

EDICTO

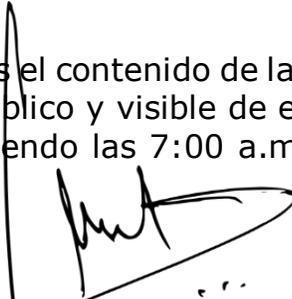
EL SUSCRITO SECRETARIO DE LA SALA CIVIL FAMILIA LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE NEIVA – HUILA

HACE SABER:

Que con fecha veintidós (22) de marzo de dos mil veintidós (2022), se profirió sentencia en el proceso que a continuación se describe:

- Naturaleza: ORDINARIO LABORAL
- Demandante: CARLOS ALBERTO ALARCÓN REYES
- Demandado: LA ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PORVENIR S.A., LA ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES "COLPENSIONES" y LA ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PROTECCIÓN S.A.
- Radicación: 41001-31-05-001-2018-00518-01
- Resultado:
1. CONFIRMAR la sentencia objeto de apelación y de consulta de fecha 09 de octubre de 2019, proferida por el Juzgado Primero Laboral del Circuito de Neiva.
 2. CONDENAR en costas en la presente instancia a las entidades demandadas Porvenir y Protección; y SIN CONDENAR en costas a Colpensiones.
 3. DEVOLVER el proceso al juzgado de origen.

Para notificar legalmente a las partes el contenido de la referida sentencia, se fija el presente EDICTO en lugar público y visible de esta Secretaría, por el término de tres (3) días hábiles, siendo las 7:00 a.m. de hoy veintinueve (29) de marzo de 2022.


CARLOS ALBERTO ROJAS TRUJILLO
Secretario



República de Colombia
Tribunal Superior del Distrito Judicial de Neiva
Sala Cuarta de Decisión
Civil Familia Laboral

Magistrada Ponente: Dra. ENASHEILLA POLANÍA GÓMEZ

Neiva, veintidós (22) de marzo de dos mil veintidós (2022)

Proceso : Ordinario Laboral
Radicación : 41001-31-05-001-2018-00518-01
Demandante : CARLOS ALBERTO ALARCÓN REYES
Demandado 1 : ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE
PENSIONES - COLPENSIONES
Demandado 2 : ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES
Y CESANTÍAS PROTECCIÓN S.A.
Demandado 3 : SOCIEDAD ADMINISTRADORA DE FONDOS DE
PENSIONES Y CESANTÍAS PORVENIR S.A.
Procedencia : Juzgado Primero Laboral del Circuito de Neiva
Asunto : Recurso de apelación parte demandada y consulta en
favor de Colpensiones.

1.- ASUNTO

Resolver los recursos de apelación formulados por los apoderados judiciales de la parte demandada Porvenir S.A., Protección y Colpensiones, así como el grado jurisdiccional de consulta respecto de este último, frente a la sentencia del 09 de octubre de 2019, proferida por el Juzgado Primero Laboral del Circuito de Neiva, en el asunto de la referencia.

2.- ANTECEDENTES RELEVANTES

2.1.- DEMANDA¹:

El demandante pretende que se declare la nulidad o ineficacia del traslado o afiliación a la Sociedad Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías Porvenir S.A., por la falta de información veraz, adecuada, cierta, real, suficiente y comprensible, en consecuencia, ordenar el traslado del régimen de ahorro individual con solidaridad (en adelante RAIS), administrado por Porvenir S.A., en el que se encuentra actualmente vinculado, con destino al régimen de prima media con prestación definida (en adelante RPM) dirigido por Colpensiones, entidad a la que se encontraba afiliado, junto con los ahorros que reposen en la cuenta individual.

Anteriores pedimentos sustentados en el hecho de haber sido afiliado al Sistema General en Pensiones al extinto Instituto de los Seguros Sociales y estarlo para la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993; que para el año 2001 un asesor del fondo Colfondos lo abordó para ofrecerle información mentirosa, exigua y poco diáfana, que lo llevó a trasladarse al RAIS, considerando que obtendría una mejor pensión que la del RPM, luego asesores del fondo Old Mutual y Porvenir lo persuadieron al cambio a aquellas respectivamente, sin informarle de los beneficios o perjuicios que generaría el mismo, resultando así engañosa y superflua, lesionando su derecho a escoger de manera libre y voluntaria el régimen pensional.

Refiere haber solicitado en septiembre de 2018 al fondo Porvenir la liquidación de la mesada pensional, y frente al cálculo de la pensión a recibir en el RPM administrado por Colpensiones arrojaría una diferencia en el monto bastante

¹ Folio 1 a 12 del cuaderno No. 1

significativa, por lo que presentó solicitud de ineficacia o nulidad de la afiliación al RAIS ante Porvenir S.A. y Colpensiones, con respuestas negativas.

2.2.- CONTESTACIONES A LA DEMANDA

2.2.1.- Al descorrer la demanda Protección², se opuso a la prosperidad de las pretensiones de la demanda, argumentando que el acto de traslado fue voluntario, en razón de que, con la firma del accionante en el formulario inicial ante Santander, hoy Protección, refleja que la selección del régimen fue espontánea y sin presiones, no existiendo error en el consentimiento, además que dispuso de 5 días siguientes para retractarse del traslado, sin que lo solicitara. Arguye que seguidamente, el accionante firmó solicitud de traslado dentro del mismo RAIS para vincularse a la AFP Colfondos, para posteriormente a Porvenir, en la que actualmente se reporta, considerando con ello inadmisibles que luego de 17 años después del cambio, discuta la nulidad, cuando lo que aconteció fue ratificación con su firma en los formularios de afiliación.

Señala que, del material probatorio no se logra probar de qué manera fue engañado, y sí por el contrario, la entidad ha cumplido con sus obligaciones, trasladando sus aportes pensionales a la AFP Colfondos, y ésta a su vez, a Porvenir S.A., razón por la cual, Protección no tiene obligación pendiente con el demandante; formulando las excepciones que denominó *“inexistencia de las obligaciones a cargo de mi representada, falta de causa para demandar e inexistencia del derecho; buena fe y cumplimiento de la normatividad vigente; prescripción de la acción que pretende atacar la nulidad de la afiliación; y la innominada”*.

² Folio 97 a 133 del cuaderno No. 1: Contestación de Protección

2.2.2.- Colpensiones³, se opone a la totalidad de pretensiones de la demanda, por no existir los fundamentos fácticos, ni jurídicos, siendo que el traslado de régimen efectuado por el actor fue de manera libre, voluntaria y reconociendo las condiciones jurídicas del cambio, no resultándole viable regresar al RPM faltándole menos de 10 años para cumplir la edad para tener el derecho a la pensión de vejez; formula las excepciones denominadas *“inexistencia del derecho reclamado; prescripción; y declaratoria de otras excepciones”*.

2.2.3.- Porvenir S.A.⁴ descorre la demanda, se opone a todas las pretensiones, arguyendo que el traslado efectuado por el demandante fue un acto voluntario, cuya firma en la solicitud de vinculación ratifica la selección del régimen de forma espontánea y sin presiones, no existiendo error en el consentimiento, ni engaño, con la posibilidad de retractarse dentro de los 5 días siguientes, y sin resultar aceptable que luego de 17 años del cambio aduzca engaño; formula las excepciones que denominó *“inexistencia de las obligaciones a cargo de mi representada, falta de causa para demandar e inexistencia del derecho; buena fe y cumplimiento de la normatividad vigente por parte de Porvenir; prescripción de la acción que pretende atacar la nulidad de la afiliación, y la innominada”*.

2.3.- SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA⁵

El Juez Primero Laboral del Circuito de Neiva, DECLARÓ ineficaz el traslado del demandante, desde el RPM administrado por Colpensiones a la Administradora Porvenir, en consecuencia que Colpensiones acepte el traslado, y condenó en costas a la parte demandada, sustentado en que la administradora del RAIS demandada no demostró que cumplió con la carga probatoria de información detallada, suficiente, completa y clara, pues en estos eventos la carga de la prueba se invierte, sin que del formulario de la solicitud de traslado se

³ Folio 165 a 174 del cuaderno No. 1: Contestación de Colpensiones

⁴ Folio 209 a 247 del cuaderno No. 2: Contestación demandada PORVENIR S.A.

⁵ CD Audio Minuto: 47':27 – Tesis: Minuto: 50:10

evidencie tal deber de información, pues del mismo solo se observa la decisión del cambio, y en razón de ello, ante el incumplimiento de sus deberes, lo procedente es declarar ineficaz el acto, cuyas consecuencias jurídicas es el retorno al RPM que administra Colpensiones, recibiendo los saldos, cotizaciones, bonos pensionales, sin que opere el fenómeno de la prescripción en tales acciones de declaratoria de ineficacia del traslado de régimen, declarando no probadas las excepciones formuladas por la parte demandada.

3.- RECURSOS DE APELACIÓN

3.1.- Las entidades Porvenir S.A. y Protección representadas por la misma abogada, presenta recurso de apelación⁶ en el sentido que la carga de la prueba la tiene el demandante para demostrar el engaño o la falta de información, dado que la AFP a través de sus asesores actuó bajo el postulado de la buena fe al haber brindado la información necesaria, y que las oportunidades para solicitar el traslado le precluyeron, como son, los 5 días siguientes al acto de vinculación, antes de faltarle 10 años para cumplir la edad pensional, ejercer la acción de rescisión del contrato dentro de los 4 años siguientes, o reclamación dentro de los 3 años siguientes.

Finalmente, repara en la valoración probatoria a las tres vinculaciones efectuadas por el accionante dentro del mismo RAIS a diferentes administradoras de fondos de pensiones, que reflejan la voluntad y libertad del acto, al estipularse de esa manera en cada uno de los formularios de solicitud de vinculación, significando con ello la ratificación de permanecer en el mismo régimen, dado el conocimiento de las condiciones jurídicas, solicitando la revocatoria de la sentencia, y en su lugar, declarar probadas las exceptivas formuladas.

⁶ CD Audio Minuto: 1h:04':38 Recurso de apelación Porvenir S.A. y Protección

3.2.- La demandada Colpensiones⁷ inconforme con la decisión de primera instancia sustenta el recurso de apelación en el sentido de la imposibilidad de trasladarse faltándole menos de 10 años al demandante; la opción de ejercer la acción de rescisión, sin que hiciera uso de la misma; la errónea valoración de la múltiple afiliación por el accionante dentro del mismo régimen, que refleja actos de voluntad, y finalmente la carga probatoria compete al demandante en demostrar en qué consistió el engaño.

3.3.- En el término de traslado concedido en esta instancia, acorde a los mandatos del Decreto 806 de 2020, las entidades demandadas apelantes guardaron silencio, conforme a la constancia secretarial que antecede. Por su parte, la demandante no apelante, presentó en esta instancia por escrito alegatos, solicitando sea confirmada la sentencia de primera instancia.

4.- CONSIDERACIONES DE LA SALA

Le corresponde a la Sala determinar la procedencia de la declaratoria de ineficacia del traslado del demandante del RPM, al RAIS, ante la ausencia de asesoramiento previo a la afiliación, sobre las consecuencias que de este habrían de surgirle y, de ser positiva, establecer si ha operado el fenómeno de la prescripción de la acción, y si existe algún impedimento legal en torno a faltarle menos de 10 años al demandante para cumplir la edad de pensión.

4.1.- Se tienen como hechos indiscutidos: la fecha de nacimiento del demandante; la fecha de suscripción del formato de solicitud de vinculación al RAIS administrado por Porvenir S.A., en el que se dejó reporte del traslado de régimen, y de las solicitudes a las entidades demandadas de la ineficacia del traslado, y las respuestas negativas a las mismas.

⁷ Cd audio Min: 1h:13':30 Recurso de apelación Colpensiones

4.2.- De entrada la Sala recuerda lo definido desde antaño por la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, entorno a la afectación o incidencia en la transición pensional por la escogencia del régimen de pensiones RPM o RAIS, y la responsabilidad destinada a las entidades administradoras de cada Sistema, por la obligación de garantizar que el traslado de los afiliados esté precedido de una verdadera autonomía y consciencia, resultado de una decisión informada con relación a los riesgos y beneficios correlativos.

Así, en la sentencia SL 5413 del 1 de diciembre de 2021, rememorando la CSJ SL782 de 2021 y SL 1452-2019, reiterada en SL 1688-2019, la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia ha puntualizado que la obligación de dar información necesaria, en los términos del numeral 1° del artículo 97 del Decreto 663 de 1993, hace referencia "*...a la descripción de las características, condiciones, acceso y servicios de cada uno de los regímenes pensionales, de modo que el afiliado pueda conocer con exactitud la lógica de los sistemas públicos y privados de pensiones. Por lo tanto, implica un parangón entre las características, ventajas y desventajas objetivas de cada uno de los regímenes vigentes, así como de las consecuencias jurídicas del traslado*".

La Corte refiere de la obligación de suministrar información transparente, consistente en, "*...el deber de dar a conocer al usuario, en un lenguaje claro, simple y comprensible, "los elementos definitorios y condiciones del régimen de ahorro individual con solidaridad y del de prima media con prestación definida, de manera que la elección pueda realizarse por el afiliado después de comprender a plenitud las reglas, consecuencias y riesgos de cada uno de los oferentes de servicios*". Según esta Sala, *«la transparencia impone la obligación de dar a conocer toda la verdad objetiva de los regímenes, evitando sobredimensionar lo bueno, callar sobre lo malo y parcializar lo neutro*" (CSJ SL1452- 2019).

En esa medida, respecto de la afiliación al sistema pensional, lo primero que debe decirse es que los afiliados cuentan con el derecho de escoger libremente a cuál régimen se afilian, tal como lo indica el literal b) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, permitiendo la coexistencia de dos regímenes solidarios excluyentes, y para ello es fundamental el consentimiento libre e informado que debe asistir al usuario de la seguridad social, de modo que, la selección que se haga de cualquiera de ellos debe estar precedida por el respeto a la libre escogencia del afiliado.

Así las cosas, la postura adoptada por la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, frente a la ineficacia del traslado del régimen pensional se ajusta plenamente a que es la propia ley la que determina que el acto jurídico de la afiliación al RPM o al RAIS no produce efectos cuando no se cumpla la condición de ser libre y voluntaria, entendiéndose que se debe *verificar si la respectiva administradora puso en conocimiento del afiliado los riesgos que implica el traslado de régimen*, y a su vez los beneficios que obtendría, es decir que se demuestre que la correspondiente entidad garantizó una decisión informada que permitiría una manifestación de voluntad autónoma y consciente.

En sentencia SL1688 del 08 de mayo de 2019, se dilucidaron varios problemas jurídicos, entre ellos, desde cuándo existe el deber de información y asesoría a cargo de las AFP, y si es suficiente diligenciar el formato de afiliación para dar por cumplido ese deber, dado que en sentir de las recurrentes Porvenir y Colpensiones, tal obligación de información es nueva para los fondos pensionales, pero tal tópico lo desató la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia en la providencia citada, al señalar que le es exigible desde su creación, esto es, la fundación de las AFP, luego con la expedición de la Ley 1328 de 2009 y el Decreto 2241 de 2010, para finalmente el deber de doble asesoría consagrado en la Ley 1748 de 2014, el Decreto 2071 de 2015, sin que se trate de diligenciar un formato, *"ni adherirse a una cláusula genérica, sino de haber tenido los elementos*

de juicio suficientes para advertir la trascendencia de la decisión adoptada, tanto en el cambio de prima media al de ahorro individual con solidaridad, encontrándose o no la persona en transición, pues la libertad informada, como requisito esencial para que surta efectos jurídicos el traslado de régimen pensional, es un derecho que no está condicionado al régimen pensional que ostente el afiliado, como tampoco dicha circunstancia, condiciona el cumplimiento de la obligación de brindarle a los afiliados elementos de juicio claros y objetivos que le permitan escoger las mejores opciones del mercado...” (SL5413-2021)

Ahora, atendiendo que se trata de un mismo reparo presentado por las entidades demandadas apelantes, la inversión de la carga de la prueba, la Sala los abordará en conjunto, y para ello se remite a la sentencia de la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, SL 581 de 2021, en la que reiteró que si el afiliado alega que no recibió la información debida cuando se vinculó al fondo pensional, ello corresponde a un supuesto negativo que no puede acreditarse materialmente por quien lo invoca, en la que se puntualizó:

“[...] si se arguye que, a la afiliación, la AFP no suministró información veraz y suficiente, pese a que debía hacerlo, se dice con ello, que la entidad incumplió voluntariamente una gama de obligaciones de las que depende la validez del contrato de aseguramiento. En ese sentido, tal afirmación se acredita con el hecho positivo contrario, esto es, que se suministró la asesoría en forma correcta. Entonces, como el trabajador no puede acreditar que no recibió información, corresponde a su contraparte demostrar que sí la brindó, dado que es quien está en posición de hacerlo.”

Al respecto, el Juez de primer grado determinó que Porvenir S.A., no demostró que hubiera proporcionado una información completa, detallada, clara, suficiente y comprensible al demandante para tomar la decisión de trasladarse de régimen pensional, y frente al cual presentaron reparo cada una de las entidades demandadas, argumentando que la carga probatoria recaía en quien alegaba dicho hecho, debiendo por tanto, el accionante exponer en qué consistió la

omisión o engaño de la AFP, aunado a que luego de 17 años de ocurrido el traslado objeto de declaratoria de ineficacia, es difícil para el fondo probar la asesoría brinda en dicha época, y que al suscribir el formulario lo realizó de manera voluntaria, gozando de plena validez, y que, existe un impedimento legal para ordenar el traslado dado que al demandante le faltan menos de 10 años para cumplir la edad de pensión.

En tal sentido, y como el precedente jurisprudencial lo ha señalado en esta clase de debates judiciales, y atendiendo el principio de la carga dinámica de la prueba, enrostrado por las entidades demandadas recurrentes como punto de reparo, esta recaerá en la parte pasiva quien deberá comprobar que al momento de realizarse el traslado de régimen brindó la información suficiente y necesaria al demandante, para que a partir de ésta emergiera del afiliado, una manifestación consciente y libre de la decisión que estaba tomando y las consecuencias particulares del caso.

En el presente evento, obra el formulario de afiliación⁸ correspondiente al traslado de régimen, en el que se observa la firma por parte del demandante el 28 de marzo de 2001, así como la casilla denominada "VOLUNTAD DE LA AFILIACIÓN", rubricada por aquel, y en la que hace constar que la selección del RAIS ha sido efectuada en forma libre, espontánea y sin presiones; no obstante lo anterior, y como se expuso anteriormente, la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, ha dejado sentado que le correspondía a la administradora de fondo de pensiones Porvenir S.A., demostrar que el demandante tomó una decisión autónoma y consciente al haber sido informado de las consecuencias que conllevaba el cambio de régimen, sin que el simple consentimiento vertido en el formulario de afiliación sea suficiente, como lo señaló la Sala Laboral en la citada sentencia SL1688 de 2019, así:

⁸ Folio 27 del cuaderno 1, reiterado folio 134 del cuaderno No. 1

"(...) 2. (...) La Sala considera desacertada esta tesis, en la medida que la firma del formulario, al igual que las afirmaciones consignadas en los formatos pre impresos de los fondos de pensiones, tales como "la afiliación se hace libre y voluntaria", "se ha efectuado libre, espontánea y sin presiones" u otro tipo de leyendas de este tipo o aseveraciones, no son suficientes para dar por demostrado el deber de información. A lo sumo, acreditan un consentimiento, pero no informado".

Es decir que, el simple consentimiento vertido en el formulario de afiliación es insuficiente, aunque contenga una cláusula en la que se afirme que la decisión de afiliarse fue libre y voluntaria, pues será necesario conforme se expuso párrafos anteriores, que previo al acto de vinculación que se materializa con la firma de la solicitud, se acredite el debido asesoramiento al potencial cliente, sobre los beneficios y consecuencias de la decisión, como lo expuso la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia en la Sentencia SL 5413 de 2021.

Ahora, del examen al interrogatorio de parte absuelto no se encuentran manifestaciones que puedan calificarse como confesión de haber recibido la información a que estaba obligada la AFP en el momento de la solicitud de vinculación del traslado de régimen pensional, conforme lo aduce la recurrente. Por tanto, al revisarse la totalidad del material persuasivo obrante en el proceso, no encuentra la Sala que se haya cumplido con el deber de ofrecer una información completa sobre las ventajas, desventajas y consecuencias del traslado que estaba realizando el afiliado demandante, al régimen de ahorro individual con solidaridad, esto es, no está acreditado que le hubiera suministrado los suficientes datos y explicaciones del traslado respectivo, ello es, la información apta que lo ilustrara, razones para estimar sin vocación de prosperidad los reparos en ese sentido expuestos por las entidades demandadas recurrentes, pues en este tipo de casos lo que debe analizarse es si el acto jurídico que generó el traslado de

régimen resulta o no ineficaz, tal como lo ha preceptuado la Sala de Casación Laboral entre otras sentencias, en la SL12136 de 2014, y no como lo plantea el apoderado de Porvenir S.A., del estudio del principio de la buena fe, en orden a que el demandante debía demostrar que el acto de traslado estuvo revestido de mala fe, censura que igualmente no resulta próspera.

De lo anterior resulta claro para la Sala que no puede comprenderse que el formulario proforma aprobado por la Superintendencia Financiera exima a las administradoras de pensiones de cumplir con su deber de información, pues el artículo 11 del Decreto 692 de 1994, ha de entenderse en el sentido que, *"una vez dada toda la ilustración acerca de las características, condiciones, acceso, ventajas y desventajas de cada uno de los regímenes pensionales, así como de los riesgos y consecuencias del traslado, la selección que haga el afiliado implica la aceptación de las condiciones del régimen por el que se ha optado. Es decir, el suministro de la información es un acto previo a la suscripción del formulario; de lo contrario, no puede hablarse de una voluntad realmente libre."*⁹. Lo que significa que contrario al reparo de la entidad Porvenir, la firma del formulario de afiliación no es aceptación de que el demandante como afiliado recibiera información oportuna y suficiente sobre las consecuencias del cambio de régimen, ni es eximente del deber impuesto a las entidades administradoras de dar a conocer a sus pretensos afiliados los riesgos e implicaciones del traslado, por lo que, se concluye acertada la decisión del fallador de primer grado, dado que del examen del acto de cambio de régimen pensional, es evidente la transgresión de la obligación de información, pues nótese que el artículo 271 de la ley 100 de 1993 consagró que la violación del derecho a la afiliación libre del trabajador se sanciona con la ineficacia del acto, y resulta que *"una de las formas de atentar o violar los derechos de los trabajadores a una afiliación libre es no suministrarle la información necesaria, suficiente y objetiva sobre las consecuencias de su traslado de un régimen pensional a otro"*.¹⁰

⁹ Sentencia Sala de Casación Laboral, Corte Suprema de Justicia SL4360-2019.

¹⁰ *Idem*.

4.2.1.- Obsérvese que para la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, no se hace necesario un engaño o vicio del consentimiento para configurar a ineficacia, en razón de que el artículo 271 citado, alude a a "cualquier forma" de violación de los derechos de los trabajadores a la afiliación, lo que se traduce en una rigurosa obligación que tienen las administradoras de pensiones de brindar información a los afiliados y, estos a su vez del derecho a recibirla, cuya figura de la ineficacia es la vía correcta para examinar los casos de violación del deber de información, como lo determinó el fallador *a quo*, por tanto, es dable concluir que la decisión del demandante no puede considerarse autónoma y consciente al no haber sido debidamente informada, por cuanto el asesor del momento de la AFP no mencionó las consecuencias nocivas a los derechos pensionales que implicaban la decisión de cambiarse de régimen, según lo expuso en los hechos de la demanda, y por consiguiente acertada la decisión de instancia, lo que significa, que no hubiese existido tal acto de afiliación del 28 de marzo de 2001, conllevando a CONFIRMAR la sentencia objeto de apelación y de consulta.

4.3.- La inconformidad dirigida a la imposibilidad jurídica de ordenar el traslado de régimen, bajo el sustento de la prohibición contenida en el artículo 2º de la Ley 797 de 2003, igualmente no tiene vocación de prosperidad, toda vez que al resultar ineficaz el contrato de afiliación suscrito entre el demandante con los fondos pensionales del RAIS, la consecuencia de la pérdida de eficacia del negocio jurídico es la de retrotraer las cosas al momento anterior de la celebración del contrato como si este nunca hubiere existido, quiere decir lo anterior que en momento alguno el juez de primera instancia contrarió el precepto legal anotado.

4.4.- Ahora como igualmente conoce la Sala el presente asunto en virtud del grado de consulta en favor de Colpensiones, se procede al análisis del fenómeno de la prescripción propuesto como argumento exceptivo, con base en

lo reglado en el C.P.T y de la S.S., al haber transcurrido el término prescriptivo de 3 años contabilizados desde la afiliación del demandante al fondo pensional inicial, sin haber elevado ninguna reclamación al respecto, se despachará desfavorablemente como lo resolvió el juzgador de primer grado, en razón de que el aspecto que se controvierte guarda íntima relación con el derecho a la pensión, al influir de manera directa, conforme lo establece el artículo 53 de la Constitución, referente a la irrenunciabilidad de los beneficios mínimos establecidos en normas laborales; por lo que, no resulta dable alegar dicho fenómeno, como lo expuso la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia en la sentencia citada SL1688-2019, al defender la tesis de que las acciones judiciales encaminadas a que se compruebe la manera en que ocurrió un hecho o se reconozca un estado jurídico, son imprescriptibles. En consecuencia, el transcurso del tiempo, no puede ser un obstáculo en la aspiración de solicitar el traslado de régimen pensional, con menoscabo de la pérdida de un derecho irrenunciable, como lo es, a la pensión y el derecho fundamental a la seguridad social, a tono con el artículo 53 Constitucional.

Ahora, tampoco opera la prescripción de la acción de nulidad relativa o rescisión consagrada en el artículo 1750 del Código Civil, en razón de que el artículo 2° del C.P.T. y de la S.S. señala que la Jurisdicción ordinaria en su especialidad laboral y de seguridad social conoce entre otros asuntos, el numeral 4°: *"Las controversias referentes al sistema de seguridad social integral que se susciten entre los afiliados... y las entidades administradoras o prestadoras..."*, por lo que, dada la pretensión de la demanda de ineficacia de la afiliación al RAIS, está relacionado con la seguridad social, por tanto no regido por la normativa implorada por la parte demandada, y así lo enseñó la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, en sentencia SL 587 de 2021.

4.5.- Finalmente, el reparo de las entidades demandadas, de la errónea valoración de las solicitudes de vinculación dentro del mismo RAIS a

través de diferentes fondos de pensiones por el accionante, conduce a la ratificación de permanecer en dicho régimen pensional, no tiene vocación de prosperidad, pues no es acertado el argumento de que dicho proceder convalide las deficiencias de la afiliación, que desde sus inicios quedó mal informado, y por ello con el simple incumplimiento del deber de información basta para ser considerado como ineficaz, sin que se subsanara con el número de traslados que entre fondos pudiera haber efectuado el afiliado al RAIS, pues la ineficacia del traslado inicial deja sin efectos las vinculaciones subsiguientes, realizadas en los diferentes fondos del régimen de ahorro individual.

4.6.- Fluye de lo expuesto que se confirmará la sentencia de primera instancia, condenando en costas de segunda instancia a Porvenir y Protección, por la no prosperidad de los recursos de apelación, conforme al numeral 1° del artículo 365 del C.G.P., que deberá liquidar de manera concentrada el juzgado de conocimiento, conforme al artículo 366 del C.G.P.; y sin costas para Colpensiones, porque igualmente se está surtiendo en su favor el grado jurisdiccional de consulta.

En armonía con lo expuesto, la Sala Cuarta de Decisión Civil Familia Laboral del Tribunal Superior de Neiva, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE:

1.- CONFIRMAR la sentencia objeto de apelación y de consulta de fecha 09 de octubre de 2019, proferida por el Juzgado Primero Laboral del Circuito de Neiva.

2.- CONDENAR en costas en la presente instancia a las entidades demandadas Porvenir y Protección; y SIN CONDENAR en costas a Colpensiones.

3.- DEVOLVER el proceso al juzgado de origen.

Los Magistrados,



ENASHEILLA POLANÍA GÓMEZ



EDGAR ROBLES RAMÍREZ

(Con Impedimento)

ANA LIGIA CAMACHO NORIEGA

Firmado Por:

Enasheilla Polania Gomez

Magistrado Tribunal O Consejo Seccional

Sala Civil Familia Laboral

Tribunal Superior De Neiva - Huila

Edgar Robles Ramirez
Magistrado Tribunal O Consejo Seccional
Sala Civil Familia Laboral
Tribunal Superior De Neiva - Huila

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:

62cd4638fda28afd3ef0a8a9e810701e7935fa6f7dbea55c60779a3ded2ad946

Documento generado en 22/03/2022 03:04:00 PM

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