni allanamiento a las pretensiones.

La procuradora judicial en lo laboral excepcionó prescripción, y compensación respecto de las sumas previamente reconocidas a la demandante y sus hijos, por concepto de indemnización sustitutiva<sup>9</sup>.

### Sentencia de primera instancia<sup>10</sup>

El Juzgado Sexto Laboral de descongestión de Medellín en sentencia del 17 de noviembre de 2015, declaró que el señor José Benjamín Espina Porras **falleció** el 1 de noviembre de 1991 **a causa de un accidente laboral**, siendo, la administradora de riesgos laborales, responsable de asumir la contingencia. **Absolvió a Tax Coopebombas Ltda.** de todas las pretensiones. Declaró que Estefani Espinal Correa y José Efrén Espinal Correa tienen la calidad de beneficiarios de la prestación en calidad de hijos del causante al igual que la señora Doris Helena Correa Muñetón, por haber sido su compañera permanente. **Condenó a Positiva** Compañía de Seguros S.A. a pagar a la demandante, \$53.753.100, por concepto de retroactivo pensional causado entre el 10 de marzo de 2008 y el 31 de octubre de 2015. Ordenó que se continúen pagando 13 mesadas pensionales por año, en el equivalente a un salario mínimo mensual vigente. Declaró **prescritas** las mesadas pensionales causadas a favor de Estefani Espinal Correa y José Efrén Espinal Correa y las mesadas causadas antes del 10 de marzo de 2008, en el caso de la demandante. Condenó en costas a Positiva Compañía de seguros S.A., fijando agencias en derecho la suma \$5.799.150.

---

<sup>4</sup> Fl.137.

<sup>5</sup> Fls.149/150.

<sup>6</sup> Fl.153.

<sup>7</sup> Fls.181/183.

<sup>8</sup> Fls.169/170.

<sup>9</sup> Fls.77 y ss.

<sup>10</sup> Fls.236/244.

Fundamentó su decisión en copia de la afiliación a la ARL, que en el documento obrante a fl.28 del expediente se dijo fue anexada, dándola por acreditada, aun cuando lo niegue esta demandada. El señor Espinal Porras falleció por muerte violenta el 1 de noviembre de 1992, mientras laboraba en el taxi de placas TIN 367, afiliado a Tax Coopebombas. El extinto ISS reconoció la condición de beneficiaria de la demandante, por lo que así la entendió acreditada. Respecto de los hijos integrados como litisconsortes necesarios por pasiva, advirtió que tuvieron la condición de beneficiarios de la prestación, pero sus mesadas prescribieron, mientras que, la demandante interrumpió este fenómeno el 2 de febrero de 1993 y luego radicó la demanda el 10 de marzo de 2011. **Absolvió** de la pretensión de intereses de moratorios, porque la Ley 100 de 1993 no estaba vigente cuando ocurrió el deceso del señor Espinal Porras.

### **Recurso de apelación**

Inconforme con la decisión, sólo **Positiva Compañía de Seguros S.A.**<sup>11</sup>, apeló solicitando su revocatoria, argumentando que **el causante no estaba afiliado** al Sistema de Riesgos Laborales administrado entonces por el extinto ISS. Si bien en **el documento a que refiere la A-quo se relaciona una tarjeta de afiliación, tal, no fue aportada**. Adicionalmente, considera que, si bien se acreditaron las circunstancias de tiempo y lugar del fallecimiento del señor Espinal Porras, no ocurrió lo mismo con el modo, lo que se conoce, lo manifestaron la demandante y unos testigos, en una investigación realizada por el ISS., 9 años y 11 meses después de la ocurrencia del hecho. **No se estableció el nexo causal entre lo ocurrido y la labor desempeñada**, por tanto, debe entenderse que el accidente ocurrido fue de origen común. En caso de que se confirme la sentencia, solicita revisar la liquidación efectuada por el despacho, pues **el derecho de los hijos no acrece a la otra beneficiaria**, según lo dispone el art.62 de la Ley 90 de 1946 y se opuso también a la condena (sic) al pago de **intereses de mora**, entendiendo también que se causarían desde la fecha de la sentencia. Finalmente, solicitó **disminuir la condena en costas**.

### **Alegatos de conclusión en segunda instancia**

Las partes no recorrieron el traslado para alegar en esta instancia.

La parte demandante remitió memorial extemporáneamente, razón por la cual la Sala se abstiene de impartirle trámite.<sup>12</sup>

## **II. SON CONSIDERACIONES DEL TRIBUNAL**

La competencia de la Sala está dada por los artículos 66, 66A del CPTSS, es decir, por los puntos que fueron objeto de apelación.

Vistos los hechos y pretensiones de la demanda, así como la oposición formulada por los demandados, interpreta la Sala, que el **problema jurídico** a resolver se circunscribe a

---

<sup>11</sup> Fls.247/252

<sup>12</sup> El auto mediante el cual se corrió traslado para alegar fue notificado por estados del 02 de junio de 2016 (fl.258). El memorial fue radicado el 12 de julio de 2017 (fls.259 y ss.)

determinar: **a)** la naturaleza del riesgo que ocasionó la muerte del José Benjamín Espinal Porras; **b)** si dejó causada la pensión de sobrevivientes deprecada en la demanda y quién debe asumir su pago en el caso de contrato de chofer de vehículo de servicio público; **c)** sus condiciones de causación y disfrute.

No habiéndose impuesto condena por intereses de mora, ningún agravio sufre el recurrente, por tanto, deviene improcedente pronunciarse sobre ese punto de la apelación.

Es de anotar que en esta sede tampoco se discute que la señora Doris Helena Correa Muñetón, ostenta la calidad de compañera permanente del causante.

De igual manera se abstendrá la Sala de pronunciarse en torno a la prescripción del derecho de Estefani Espinal Correa y José Efrén Espinal Correa, pues siendo los interesados en ese punto de la providencia, no la recurrieron.

### **Hechos acreditados documentalmente**

\* Doris Helena Correa Muñetón nació el 27 de septiembre de 1962<sup>13</sup>.

\* El 09 de septiembre de 1999 se radicó ante el extinto ISS “formato único de reporte de accidente de trabajo”, en el que Coopebombas e Iván Darío Sierra Olarte se reportan como empleadores de José Benjamín Espinal Porras. Refiere al homicidio del trabajador, ocurrido el 31 de octubre de 1992, mientras laboraba como conductor.<sup>14</sup>

\* El 10 de noviembre de 1992, la coordinadora de la Unidad Segunda de Diligencias Previas de la Fiscalía General de la Nación certificó que ante ese despacho se adelantaban, con el radicado 13.526, diligencias previas por el delito de homicidio de José Benjamín Espinal Porras, ocurrido el 1 de noviembre del mismo año. Afirma que él laboraba como conductor y convivía en unión libre con Doris Helena Correa Muñetón<sup>15</sup>.

\* El 26 y 30 de enero de 1993, Tax Coopebombas emite comunicado dirigido a ISS, informando que, para el 31 de octubre de 1992, José Benjamín Espinal Porras, estaba autorizado para conducir el vehículo de placas TIN367, propiedad de Iván Darío Sierra Olarte. Documentos sin constancia de haberse recibido<sup>16</sup>.

\* El 9 de septiembre de 1999, Tax Coopebombas emite comunicado dirigido a ISS ARP, expresando que José Benjamín Espinal Porras, en el año 1992, era conductor del vehículo afiliado a su parque automotor con placas TIN367, propiedad de Iván Darío Sierra Olarte. El conductor falleció el 1 de noviembre de 1992 a la 1:00AM, siendo atracado en horas de trabajo. El documento no tiene constancia de haber sido recibido<sup>17</sup>.

---

<sup>13</sup> No se aportó registro civil de nacimiento, pero a fl.13 del expediente obra copia de la cédula de ciudadanía de la demandante, que informa dicha fecha, la cual no fue discutida por la pasiva en el proceso.

<sup>14</sup> Fl.14

<sup>15</sup> Fl.15

<sup>16</sup> Fls.17 y 18

<sup>17</sup> Fl.16

\* El 15 de noviembre de 2000, la demandante suscribió declaración juramentada de dependencia económica ante el ISS. No tiene constancia de haber sido radicado<sup>18</sup>.

\* José Benjamín Espinal Porras y Doris Helena Correa Muñetón procrearon a Esteban Mauricio Espinal Correa, quien nació el 13 de septiembre de 1986, Lady Janeth Espinal Correa, quien nació el 1 de julio de 1985, Estefani Espinal Correa, quien nació el 10 de junio de 1989 y a José Efrén Espinal Correa, quien nació el 2 de septiembre de 1990<sup>19</sup>.

\* La ARP del extinto ISS emitió documento denominado “investigación de muerte en presunto accidente de trabajo”. No tiene fecha de expedición. En él se refieren a Iván Darío Sierra Olarte y a Coopebombas como razón social de la empresa a la que estaba afiliado el automotor. Se duele el ISS por el reporte del presunto accidente con extemporaneidad de 9 años once meses de acaecido el fallecimiento del referido señor José Benjamín Espinal Porras<sup>20</sup>.

\* Sin embargo, el extinto ISS elaboró documento fechado junio de 1996, llamado “investigación de accidente de trabajo”, anotando que Coopebombas es la empresa donde estaba afiliado el vehículo conducido por el señor Espinal Porras al momento de su muerte. Adiciona que, en registro del Hospital San Vicente de Paúl consta que Benjamín Espinal ingresó muerto a las 12:40 am del 1 de noviembre de 1992, proveniente del barrio Salvador con 5 tiros. La empresa conserva la tarjeta de control diario para taxi, donde se registra como taxi a cargo el TIN 367. La versión de la esposa indica que el señor Espinal inició turno de 5pm a 5 am., que aproximadamente cogió una carrera en el barrio el Salvador, y los pasajeros que abordaron el taxi intentaron atracarlo y al negarse a entregarles el dinero lo abalearon ocasionándole la muerte.<sup>21</sup>

\* El 1 de diciembre de 2000, la demandante reclamó a Tax Coopebombas el reconocimiento y pago de pensión de sobrevivientes con ocasión del fallecimiento de José Benjamín Espinal Porras<sup>22</sup>.

\* Mediante resolución N°000818 del 2 de febrero de 1994, el extinto ISS negó la pensión de sobrevivientes deprecada por la demandante y sus hijos el 2 de febrero de 1993. Concedió indemnización de sobrevivientes a todos ellos<sup>23</sup>. La resolución N°006672 del 29 de junio de 1994, decidió no reponer la anterior<sup>24</sup> y la resolución N°002762 del 2 de noviembre del mismo año, confirmó la primera<sup>25</sup>. En las referidas resoluciones se menciona como números de afiliación el 908351075 y 020542686.

\* Según historia laboral expedida por el ISS el 30 de junio de 2000, José Benjamín Espinal Porras cotizó 215.1429 semanas en total, entre el 31 de enero de 1973 y el 23 de septiembre de 1992, teniendo como último empleador a Rodrigo de J. Ríos Monsalve<sup>26</sup>.

---

<sup>18</sup> Fls. 19/21.

<sup>19</sup> Fls.22/23.

<sup>20</sup> Fls.24/25.

<sup>21</sup> Fls.26/28.

<sup>22</sup> Fl.29

<sup>23</sup> Fl.37/38.

<sup>24</sup> Fls. 34/35.

<sup>25</sup> Fls.30/33.

<sup>26</sup> Fls.41/42.

\* El 27 de mayo de 2011, la Secretaría de Transportes Tránsito de Medellín certificó sobre el vehículo de placas TIN367, en lo que interesa, fue adquirido por Iván Darío Sierra Olarte el 25 de agosto de 1992 y lo vendió el 25 de julio de 1994<sup>27</sup>

### **Declaraciones extrajuicio**

\* Mercedes Lopera de Posso y Carlos Miguel Posso Lopera, el 11 de noviembre de 1992, en la Notaría Décima del Círculo de Medellín, declararon haber conocido a José Benjamín Espinal Porras, quien era soltero, convivía en unión libre con Doris Helena Correa Muñeton durante ocho (08) años. Vivían con sus cuatro (04) hijos. Todos dependían económicamente del señor Espinal Porras y no perciben pensión<sup>28</sup>. Elemento de convicción que no se puso en duda por las partes en este proceso. Y aún, si en gracia de discusión no hubiere sido así, el hecho de haber procreado hijos en esa unión deviene suficiente a la luz de los Arts. 55 y 62 de la ley 90 de 1946 vigente en esa época: *“... a falta de viuda será tenida como tal la mujer con quien el asegurado haya tenido vida marital, durante los tres años anteriores a su muerte, o con la que haya tenido hijos, siempre que ambos hubieren permanecido solteros durante el concubinato; (...)”*.

### **a) Naturaleza del riesgo que ocasionó la muerte del José Benjamín Espinal Porras**

Desde los hechos de la demanda se afirma que la noche en que fue asesinado José Benjamín Espinal Porras, prestaba su servicio como conductor del taxi de placas TIN367 de propiedad de Iván Darío Serna Olarte en ese momento. Igualmente, se expresa que el taxi estaba afiliado a Tax Coopebombas Ltda.

Esta última acepta como ciertas las afirmaciones expresadas en la demanda, con la salvedad de indicar que el empleador del causante era el propietario del vehículo conducido, integrado al proceso como litisconsorte necesario por pasiva, y representado por curador ad-Litem, quien manifestó no constarle los hechos de la demanda.

Para determinar las **normas que rigen las prestaciones por muerte** del referido señor José Benjamín Espinal Porras, debe acudirse a las normas vigentes a la fecha de su ocurrencia, que lo fue a media noche del 31 de octubre de 1992 (antes de expedirse la ley 100 de 1993) momento en que por regla general, ya no estaba regida esa contingencia por el Capítulo II TÍTULO VIII del Código Sustantivo del Trabajo, sobre prestaciones patronales comunes, por cuanto, según lo previsto por el artículo 72 de la ley 90 de 1946: éstas dejaron de estar a cargo de los empleadores en razón a la asunción de ese riesgo por parte del ICSS, cuyo consejo directivo en **Acuerdo 169 de 1964** del 3 de junio de ese año, **aprobado por el Decreto 3169 de diciembre 31 de 1964** expidió el reglamento de inscripciones, clasificación de empresas y aportes para el seguro social obligatorio de accidentes de trabajo y enfermedades profesionales, misma fecha en que por **Decreto 3170** se aprobó el reglamento general del seguro social obligatorio de accidentes de trabajo y enfermedades profesionales contenido en el **Acuerdo 155 de diciembre de 1964**, normas éstas que regulan el asunto bajo examen.

---

<sup>27</sup> Fls.72/73.

<sup>28</sup> Fl.40

## Accidente de Trabajo

Prevén los **arts. 2 y 3 del Acuerdo 155 de 1964**, aprobado por el Decreto 3170 del mismo año:

**“Artículo 2** para los efectos de este reglamento **se considerará accidente de trabajo**, todo suceso imprevisto y repentino que sobrevenga por causa o con ocasión del trabajo y que produzca una lesión orgánica o perturbación funcional.

**Artículo 3** se considerará también accidente de trabajo el que sobrevenga al asegurado:

a) En la ejecución de órdenes del patrono o en la prestación de un servicio bajo la autoridad de este aún fuera del lugar y horas de trabajo;

b) En el curso de una interrupción del trabajo, si la víctima se halla en los locales de la empresa, o en los lugares de trabajo;

**c) Por acción de tercera persona o por acto intencional del patrono o de un compañero de trabajo, durante la ejecución de este y por causa o con ocasión del trabajo.**

En estos casos se estará a lo que dispone el artículo 84 respecto a la responsabilidad y al resarcimiento del daño según el artículo 216 del código sustantivo del trabajo, o según el derecho común;

d) El ocurrido en el camino al lugar de trabajo o de regreso del trabajo, cuando el transporte se haya efectuado por cuenta del patrono, en un vehículo propio o contratado expresamente por este”.

Siendo carga de la prueba de la parte demandante, el formar el convencimiento judicial, citó algunas personas para que rindieran su declaración en el proceso. Estos, suministraron idéntica información a la señalada en los hechos de la demanda; sin embargo, como ninguno de esos deponentes presencié el hecho ni tuvieron conocimiento directo del mismo, obteniéndolo a través de lo comunicado por la señora Correa Muñetón, sus declaraciones en este asunto puntual, no tienen la vocación de acreditar el hecho narrado.

Pese a lo anterior, de acuerdo con la **documental glosada a fls.14/18, 24/28** la muerte de José Benjamín Espinal Porras se presentó como consecuencia del hecho de un tercero, quien le propinó varios disparos con arma de fuego, finalizando la noche del 31 de octubre de 1992 y/o el inicio del 1 de noviembre del mismo año. En ese momento el señor Espinal Porras estaba en su jornada de trabajo como conductor del taxi afiliado en Coopebombas, de donde se infiere sin duda, que el hecho generador de su muerte fue un accidente de trabajo, como lo reconoce la empresa a la que estaba afiliado el automotor al momento del accidente.

## b) Causación de la pensión de sobrevivientes deprecada y su responsable

### Contrato de trabajo del chofer asalariado

El **art. 15 de la Ley 15 de 1959**, dispone: “el contrato de trabajo verbal o escrito de los choferes asalariados del servicio público se entenderá celebrado con la empresa



respectiva, pero para efecto del pago de salarios, prestaciones e indemnizaciones las empresas y los propietarios de los vehículos, sean socios o afiliados, serán solidariamente responsables”.

Dispone el **art.6 del Decreto 3169 de 1964**, vigente a la fecha del deceso del señor Espinal Porras que “los trabajadores tendrán derecho a las prestaciones del Instituto por accidentes de trabajo cuando este ocurra con posterioridad a su inscripción, en el Seguro. Las prestaciones por enfermedad profesional estarán a cargo del Instituto desde su calificación como tal por los médicos del seguro”. (subraya nuestra)

El **art. 12 del Decreto 3169 de 1964**, consagra que **“cuando el patrono no hubiere asegurado a sus asalariados** contra accidentes de trabajo o enfermedades profesionales, estando obligado a hacerlo, el Instituto, en caso de siniestro, quedará facultado para otorgar las prestaciones asistenciales y pecuniarias establecidas por la Ley y los reglamentos, pero el patrono deberá pagar al Instituto el capital constitutivo de las rentas y prestaciones que se otorguen, sin perjuicio de las sanciones a que haya lugar por la infracción”.

Según lo dispuesto en el **art.1 del Decreto 3169 de 1964**, el señor Espinal Porras era un afiliado obligatorio a riesgos profesionales, estando catalogada su actividad en la clase iv, ver **art.26** del mismo decreto.

La juez de primera instancia consideró acreditada la afiliación del causante ante Positiva S.A., con el argumento de que en el documento glosado a fl.28 del expediente, se indica que se allegó copia de la tarjeta de afiliación a la entonces administradora del riesgo.

En su recurso, esta demandada reitera la **ausencia de afiliación**, debiendo la Sala determinar si ésta fue o no acreditada, conduciendo al reconocimiento de la prestación a la demandante, admitida como beneficiaria ante la entidad desde la resolución N°000818 del 2 de febrero de 1994<sup>29</sup>. Para dicho efecto, se tienen en cuenta los siguientes elementos de convicción:

El documento que contiene **“investigación de accidente de trabajo”**, elaborado por el extinto ISS, anterior administradora del riesgo, en el mes de junio de 1996, glosado en **fls.26/28** del expediente, donde se **registra** como **número de afiliación** el **908351075**, y se hizo constar el aporte de la **tarjeta de afiliación al ISS.**, entre los anexos.

La historia laboral obrante en fls.41/42 del expediente, donde se reporta este número de afiliación para las últimas dos (02) de los cinco (05) empleadores que en diferentes momentos efectuaron aportes por el señor Espinal Porras, en su orden, Rayas Ltda., entre el 31 de diciembre de 1988 y el 11 de septiembre de 1991, y Rodrigo de J. Ríos Monsalve, quien hizo lo propio entre el 24 de julio de 1992 y el 23 de septiembre del mismo año. Ambos empleadores marcaron la novedad de retiro del sistema.

No se reportan afiliaciones posteriores a las señaladas en este documento, ni en las resoluciones mediante las cuales se negó la pensión deprecada en la demanda,

---

<sup>29</sup> Fl.37/38.

debiendo concluirse que asiste razón a la apelante cuando advierte que **el señor Espinal Porras, al momento de fallecer ya no contaba con afiliación en el ISS**, o al menos no hay prueba de ello, por tanto, la hoy demandada POSITIVA S.A., sucesora del ISS, en principio, no estaría legitimada por pasiva para condenársele a asumir el riesgo derivado de la muerte del referido trabajador.

Dado que al momento de fallecer el referido conductor recientemente se había marcado su retiro del ISS – entendiéndose que lo fue por cambio de propietario del taxi<sup>30</sup>, sin embargo, el vehículo permaneció afiliado a TAX COOPEBOMBAS y el señor Espinal Porras continuó prestando sus servicios como taxista- y estando señalado como nuevo patrono el hoy demandado Iván Darío Sierra Olarte<sup>31</sup>, queda por definir **quién o quiénes están obligados a asumir el pago de la prestación aquí pretendida**.

Es de anotar que, para ese efecto, si bien, en otras oportunidades esta Sala acudió a lo interpretado por el órgano de cierre en materia constitucional en lo pertinente, entre otras en la Sentencia T-429/18, tal no aplica en el subexamine, por haberse emitido dentro de la reclamación de pensión de sobrevivientes por muerte del trabajador derivada de riesgo común.

Descendiendo al subexamine, se tiene que, **Tax Coopebombas Ltda.** al dar respuesta a la demanda y oponerse a sus pretensiones, reconoce que, en la fecha de ocurrencia de su muerte, José Benjamín Espinal Porras era el conductor del taxi de placas TIN367, propiedad de Iván Darío Serna Olarte. También acepta que el vehículo estaba afiliado a esta cooperativa, pero **asevera que, la relación laboral del trabajador, era con el propietario del vehículo, no con ellos**.

La documental glosada en fls.14,16/18, ratifica lo dicho por esta demandada en cuanto a la afiliación del vehículo, el propietario del mismo<sup>32</sup> y el hecho de que el causante tenía permiso para conducirlo.

Lo que no se encuentra acreditado en el proceso, es que Iván Darío Serna, propietario del vehículo<sup>33</sup> fuera el verdadero empleador del señor Espinal Porras, **por tanto**, debe **aplicarse la presunción** contemplada en **el art.15 de la Ley 15 de 1959**, que extiende las obligaciones, como es apenas natural, al cumplimiento de deberes previstos en relación con la seguridad social del trabajador, como interpreta desde vieja data la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, y lo reitera como lo hizo en **sentencia SL14280 de 2017**, así:

“Adicional a lo explicado, tal como lo consideró el Tribunal, ninguna actuación puede reprocharse al afiliado fallecido sobre su vinculación al sistema general de seguridad social, incluso bajo la hipótesis de tratarse de uno independiente, pues no es novedosa la extensión de protección social para este contingente de trabajadores, de un lado desde la Ley 15 de 1959, que constituyó el hito de intervención del Estado en la Industria del

---

<sup>30</sup> El 27 de mayo de 2011, la Secretaría de Transportes Tránsito de Medellín certificó sobre el vehículo de placas TIN367, en lo que interesa, fue adquirido por Iván Darío Sierra Olarte el 25 de agosto de 1992 y lo vendió el 25 de julio de 1994<sup>30</sup>

<sup>31</sup> Fl. 18 (21)

<sup>32</sup> Fls.72/73

<sup>33</sup> Fl. 72

Transporte, en la que no solo se decretó el auxilio de transporte, como derecho con incidencia en la disciplina del trabajo, sino en la que además, con interés en la regulación de una materia sensible, dado su carácter de servicio público, se determinó, en su artículo 15, que **los contratos de trabajo verbales o escritos, de los choferes, se entenderían celebrados con las empresas respectivas, obligadas al pago de acreencias laborales**, y como no, debe entenderse, de la asunción de la seguridad social, **siendo las empresas y los propietarios de los vehículos, solidariamente responsables, teniendo en cuenta fundamentalmente su deber de seguridad”**.

Implica lo anterior que, **Tax Coopebombas Ltda. e Iván Darío Sierra Olarte**, quienes además se relacionan como empleadores del causante en el reporte del accidente de trabajo obrante en fl.14 del expediente, son **solidariamente responsables de asumir el pago de la pensión de sobrevivientes** que éste dejó causada y de la cual, es beneficiaria la demandante.

Con todo, para garantizar el pago efectivo de la prestación, sin mayores dilaciones para la aquí demandante, quien ha esperado por muy largo tiempo el reconocimiento de su derecho, dando aplicación al mencionado **art. 12 del Decreto 3169 de 1964**, **se ordenará a Positiva Compañía de Seguros S.A.**, efectuar el pago de la pensión de sobrevivientes en favor de la señora Correa Muñetón, con base en el capital constitutivo de la pensión<sup>34</sup> que dicha entidad determine, y deben satisfacerle solidariamente Tax Coopebombas Ltda. y Iván Darío Sierra Olarte, para efectos de financiar dicha prestación.

Dentro del término de 30 días siguientes a la ejecutoria de esta providencia, Positiva Compañía de Seguros S.A. deberá: (i) liquidar capital constitutivo de la pensión, con base en el salario mínimo devengado para el año 1992, pues no se acreditó uno diferente en el proceso. (ii) remitirá a los obligados solidarios la información correspondiente para su pago, (iii) les fijará término para desembolsar el dinero que garantice el pago de la prestación a la demandante, (iv) en caso de incumplimiento, la referida ARL deberá iniciar sin dilación, la respectiva acción de cobro coactivo<sup>35</sup>.

El eventual incumplimiento por parte de Tax Coopebombas Ltda. y/o de Iván Darío Sierra Olarte, no impedirá que la señora Correa Muñetón reciba el pago de lo adeudado, pues Positiva Compañía de Seguros S.A., tendrá el término de dos meses contados a partir de la ejecutoria de esta sentencia para iniciar el pago de la prestación.

De esta manera no solo se garantiza que la sobreviviente del trabajador pueda acceder a la prestación derivada de la muerte del compañero, sino que tampoco se afecta el sistema de seguridad social, pues no se trató de un afiliado eventual sino de una persona que reunía en toda su vida laboral más de 200 semanas de cotización, cuyo retiro del sistema se produjo por venta del vehículo en el que laboraba el trabajador y en el que pocos días después fue asesinado mientras desarrollaba su jornada laboral, antes que el nuevo propietario -aquí demandado- reportara su ingreso.

---

<sup>34</sup> Ver artículo 32 del Acuerdo 055 del ICCS, aprobado por el Decreto 3170 del 1964

<sup>35</sup> Ver art- 82 ibídem.

En ese sentido entonces se **confirmará** la sentencia en cuanto impuso a la recurrente el pago de la pensión de sobrevivientes, pero por las razones aquí esgrimidas, con las referidas **modificaciones** que implican la **revocatoria** del numeral segundo de su parte resolutive.

**Valor de la condena**

En el caso, operó parcialmente la prescripción de mesadas pensionales, pues habiendo ocurrido el hecho que causó la pensión de sobrevivientes el 1 de noviembre de 1992<sup>36</sup>, la demandante formuló el primer reclamo el 2 de febrero de 1993<sup>37</sup>, siendo notificada de la última de las resoluciones que lo negó, el 28 de noviembre de 1994<sup>38</sup>. La demanda fue radicada el 10 de marzo de 2011<sup>39</sup>, por tanto, al tenor de lo dispuesto en los arts.488 del CST y 151 del CPTSS, prescribieron las mesadas anteriores al 10 de marzo de 2008.

Para entonces, contrario a lo sostenido por la A-quo, **ninguno de sus hijos tenía derecho a percibir pensión de sobrevivientes**, pues al tenor del **art.62 de la Ley 90 de 1946**, los hijos ostentaban la condición de beneficiarios hasta alcanzar la edad de catorce (14) años, salvo que fueran inválidos<sup>40</sup>.

Se duele la recurrente por la orden de acrecimiento de la mesada pensional, pues según lo dispuesto en esta norma; pese a ello, deja de lado que el **art.30 del Decreto 3170 de 1964**, al reglamentar la prestación de sobrevivientes, **estableció** dicho **acrecimiento**, siendo procedente liquidar el valor de la condena, teniendo en cuenta la pensión mínima fijada para cada año por el gobierno nacional<sup>41</sup>.

Positiva Compañía de Seguros S.A. pagará a la señora Doris Helena Muñetón, la suma de ciento veinte millones trece mil trescientos noventa y tres pesos (\$120.013.393), por concepto de mesadas pensionales causadas desde el 10 de marzo de 2008 al 31 de mayo de 2021, detallado a continuación:

año	Vr. mesada	Nº mesadas	Total año
2008	\$ 461.500	11,21	\$ 5.173.415
2009	\$ 496.900	14	\$ 6.956.600
2010	\$ 515.000	14	\$ 7.210.000
2011	\$ 535.600	14	\$ 7.498.400
2012	\$ 566.700	14	\$ 7.933.800
2013	\$ 589.500	14	\$ 8.253.000
2014	\$ 616.000	14	\$ 8.624.000
2015	\$ 644.350	14	\$ 9.020.900
2016	\$ 689.454	14	\$ 9.652.356

<sup>36</sup> No se aportó registro civil de defunción; sin embargo, obra certificado emitido por la Fiscalía a fl.15 y en las resoluciones emitidas por el extinto ISS se relaciona esta fecha, la cual no fue discutida por la pasiva.

<sup>37</sup> Fl.37

<sup>38</sup> Fl.33

<sup>39</sup> Fl.8

<sup>40</sup> Lady Jhannet alcanzó los 14 años el 1 de julio de 1999; Esteban Mauricio Espinal Correa lo hizo el 13 de septiembre de 2000; Estefani Espinal Correa, los alcanzó el 10 de junio de 2003; José Efrén Espinal Correa cumplió 14 años el 2 de septiembre de 2004 (fls.22/23).

<sup>41</sup> **Artículo 31.** Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo anterior en ningún caso las pensiones de sobrevivientes en el momento de su otorgamiento inicial podrán ser inferiores a las que habrían correspondido a beneficiarios en el seguro social de invalidez vejez y muerte. En caso de serlo se elevarán las pensiones hasta el valor que les habría correspondido en el mencionado seguro.

2017	\$ 737.717	14	\$ 10.328.038
2018	\$ 781.242	14	\$ 10.937.388
2019	\$ 828.116	14	\$ 11.593.624
2020	\$ 877.803	14	\$ 12.289.242
2021	\$ 908.526	5	\$ 4.542.630
			<b>\$120.013.393</b>

El valor de la mesada para 2021 asciende a novecientos ocho mil quinientos veintiséis pesos (\$908.526). Se pagarán catorce mesadas al año, por haberse causado el derecho con antelación al 31 de julio de 2011<sup>42</sup>, incrementándola anualmente como dispone el art.14 de la Ley 100 de 1993.

Se autorizará a la demandada que descuente del retroactivo pensional, el valor de los aportes correspondientes al Sistema de Seguridad Social en Salud, con fundamento en el artículo 143 de la Ley 100 de 1993, y a lo decantado por la H. Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Laboral en esta materia<sup>43</sup>.

Como debe garantizarse que la demandante perciba lo adeudado en su real valor, se ordenará la indexación del valor de la condena, para lo cual, la demandada aplicará la fórmula que ha sido avalada por la H. Corte Suprema de Justicia en la materia:

$$\frac{\text{ÍNDICE FINAL} \times \text{VALOR A INDEXAR} - \text{VALOR A INDEXAR}}{\text{ÍNDICE INICIAL}} = \text{V. ACTUALIZADO}$$

Los valores con los que ha de reemplazarse la fórmula deben ser:

- El ÍNDICE FINAL certificado por el DANE que corresponde al de la fecha en que haya de efectuarse el pago;
- El ÍNDICE INICIAL corresponde a la fecha de exigibilidad de cada mesada pensional, por tratarse de prestaciones periódicas.
- El VALOR A INDEXAR corresponde al valor de cada mesada a indexar.

III. EXCEPCIONES

Se entienden implícitamente resueltas las excepciones formuladas por la demandada, mereciendo especial pronunciamiento la de prescripción, que operó parcialmente, como se dejó explicado líneas atrás.

IV. COSTAS

A cargo de la recurrente por resultar vencida en el recurso. Se tasan las agencias en derecho en 12 SMLMV.

En mérito de lo expuesto, la Sala Sexta de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley,

<sup>42</sup> Acto Legislativo 01 de 2005.

<sup>43</sup> En las sentencias de SL 1195 del 29 de enero de 2014, radicación 48.918, SL 9782 del 23 de Julio de 2014, radicación 54.583; SL 10143 del 30 de Julio de 2014, radicación 45.232; SL 13547 del 1 de octubre de 2014 radicación 47.264, entre otras.

## RESUELVE

**PRIMERO: Confirmar** la sentencia proferida por el Juzgado Sexto Laboral de Descongestión del Circuito de Medellín, el 17 de noviembre de 2015, en el proceso ordinario laboral de doble instancia promovido por Doris Helena Correa Muñetón contra Positiva Compañía de Seguros S.A. y Cooperativa de Transportadores Tax Coopebombas Ltda., al que fueron integrados como litisconsortes necesarios por pasiva, Estefani Espinal Correa, José Efrén Espinal Correa e Iván Darío Serna Olarte; con la siguiente **modificación**:

CONDENAR solidariamente a Tax Coopebombas Ltda. y Iván Darío Sierra Olarte a pagar a POSITIVA COMPAÑÍA DE SEGUROS S.A., el valor del capital constitutivo de la pensión que esta entidad determine, y dentro del plazo que le fije para financiar pensión de sobrevivientes en favor de la demandante Doris Helena Correa Muñetón.

CONDENAR a Positiva Compañía de Seguros S.A., a efectuar el pago indexado de pensión de sobrevivientes en favor de la señora Correa Muñetón, a partir del 10 de marzo de 2008 por muerte en accidente de trabajo del señor José Benjamín Espinal Porras, con base en capital constitutivo de la pensión que dicha entidad determine, y deben satisfacerle solidariamente Tax Coopebombas Ltda. y Iván Darío Sierra Olarte.

ORDENASE que, dentro del término de 30 días siguientes a la ejecutoria de esta providencia, Positiva Compañía de Seguros S.A. (i) liquide el correspondiente capital constitutivo de la pensión, con base en el salario mínimo legal mensual vigente en el año 1992, (ii) remita a los obligados solidarios la información correspondiente para su pago, (iii) les fije término para desembolsar el dinero que garantice el pago de la prestación a la demandante, (iv) en caso de incumplimiento, la referida ARL deberá iniciar sin dilación, la respectiva acción de cobro.

El eventual incumplimiento por parte de Tax Coompebombas Ltda. y/o de Iván Darío Sierra Olarte, no impedirá que la señora Correa Muñetón reciba el pago de lo adeudado, pues Positiva Compañía de Seguros S.A., tendrá el término de dos meses contados a partir de la ejecutoria de esta sentencia para iniciar el pago de la prestación.

**SEGUNDO:** Positiva Compañía de Seguros S.A. adeuda a la demandante, la suma de ciento veinte millones trece mil trescientos noventa y tres pesos (\$120.013.393), por concepto de mesadas pensionales causadas desde el 10 de marzo de 2008 al 31 de mayo de 2021, que serán indexados al pago, como se indicó en la parte motiva de esta providencia.

El valor de la mesada para 2021 asciende a novecientos ocho mil quinientos veintiséis pesos (\$908.526). Se pagarán catorce mesadas al año, incrementándola anualmente como dispone el art.14 de la Ley 100 de 1993.

Se autoriza a la demandada que descuente del retroactivo pensional, el valor de los aportes correspondientes al Sistema de Seguridad Social en Salud.

**TERCERO:** Revocar el numeral segundo de la parte resolutive de la referida sentencia.

**CUARTO:** Costas a cargo de Positiva Compañía de Seguros S.A. Se tasan las agencias en derecho en 12 SMLMV.

Se ordena notificar por estados y enviar copia de esta decisión al correo electrónico suministrado por los apoderados de las partes.

Devuélvase el expediente al despacho de origen.

Los Magistrados,



MARÍA PATRICIA YEPES GARCÍA



ANA MARÍA ZAPATA PÉREZ



DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN  
Con salvamento parcial de voto

Certifico que la anterior sentencia fue notificada por ESTADOS N° 102 fijados hoy 15 de junio de 2021 a las 8:00AM

\_\_\_\_\_  
El secretario



TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN  
SALA SEXTA DE DECISIÓN LABORAL

Medellín, Junio once (11) de dos mil veintiuno (2021)

Proceso: **ORDINARIO LABORAL**  
Accionantes: **DORIS HELENA CORREA MUÑETÓN Y OTROS**  
Accionado: **POSITIVA COMPAÑÍA DE SEGUROS S.A. y COOPERATIVA DE  
TRANSPORTADORES TAX COOPEBOMBAS LTDA e IVÁN  
DARIO SERNA OLARTE**  
Radicado No.: **05001-31-05-019-2011-00252-01**  
Asunto: **SALVAMENTO PARCIAL DE VOTO**

Con el debido respeto por las decisiones adoptadas por la mayoría de integrantes de la sala, salvo el voto parcialmente en el asunto de la referencia, toda vez que no comparto algunos de los razonamientos y resoluciones adoptadas.

Contrario a la conclusión a la que arriba la Sala, considero que, en el presente evento no ha debido emitirse una condena solidaria para el señor Iván Darío Sierra Olarte propietario del vehículo – taxi de placas TIN 367, como tampoco para la cooperativa Coopebombas LTDA.

De la prueba recaudada, en particular el informe de accidente de trabajo elaborado por el ISS en 1996, se desprende claramente la afiliación del trabajador a dicha entidad



que para entonces era la encargada de asumir los riesgos laborales; de allí que se queda sin piso el argumento del recurrente en el sentido que el trabajador no se encontraba afiliado para el momento de su fallecimiento a dicha entidad, por lo que no se aviene una condena a cargo del empleador y la cooperativa que asociaba a los transportadores.

Se destaca que la accionada Positiva compañía de seguros SA, en la contestación a la demanda arguyó como razones fácticas de su defensa básicamente que la contingencia fue catalogada como de origen común y por ello fueron canceladas las prestaciones correspondientes, desconociendo la afiliación al sistema de riesgos profesionales.

Argumento que fue infirmado dentro del debate probatorio, demostrando que sí hubo una afiliación al sistema de riesgos profesionales, como se desprende del referido informe del accidente de trabajo en el que se consigna incluso el número de afiliación, que hace que corra por cuenta de la administradora de riesgos el cubrimiento de las eventuales contingencias, en este caso, el pago de la pensión de sobrevivientes por la muerte de José Benjamín Espinel Porras, en un evento claramente de origen laboral, sin extensión de responsabilidades a otros sujetos.

En los términos expuestos manifiesto mis motivos de disenso



**DIEGO FERNANDO SALAS RONDÓN**

**MAGISTRADO**