

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

**TRIBUNAL SUPERIOR DE DISTRITO JUDICIAL**  
**- SALA LABORAL -**

**MAGISTRADO PONENTE: CARLOS EDUARDO CARVAJAL VALENCIA.**

Popayán, doce (12) de septiembre de dos mil veintitrés (2023)

Vencido el término de traslado concedido a las partes para presentar por escrito alegatos de conclusión y dando aplicación a lo consagrado en el artículo 15 del Decreto 806 de 2020, convertido en legislación permanente a través de la Ley 2213 de 2022, le corresponde a la Sala entrar a resolver el recurso de apelación formulado por la apoderada judicial de Colpensiones, frente a la Sentencia N° 070 de 6 de diciembre de 2022, proferida por el Juzgado Tercero Laboral del Circuito de Popayán, dentro del proceso **ORDINARIO LABORAL** adelantado por **CARLOS MANUEL PAZ NARVÁEZ** contra las **SOCIEDADES ADMINISTRADORAS DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PORVENIR S.A., PROTECCIÓN S.A., la UNIDAD DE GESTIÓN PENSIONAL Y CONTRIBUCIONES PARAFISCALES DE LA PROTECCIÓN SOCIAL - UGPP-** y la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES-**; al igual que el grado jurisdiccional de consulta que sobre la referida providencia debe agotarse en favor de esta última entidad. Asunto radicado bajo la partida No. **19-001-31-05-003-2022-00084-01**.

Previa deliberación y aprobación del asunto con los restantes Magistrados, **LEONIDAS RODRÍGUEZ CORTES** y **CLAUDIA CECILIA TORO RAMÍREZ**, se dicta por parte de la Sala, la providencia cuyo texto se inserta a continuación:

**SENTENCIA**

**1. ANTECEDENTES:**

**1.1. La demanda**

Como antecedentes fácticos relevantes se tienen los contenidos en la demanda, cuya copia obra en el archivo *“03.Demanda.pdf”* del cuaderno principal del expediente digital, a partir de la cual pretende lo siguiente: **i)** se declare nulidad de la afiliación o el traslado del actor a la AFP Protección

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

S.A. por vicios en el consentimiento, toda vez que no se lo orientó de manera adecuada, oportuna y veraz al momento de la afiliación al RAIS; **ii)** se declare que el demandante no estuvo afiliado al RAIS; **iii)** se declare que el demandante tiene derecho al regreso automático al RPM; **iv)** se declare que la AFP Protección S.A. debe trasladar al RPM administrado por Colpensiones, todos los valores que haya recibido con motivo de la afiliación, por concepto de cotizaciones, bonos pensionales, sumas adicionales de la aseguradora, con todos sus frutos e intereses, tal y como lo dispone el artículo 1746 del Código Civil, esto es, con los rendimientos que se hubieren causado; **v)** condenar a la AFP Protección S.A. a asumir con su propio patrimonio las mermas sufridas en el capital destinado para la financiación de la pensión de vejez, y; **vi)** se condene a las entidades demandadas al pago de las costas y agencias en derecho.

## **1.2. Contestación a la demanda.**

**1.2.1. La ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PROTECCIÓN S.A.** procedió a ejercer su derecho de defensa y contradicción, a través del memorial obrante en el archivo "*10.ContestacionDemandaProtección.pdf*" del cuaderno principal del expediente digital, aceptando algunos de los hechos y negando otros; se opuso a las pretensiones y en su defensa formuló las excepciones de fondo de: *"inexistencia de vicio del consentimiento que pudo inducir a error en la afiliación del demandante a la AFP Protección S.A., que traiga como consecuencia la anulación de la afiliación", "falta de causa en las pretensiones de la demanda", "carencia de acción y ausencia de derecho", "inexistencia de la obligación de devolver la comisión de administración cuando se declara la nulidad y/o ineficacia de la afiliación por falta de causa", "inexistencia de la obligación de devolver el seguro previsional cuando se declara la nulidad y/o ineficacia de la afiliación por falta de causa y porque afecta derechos de terceros de buena fe", "buena fe" y "prescripción".*

**1.2.2. La ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PORVENIR S.A.** procedió a ejercer su derecho de defensa y contradicción, a través del memorial obrante en el archivo "*12.ContestacionDemandaPorvenir.pdf*" del cuaderno principal del expediente digital, aceptando algunos de los hechos y manifestando no constarle otros;

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváz  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

se opuso a las pretensiones y en su defensa formuló las excepciones de fondo de: *“prescripción”, “falta de causa para pedir”, “buena fe”, “inexistencia de la obligación de devolver la comisión de cuotas de administración cuando se declara la nulidad y/o ineficacia de la obligación”, “prescripción de las obligaciones laborales de tracto sucesivo”, “innominada o genérica” y “inexistencia de algún vicio del consentimiento al haber tramitado el demandante formulario de vinculación al fondo de pensiones”*

**1.2.3. La UNIDAD DE GESTIÓN PENSIONAL Y CONTRIBUCIONES PARAFISCALES DE LA PROTECCIÓN SOCIAL -UGPP-**, dio respuesta a la demanda a través del memorial que reposa en el archivo *“14.ContestaciónDemandaUGPP.pdf”* del cuaderno principal del expediente digital, aceptando algunos hechos y señalando no constarle otros. Frente a las pretensiones, señaló oponerse a aquellas de las que se derive algún tipo de responsabilidad a cargo de la UGPP. En su defensa formuló como excepción previa la que denominó: *“excepción por falta de legitimación por pasiva”* y las excepciones de fondo de: *“prescripción”, “buena fe de la entidad demandada”* y la *“innominada”*.

**1.2.4. La ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES-** también dio respuesta a la demanda mediante el memorial cuya copia obra en el archivo denominado *“16.ContestaciónDemandaColpensiones.pdf”* del cuaderno principal del expediente digital, señalando no constarle la mayor parte de los hechos, oponiéndose a las pretensiones y formulando las excepciones de fondo de: *“inexistencia de la obligación – inexistencia de vicios en el consentimiento que indujera a error de la afiliación del demandante, que traiga como consecuencia la anulación o invalidez de la misma”, “Retorno en cualquier tiempo al RPM, faltando menos de 10 años para la edad de pensión debe realizarse atendiendo: las expectativas pensionales del afiliado y la sostenibilidad financiera”, “la carga dinámica de la prueba no puede ser aplicada en forma genérica, sin ninguna ponderación y en desigualdad de las partes involucradas en un proceso”, “errónea e indebida interpretación del artículo 1604 del C.C.”, “indebida aplicación de las normas en materia de traslado de regímenes pensionales – vulneración del principio de confianza legítima”, “inoponibilidad por ser tercero de buena fe”, “inoponibilidad de la responsabilidad de la AFP ante Colpensiones en casos de ineficacia del traslado de régimen”, “se otorga un alcance que no corresponde al contenido de los Decretos 663 de 1993 y 692 de 1994, en cuanto a la voluntad*

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

*vertida en el formulario de afiliación”, “responsabilidad sui generis de las entidades de la seguridad social”; “sugerir un juicio de proporcionalidad y ponderación”, “improcedencia de la declaratoria de ineficacia y/o nulidad de traslado de régimen pensional, en los casos en que la parte demandante ya tiene una situación jurídica consolidada o adquirieron el status de pensionados” y “prescripción”.*

## 2. DECISIÓN DE PRIMERA INSTANCIA

Una vez agotadas las audiencias correspondientes a la primera instancia, el *a quo*, en audiencia de juzgamiento celebrada el 6 de diciembre de 2022, dictó sentencia en la que resolvió: **(i)** declarar la ineficacia de la afiliación en pensiones del demandante a la AFP Porvenir S.A., efectuada el 25 de febrero de 2000, e igualmente el traslado posterior a la AFP Santander, hoy Protección S.A. En consecuencia, declarar que para todos los efectos legales el demandante nunca se trasladó al RAIS, permaneciendo siempre en el RPM; **(ii)** condenar a la AFP Protección S.A., a efectuar el pago o traslado a Colpensiones, del total del capital y los rendimientos financieros existentes en la cuenta de ahorro individual del demandante, obtenidos hasta la fecha en que se produzca la entrega de dicho capital a Colpensiones, junto con los bonos pensionales que eventualmente hayan sido expedidos en su favor y que haya recibido, las sumas de dinero descontadas de la cuenta individual del demandante por concepto de gastos de administración debidamente indexados, así como para el fondo de garantía de la pensión mínima y pago de primas de los seguros previsionales, todos estos valores debidamente indexados. **(iii)** ordenar a Colpensiones recibir los valores trasladados por Protección S.A. **(iv)** declarar probada la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva formulada por la Ugpp; **(v)** declarar no probadas las excepciones de fondo formuladas por Porvenir SA, Protección S.A. y Colpensiones, y **(vi)** condenar a las AFP Protección S.A. y Porvenir S.A. a pagar las costas que se liquiden a favor del demandante, fijando el valor de las agencias en derecho en suma equivalente a medio (1/2) smlmv.

Como fundamento de la decisión, en síntesis, el *A quo* expuso que, en el presente caso, dando aplicación a lo consagrado en los artículos 13 y 271 de la Ley 100 de 1993 y los lineamientos jurisprudenciales fijados en sentencias SL1452-2019; SL1421-2019; SL1868-2019, así como del

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

Tribunal de Popayán en proceso de radicación 2017-00119 de 27 de junio de 2019, que constituyen precedente vertical, resultaba procedente declarar la ineficacia de la afiliación de la parte actora al RAIS, como quiera que la AFP demandada no logró acreditar que le brindó de manera previa a la suscripción del formulario de afiliación, información clara y precisa sobre los aspectos favorables y desfavorables de la elección del referido régimen pensional, y poder así tomar una decisión libre y voluntaria, en los términos del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, máxime, cuando la sola afirmación pre impresa en el formulario, no es prueba idónea para concluir que sí se le entregó la debida información.

Así mismo, frente al hecho de que el demandante haya estado previamente afiliado al RPM a través de Cajanal, refirió que tal evento no implica que su regreso al mencionado régimen deba involucrar a la Ugpp, como quiera que en razón de lo previsto en el Decreto 2196 de 2009, los afiliados de la extinta Caja pasaron a hacer parte de Colpensiones, por lo que al demandante debe aplicársele la misma situación.

### **3. DEL RECURSO DE APELACIÓN.**

Inconforme con la decisión de primera instancia, la apoderada de Colpensiones formuló recurso de apelación, así:

#### **3.1. Del recurso de apelación formulado por Colpensiones**

Como fundamento de la alzada, la apoderada de Colpensiones señaló que si bien es cierto se declaró la ineficacia del traslado efectuado por el actor el 25 de febrero de 2000 ante la AFP Porvenir S.A., no se ordenó como efecto jurídico de ese primer traslado, que consistiría en ordenar el traslado al RPM de todas las sumas y/o valores que se generaron como consecuencia de la afiliación del demandante durante el periodo de permanencia en esa AFP, que corresponde al periodo comprendido entre el 25 de febrero de 2000 y hasta el año 2002, es decir, respecto del periodo previó al traslado Protección S.A. Lo anterior, como quiera que a raíz del traslado horizontal la AFP Porvenir S.A. únicamente trasladó los aportes y los rendimientos, más no los gastos de administración, las sumas

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

previsionales de los seguros de invalidez y sobrevivencia, el porcentaje destinado al Fondo de Garantía de la Pensión Mínima y las sumas adicionales de la aseguradora que se hubieren generado. Por lo tanto, solicitó adicionar la sentencia para que se ordene que la AFP Porvenir S.A. que al igual que la demandada Protección, traslade debidamente indexados a Colpensiones, los valores mencionados en antelación, y que se generaron de febrero de 2000 a abril de 2002; el traslado se efectuó realizando la discriminación pormenorizada de cada valor objeto de traslado; y se disponga la devolución de las sumas adicionales de la aseguradora que se hubieren causado.

#### **4. TRÁMITE DE SEGUNDA INSTANCIA**

En firme el auto que admitió la apelación y el grado jurisdiccional de consulta, se dio traslado a las partes para alegar por escrito por el término de cinco (5) días, conforme lo dispuesto el artículo 15 del Decreto Legislativo 806 de 2020, convertido en legislación permanente a través de la Ley 2213 de 2022.

En este punto es importante resaltar que los alegatos no constituyen una oportunidad adicional para cambiar o adicionar los fundamentos del recurso de apelación y a ellos se contraerá la Sala al resolver la alzada. De la revisión efectuada al proceso, se advierte que, solamente presentaron alegatos la parte demandante, Colpensiones y la Ugpp.

**4.1.** La **parte demandante** presentó alegatos de conclusión solicitando la confirmación de la decisión de primer grado, en tanto en el proceso quedó acreditado que la afiliación del demandante al RAIS se llevó a cabo sin que recibiera la debida información, cumpliéndose en este caso con los requisitos establecidos jurisprudencialmente para la declaratoria de ineficacia.

**4.2.** La **Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones** en sus alegatos, manifestó remitirse a los argumentos expuestos al contestar la demanda y fundamentar el recurso de apelación. Así mismo señaló que la decisión de primer grado se fundamentó en el hecho de que

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

por parte de la AFP no se brindó la debida asesoría al demandante, obviando tener en cuenta que, para el momento del traslado no le era exigible a los fondos documentar las asesorías a sus afiliados por fuera del formulario de afiliación. Señaló que en virtud de lo dispuesto en el artículo 13 de la Ley 100 de 1993, con la modificación introducida en el artículo 2° de la Ley 797 de 2003, no es procedente la declaratoria de ineficacia de traslado, máxime, cuando tampoco se cumplen los requisitos previstos en la Sentencia C-789 de 2002, para retornar al RPM en cualquier tiempo. Sin embargo, precisó que, en caso de confirmarse la decisión, solicitaba la adición de la sentencia de primera instancia, disponiendo la indexación de la totalidad de los valores y sumas generadas como consecuencia de la afiliación; la devolución de las sumas adicionales de la aseguradora y la devolución discriminada de los valores a trasladar a Colpensiones.

**4.3. La Unidad de Gestión Pensional y Contribuciones Parafiscales de la Protección Social -UGPP-**, a través de su apoderado solicitó la confirmación de la sentencia de primera instancia, en tanto es Colpensiones la entidad que debe asumir la administración de los aportes del actor, por ser la referida entidad la encargada de administrar el RPM.

## **5. CONSIDERACIONES DE LA SALA:**

**5.1. COMPETENCIA:** En virtud de lo consagrado en el artículo 66 del C.P.T.S.S., con la modificación incorporada por el artículo 10 de la Ley 1149 de 2007, es esta Sala de Tribunal competente para conocer de la alzada propuesta por la parte demandada -Colpensiones-, en contra de la sentencia enunciada en los antecedentes, por ser el Superior Funcional del Juzgado que profirió la decisión atacada, la cual además es susceptible de ser revisada, en razón del grado jurisdiccional de consulta, al tratarse de una providencia que en primera instancia trajo consecuencias a la Administradora Colombiana de Pensiones -Colpensiones-; de quien es garante la Nación, como quiera que le impuso como carga, aceptar al demandante como afiliado del RPM (artículo 69 del CPT y de la SS).

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

Es importante precisar que en virtud de lo consagrado en el artículo 15 del Decreto 806 de 4 de junio de 2020, convertido en legislación permanente a través de la Ley 2213 de 2022, el recurso de apelación contra las sentencias dictadas en materia laboral, así como el grado jurisdiccional de consulta, en aquellos eventos en los que no se requiera del decreto y práctica de pruebas se proferirá por escrito. En consecuencia, es este el fundamento normativo que en esta oportunidad aplica la Sala para resolver por escrito la alzada y el grado jurisdiccional de consulta ya mencionados.

**5.2. PROBLEMAS JURÍDICOS:** En virtud del grado jurisdiccional de consulta y el recurso de apelación formulado por Colpensiones, la Sala considera como problemas jurídicos a resolver los siguientes:

**5.2.1. ¿Fue acertado declarar la ineficacia del acto de vinculación por traslado del demandante al RAIS?**

**5.2.2. De ser afirmativa la respuesta frente a la declaratoria de ineficacia, ¿fue acertado ordenar a la AFP Protección S.A. que traslade a Colpensiones el total del capital y los rendimientos financieros existentes en la cuenta de ahorro individual del demandante, obtenidos hasta la fecha en que se produzca la entrega de dicho capital a Colpensiones, junto con las sumas de dinero descontadas de la cuenta individual por concepto de gastos de administración, así como para el fondo de garantía de la pensión mínima y pago de primas de los seguros previsionales, todos estos valores debidamente indexados?**

**5.2.3. Se debió también imponer a la AFP Porvenir S.A. trasladar a Colpensiones, lo que descontó por concepto de comisiones de administración, primas de los seguros previsionales y fondo de garantía de la pensión mínima durante el tiempo en que el actor estuvo afiliado a esa AFP.**

**5.2.4. ¿Fue acertado no disponer la devolución de valores por concepto de sumas adicionales de la aseguradora?**

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

**5.3. TESIS DE LA SALA:** La tesis de la Sala frente a los cuestionamientos planteados se orienta a confirmar la decisión de primer grado, como quiera que por parte de las AFP demandadas no se acreditó que de manera previa al acto de vinculación inicial y/o traslado del demandante, le suministraron información completa y suficiente sobre los beneficios y las consecuencias que la referida selección podía generar frente su derecho pensional; tratándose de una declaratoria de ineficacia respecto de la que no resultaba aplicable el fenómeno jurídico de la prescripción y por cuenta de la cual es necesario que la AFP Protección S.A. traslade a Colpensiones todos los valores que hubiere recibido con motivo del traslado declarado ineficaz a título de cotizaciones, bonos pensionales (de ser el caso) y rendimientos financieros; devolución que debe incluir lo descontado por concepto de cuotas o gastos de administración, valor de las primas de los seguros previsionales de invalidez y sobrevivientes y lo destinado al Fondo de Garantía de la Pensión Mínima, más no así valores por sumas adicionales de la aseguradora, en tanto no se acreditó su causación. Sin embargo, se habrá de adicionar la decisión de primera instancia para disponer que la AFP Porvenir S.A. traslade a Colpensiones debidamente indexado, lo que descontó de la cotización del actor para pagar las comisiones y/o gastos de administración, las primas de los seguros previsionales de invalidez y sobrevivientes y lo destinado a la garantía de pensión mínima, durante el tiempo en que fue su afiliado. Así mismo, se dispondrá que las órdenes emitidas a las AFP Protección S.A. y Porvenir S.A., deberán ser materializadas discriminando cada uno de los valores objeto de traslado, junto con el detalle pormenorizado de los ciclos, IBC, aportes y demás información relevante que los justifiquen.

#### **5.3.1. Los fundamentos de la tesis son los siguientes:**

##### **● De los tres primeros problemas jurídicos:**

En la forma como fue concebido el Sistema de Seguridad Social Integral que trajo consigo la Ley 100 de 1993, la selección de uno de los dos regímenes que este trajo consigo, bien sea el RPM y/o el RAIS, por selección inicial o traslado, deberá obedecer a una decisión libre y voluntaria por parte de los afiliados, la cual conforme lo establece el literal b)

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

del artículo 13 de la referida ley, se materializa con la manifestación por escrito que al momento de la vinculación o traslado hace el trabajador o servidor público a su empleador, y que de obviarse, acarrea consecuencias no sólo de tipo pecuniario sino también en cuanto a la validez del acto.

Al respecto, el artículo 271 de la Ley 100 de 1993, al cual se llega incluso por remisión contenida en la parte final del literal b) del artículo 13 de la misma norma, ha previsto que cualquier persona natural o jurídica que impida o atente en cualquier forma contra el derecho del trabajador a su afiliación y selección de organismos o instituciones del sistema de seguridad social integral, se hará acreedora al pago de una multa, quedando en todo caso sin efecto la afiliación efectuada en tales condiciones, para dar paso a que la misma se vuelva a realizar en forma libre y espontánea por parte del trabajador.

Por lo anterior, es claro que la libertad y voluntariedad del interesado en la selección de uno cualquiera de los regímenes que componen el subsistema de seguridad social en pensiones, así como también el derecho a obtener la información debida y relevante, constituyen elementos que resultan intrínsecos a la esencia del acto de afiliación, sea inicial o por traslado, por lo que no queda duda de que su inobservancia trae como consecuencia la ineficacia del acto, no solo porque así lo dispuso el legislador en la parte final del artículo 271 de la Ley 100 de 1994 ya comentado, sino también porque es esa la consecuencia que al tenor de lo previsto en el artículo 1501 del Código Civil se ha establecido respecto del negocio jurídico que no cumple con la determinación de aquellas cosas que son de su esencia, y sin las cuales, aquel no puede producir efecto alguno, tanto así que es el mismo legislador el que de manera expresa ha señalado cuales son los requisitos necesarios para la existencia del negocio jurídico.

Es importante recordar que la figura jurídica de la ineficacia en términos generales, tal y como lo dijo la CSJ SL en providencia SL 4360 de 2019, *“hace referencia a todos los defectos o anomalías, de cualquier clase, que impiden que el acto jurídico produzca sus efectos o deje de producirlos”*, encontrándose en sus distintas modalidades: la ineficacia por inexistencia, la ineficacia por nulidad y la ineficacia por inoponibilidad, entre otras.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

Para lo que aquí interesa, la ineficacia por inexistencia se presenta cuando faltan los presupuestos previstos en la ley para ello, los cuales deben concurrir al momento de la celebración del acto y sin los cuales, el legislador ha previsto que habrá inexistencia del negocio. Esos requisitos, pueden ser puramente formales, relativos al contenido o a los sujetos.

Por lo tanto, si el querer de la ley es que la validez de la afiliación se supedite al correcto diligenciamiento del formulario de inscripción, que incluye la firma del afiliado, así como también que la selección del régimen se haya efectuado de manera libre y voluntaria, previo suministro de la información completa y necesaria sobre los beneficios y desventajas del mismo (dadas las condiciones particulares del interesado), y sin establecer distinciones tratándose de una afiliación inicial o un traslado de régimen pensional, no queda duda de que la consecuencia ante el incumplimiento de estos requisitos, sea otra que la declaratoria de ineficacia del acto por inexistencia.

Sobre el deber de las administradoras de fondos de pensiones, de suministrar información completa y verás sobre los beneficios, inconvenientes y efectos de la toma de decisiones a sus posibles afiliados, en torno a su participación en cualquiera de los dos regímenes del Sistema General de Pensiones, se tiene que el mismo constituye una obligación que se ha venido imponiendo y desarrollando a través de diferentes dispositivos, entre los que se encuentran, entre otros, el Estatuto Orgánico y Financiero (literal f) artículo 72 y numeral 1° del artículo 97 del Decreto 663 de 1993), la Ley 100 de 1993, el Decreto 720 de 1994 (artículo 12), la Ley 795 de 2003, el artículo 48 de la Ley 1328 de 2009, por medio del cual se modificó el literal c) del artículo 60 de la Ley 100 de 1993<sup>1</sup>, la Ley 1741 de 2014, por medio de la cual se adicionó con un párrafo el artículo 9° de la Ley 1328 de 2009 y el Decreto 2071 de 2015.

Así las cosas, es claro que el deber de brindar la debida información a los posibles afiliados, no constituye una obligación para las AFP que resulte

---

<sup>1</sup> El citado artículo indica que las administradoras del RAIS tendrán la obligación expresa de informar a los afiliados sus derechos y obligaciones de manera tal que les permitan la adopción de decisiones informadas, y éstos, el deber de manifestar de forma libre y expresa a la administradora correspondiente, que entienden las consecuencias derivadas de su elección en cuanto a los riesgos y beneficios que caracterizan al fondo.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

ser reciente o novedosa, o que pueda entenderse como superada con la sola suscripción del formato de afiliación y/o traslado, aunque éste contenga una cláusula en la que se afirme que la decisión de afiliarse fue libre y voluntaria, pues siempre será necesario y se requerirá que, de manera previa al acto de vinculación inicial o por traslado, que se materializa con la firma del formulario, se acredite que se asesoró debidamente al potencial cliente sobre los beneficios y consecuencias de su decisión, pues de lo contrario, no podría predicarse que el acto de selección del régimen fue debidamente informado, y por ello libre y voluntario.

Sobre el deber de información a cargo de las administradoras de fondos de pensiones, tratándose del traslado a un régimen pensional a otro, pueden ser objeto de revisión y son fundamento de esta decisión, entre otras, las sentencias 31989 y 31314 de 9 de septiembre de 2008, reiteradas en sentencia de 22 de noviembre de 2011 (radicado 33083), sentencia SL12136 de 3 de septiembre de 2014, SL19447-2017, SL 16889-2019, SL 4964 -2018, SL 4689-2018, SL1452-2019 y la providencia SL1421-2019 de 10 de abril de 2019, radicado 56174.

A partir de estas providencias, quedaron establecidos como deberes a cargo de las AFP desde la entrada en vigencia del RAIS y son lineamientos jurisprudenciales que orientan este tipo de decisiones sobre afiliaciones o traslado de régimen los siguientes:

*“1. Las administradoras de fondos de pensiones y cesantías, tienen una responsabilidad profesional con sus afiliados, y entre sus múltiples deberes está el de información.*

*2. El deber de información debe comprender todas las etapas del proceso, desde la antesala de la afiliación hasta la determinación de las condiciones para el disfrute pensional.*

*3. Las administradoras de pensiones tienen el deber de proporcionar a sus interesados una información completa y comprensible, a la medida de la asimetría que se ha de salvar entre un administrador experto y un afiliado lego, en materias de alta complejidad.*

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

*4. La información, en asuntos como la elección del régimen pensional debe centrarse en proporcionar ilustración suficiente, dando a conocer las diferentes alternativas, con sus beneficios e inconvenientes, y aún a llegar, si ese fuere el caso, a desanimar al interesado de tomar una opción que claramente le perjudica. Es decir, debe estar dotada de transparencia máxima.*

*5. Aunque la solicitud de vinculación inicial se encuentre firmada por el afiliado, y allí se indique que la **selección** se produjo de manera libre, espontánea y sin presiones, si la **decisión** del afiliado se adoptó sin el pleno conocimiento de lo que ello entraña, no podría predicarse que la selección tiene tales características.*

*6. La libertad y voluntariedad en el traslado implica que la decisión fue adoptada teniendo en cuenta los alcances positivos y negativos en su adopción.*

*7. Una inoportuna o insuficiente asesoría sobre los puntos del tránsito de régimen son indicativos de que la decisión no estuvo precedida de la comprensión suficiente, y menos del real consentimiento para adoptarla.*

*8. Como reglas básicas para estimar si el traslado cumplió los requisitos de transparencia están: el conocimiento de los beneficios que dispense cada régimen, la proyección del monto de la pensión que se percibiría en cada caso de uno de ellos, la diferencia en el pago de aportes que se realizan en cada régimen, y las implicaciones y conveniencias de la decisión”.<sup>2</sup>*

Para esta Sala, las reglas previstas por la SL de la CSJ para los casos de traslado de régimen pensional, resultan también aplicables para los casos de afiliación o selección del régimen pensional por primera vez, como quiera que del contenido de los artículos 13 literal b) y 271 de la Ley 100 de 1993, se advierte que los mismos tratan del ejercicio de la elección tanto al momento de la vinculación como del traslado, de donde es dable concluir que las situaciones relativas al cumplimiento del deber de información no solo es predicable de las situaciones de traslado, sino también de selección inicial de régimen pensional.

---

<sup>2</sup> Tribunal Superior del Distrito Judicial de Cali, Sala de Decisión Laboral, sentencia de 09 de junio de 2016, proceso radicado 76001-3105-012-2014-00744-01. M. P. Leomara del Carmen Gallo Mendoza.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

De la misma manera, es importante señalar que sobre la inaplicabilidad de la prescripción respecto de las pretensiones encaminadas a obtener la declaratoria de ineficacia del traslado de régimen y sus consecuencias, la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia ya tuvo la oportunidad de pronunciarse indicando que dicha figura no resulta aplicable, a las acciones judiciales encaminadas a que se compruebe la manera en que ocurrió un hecho o para que se reconozca un estado jurídico, es decir, dada la naturaleza declarativa de las pretensiones y el nexo de causalidad con un derecho fundamental irrenunciable e imprescriptible como es el de obtener la pensión de vejez y/o jubilación. Al respecto, pueden revisarse las providencias CSJ AL 1663-2018, CSJ AL 3807-2018 y SL- 1421 -2019 (radicado 56174).

Ahora bien, descendiendo al caso sometido a estudio, de los medios de prueba aportados y practicados dentro de la actuación judicial (archivos 02, 11, 13 y carpeta 18 del cuaderno principal del expediente digital), entre los cuales se encuentran: Formato 01: Certificado de Información Laboral expedida por el Instituto Colombiano de Cultura -Colcultura-, Certificado Electrónico de Servicios -CETIL-, historia Laboral Consolidada de Protección S.A.; formulario de solicitud del vinculación al Fondo Obligatorio de Pensión y Cesantías Santander, certificación del Sistema de Información Administrativo y Financiero SIAFP; formato solicitud vinculación y/o traslado AFP Porvenir SA e historia laboral expedida por Colpensiones, se tiene que la demandante estuvo afiliado y efectuando cotizaciones con fines pensionales de la siguiente manera: **(i)** en el entonces ISS, hoy Colpensiones, durante el periodo comprendido entre el 1° de octubre de 1979 a 28 de febrero de 1981; **(ii)** En la también extinta Caja Nacional de Previsión Social -Cajanal- EICE, entre 1° de enero de 1985 y el 3 de abril de 2000; **(iii)** entre el 4 de abril de 2000 al 30 de mayo de 2002 en la AFP Porvenir S.A., siendo necesario aclarar que el traslado al RAIS por conducto de la referida AFP se materializó con suscripción de formulario de vinculación de 25 de febrero de 2000, y; **(iv)** del 1° de junio de 2002 en adelante, a través del Fondo Obligatorio de Pensiones y Cesantías Santander S.A., hoy Protección S.A., AFP en la que mantiene su vinculación en la actualidad.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

Ahora bien, en la demanda se afirma que el demandante fue trasladado de régimen pensional sin que le fuese suministrada información completa, clara, oportuna y comprensible sobre el traslado y sus consecuencias; afirmación que la Sala encuentra no fue desvirtuada por las AFP demandadas.

En el sentir de la Sala, el cumplimiento del deber de asesoría no se supe con el simple aporte del formulario de traslado de régimen pensional, pues si bien es cierto, no se puede desconocer que con la firma allí impuesta se refleja la voluntad del afiliado de realizar el mencionado acto, tal firma no resulta suficiente para constatar que se trató de una manifestación debidamente informada, en la forma y términos que precisa el criterio jurisprudencial que actualmente impera.

Es decir, por parte de las AFP se obvió aportar los medios de prueba que permitieran establecer en qué términos o forma fue que se brindó información y asesoría debida al demandante, lo cual era de suma importancia, pues dadas las condiciones de orden legal que rigen el actuar de la administradoras de fondos de pensiones, constituye un deber y no una simple liberalidad, el suministro de información o asesoramiento integral sobre el producto que se ofrece, para de esa manera poder entender que cuando se acepta el servicio ofrecido, el usuario lo hace con el pleno conocimiento tanto de los beneficios como de las consecuencias, y por ende, obedece a una decisión adoptada de manera consiente y voluntaria, pues no sería lógico que ante un derecho de tanta importancia como lo es la pensión, el afiliado escoja o acepte unas condiciones que le hagan más dificultosa la consolidación del derecho, o en su defecto, generen la reducción o mengua del mismo.

Como lo ha venido enseñando la jurisprudencia especializada, el suministro de información no solo hace referencia a la ilustración sobre las características, condiciones y forma de vinculación al régimen, sino también a conocer de los efectos y riesgos de esa vinculación y/o traslado frente al derecho pensional, y así deviene de las obligaciones impuestas a las entidades vigiladas, entre las que se encuentran las administradoras de fondos de pensiones, desde el mismo Estatuto Orgánico Financiero –

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

Decreto 663 de 1993- , cuando en el numeral 1° del artículo 97 original, les señaló como un deber, el suministrar a los usuarios de los servicios que presten, la información necesaria para lograr la mayor transparencia en las operaciones que realicen, de suerte que les permita a través de elementos de juicio claros y objetivos, **escoger las mejores opciones del mercado**, de ahí que no sea dable afirmar, en casos como el presente, que por parte de los jueces se está sancionando el incumplimiento del deber de asesoramiento, con normas que no existían para la fecha en que se llevaron a cabo las vinculaciones iniciales o los traslados de régimen pensional, incurriendo en una indebida aplicación retroactiva de la ley, pues por el contrario, lo que se evidencia a partir de la norma traída a colación, es que desde aquella época, el deber de información implicaba el de brindar asesoramiento al afiliado, para de esa forma poder concluir que el ejercicio del derecho de elección, para vinculación inicial o traslado, estuvo precedido de un conocimiento claro, completo y preciso, sobre las implicaciones de la decisión.

La Sala tampoco encuentra como el hecho de haber perdurado la afiliación del demandante en el régimen privado durante varios años, pueda convalidar las deficiencias de la afiliación, pues es precisamente cuando ya se encuentra ad portas de causar el derecho pensional, que puede advertir que las promesas que la llevaron a aceptar la afiliación y/o el traslado al RAIS fueron ilusorias, pues no se cumplió la promesa de una mesada pensional más alta o mejor de la que pudo adquirir o consolidar en el RPM.

Es por lo tanto, la inexactitud de la información suministrada y/o la omisión sobre la forma como el nuevo régimen se pudo materializar en el caso específico del demandante, el hecho que generó la declaratoria de ineficacia de la selección del RAIS como régimen pensional, pues la AFP no ejerció ninguna labor probatoria que permitiera determinar que en el acto de ofrecimiento del servicio, le proporcionó al afiliado información suficiente, que llevara aparejado como un hecho indiscutido, que la decisión emitida fue libre y voluntaria, o como mínimo, que el personal asignado para brindar asesoría para efectos de la vinculación del actor, tenía los conocimientos necesarios para efectuar tal labor.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

Carga de la prueba que en el presente asunto estaba a cargo de las AFP demandadas, por el hecho de que en la demanda se partió de una negación indefinida que en virtud de lo consagrado en la parte final del artículo 167 del CGP, eximía de prueba a la parte actora y la trasladaba a la contraparte, en este caso, a las administradoras de fondos de pensiones, que para desvirtuarla, debían acreditar la ocurrencia del hecho contrario, esto es, que por parte de esas entidades si se brindó la asesoría debida y como no lo hicieron, produjo que la decisión resultara adversa a sus intereses.

Es entonces, ante la falta de pruebas que permitan desvirtuar las negaciones indefinidas expuestas en la demanda, así como por el incumplimiento de las normas relativas al suministro de información suficiente, amplia y oportuna, que estaban vigentes para el año 2000, fecha en que se dio el traslado al RAIS, así como en aplicación a las sub reglas fijadas por la jurisprudencia especializada en torno a la ineficacia del acto de traslado de régimen pensional por deficiencia o indebida asesoría, que esta Sala considera como acertada, la decisión de declarar la ineficacia del acto de traslado al RAIS, que en su momento efectuó el demandante, imponiéndole a la AFP Protección S.A., como actual AFP en la que se encuentra afiliada, afrontar la devolución de los dineros que recibió por concepto de cotizaciones, bonos pensionales, en caso de haberse recibido, rendimientos financieros, sin descontar suma alguna por concepto de gastos de administración, aportes al fondo de garantía de pensión mínima y primas de los seguros previsionales, no solo porque fue la entidad que recibió las cotizaciones, sino también porque es importante recordar que al tenor de lo contemplado en los artículos 10 y 12 del Decreto 720 de 1994, que fueron compilados en los artículos 2.2.7.4.1<sup>3</sup>. y 2.2.7.4.3<sup>4</sup> del DUR 1833

---

<sup>3</sup> **ARTÍCULO 2.2.7.4.1. RESPONSABILIDAD DE LOS PROMOTORES.** Cualquier infracción, error u omisión en especial aquellos que impliquen perjuicio a los intereses de los afiliados en que incurran los promotores de las sociedades administradoras del sistema general de pensiones en el desarrollo de su actividad compromete la responsabilidad de la sociedad administradora respecto de la cual adelanta sus labores de promoción o con la cual, con ocasión de su gestión, se hubiere realizado la respectiva vinculación sin perjuicio de la responsabilidad de los promotores frente a la correspondiente sociedad administradora del sistema general de pensiones.

Los costos que generen los convenios que celebren las sociedades administradoras del sistema general de pensiones con los promotores no podrán trasladarse, directa o indirectamente, a los afiliados.

<sup>4</sup> **ARTÍCULO 2.2.7.4.3. OBLIGACIÓN DE LOS PROMOTORES.** Los promotores que empleen las sociedades administradoras del sistema general de pensiones deberán suministrar suficiente, amplia y oportuna información a los posibles afiliados al momento de la promoción de la afiliación, durante toda la vinculación con ocasión de las prestaciones a las cuales tenga derecho el afiliado.

Igualmente, respetarán la libertad de contratación de seguros de renta vitalicia por parte del afiliado según las disposiciones pertinentes.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

de 2016, los promotores que lleguen a ser utilizados por las AFP, estaban en el deber de suministrar a los posibles afiliados en el momento de promocionar la afiliación, información suficiente, amplia y oportuna, so pena de hacer responsable a la respectiva administradora, de cualquier infracción, error u omisión, que llegare a causar algún tipo de perjuicio a los intereses de los afiliados.

Declaratoria de ineficacia que en todo caso se debe resaltar, se considera que no es lesiva del principio de sostenibilidad fiscal del Sistema General de Pensiones, en tanto las sumas que deben ser reintegradas al RPM, serán utilizadas para el reconocimiento del derecho pensional que llegue a causar en su momento la demandante.

Así mismo, como un argumento adicional para confirmar la decisión de primer grado, ha de decirse, en aplicación de la línea jurisprudencial que actualmente impera, que los términos de prescripción para ejercer la acción de ineficacia de la afiliación y/o traslado de régimen pensional no resultan aplicables *–bien sean los de las leyes laborales y/o civiles*, en tanto debe entenderse que al tratarse de una pretensión de carácter declarativa, cuyo propósito es la recuperación del Régimen de Prima Media con Prestación Definida, para obtener el reconocimiento del derecho a la pensión de vejez bajo las garantías que de él emanan, se torna en un derecho de carácter imprescriptible.

Ahora, sobre las sumas que deben ser objeto de devolución tratándose de asuntos relacionados con la declaratoria de ineficacia del acto de traslado o vinculación inicial de régimen pensional, pueden ser objeto de revisión entre otras, las providencias CSJ SL2877-2020; CSJ SL655-2022 y CSJ SL755-2022; providencias en las que se señalan como tales, los saldos obrantes en la cuenta de ahorro individual del demandante junto con sus rendimientos, los porcentajes descontados de las cotizaciones efectuadas mes a mes para el pago de gastos de administración, primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia y el porcentaje destinado al Fondo de Garantía de la Pensión mínima, estos últimos tres rubros debidamente indexados y con cargo a los recursos de la AFP Protección S.A.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

En virtud de los lineamientos fijados por la jurisprudencia especializada<sup>5</sup>, la sanción que se impone a aquellos actos de afiliación o traslado de régimen pensional que no han estado mediados por el suministro de la adecuada y correcta información, es la declaratoria de ineficacia, que no es otra cosa, que desconocer los efectos jurídicos del acto desde el mismo momento de su nacimiento, de manera que deba entenderse como si el negocio jurídico jamás hubiere existido.

Igualmente, se ha dicho que la declaratoria de ineficacia trae aparejada, en lo posible, la obligación de efectuar entre los contratantes, las respectivas restituciones mutuas, tal y como lo prevé el artículo 1746 del Código Civil, para el caso de las declaratorias de nulidad, que en sus efectos es predicable por analogía a los casos de ineficacia. Por lo tanto, tales restituciones implican para el caso de preservar la afiliación en el RPM, que se reintegre a éste, los valores que el citado régimen debió recibir, de no haberse generado el traslado, es decir, el valor íntegro de la cotización que por disposición legal corresponde al mismo porcentaje en los dos regímenes pensionales, pues así se deriva del artículo 20 de la Ley 100 de 1993, después de la modificación introducida por el artículo 7 de la Ley 797 de 2003 y artículo 1° del Decreto 4982 de 2007<sup>6</sup>.

Si bien no se desconoce que tanto en el RPM como en el RAIS, toda la cotización no está destinada a hacer parte del fondo común de naturaleza pública o de la cuenta de ahorro individual pensional del afiliado, como quiera que la ley habilita que del 3% de la misma se paguen las respectivas comisiones por concepto de administración, no por ello es dable entender so pretexto del principio de la buena fe o de una buena gestión en la administración, que dichos rubros queden por fuera de las restituciones mutuas, por una parte, porque se trata de rubros que pertenecen al respectivo régimen, y por ello son necesarios para su funcionamiento, y por otra parte, porque es la indebida conducta de las AFP, al no suministrar la debida información a través de sus asesores, el hecho que además de

---

<sup>5</sup> CSJ SL-1688 de 2019.

<sup>6</sup> Desde el año 2008, el valor de la cotización en los dos regímenes pensionales corresponde al 16% del ingreso base de cotización.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

generar la declaratoria de ineficacia, hace que deba asumir con cargo a su patrimonio, los perjuicios que se causen a los afiliados<sup>7</sup>.

Así mismo, además es menester devolver los rendimientos financieros, en tanto ellos son el producto de la inversión del capital existente en la cuenta de ahorro individual de la afiliada, de ahí que le pertenezcan únicamente a ésta, pues en caso contrario, se estaría habilitando un enriquecimiento de carácter injustificado, máxime, cuando tratándose de fondos privados de pensiones, la intermediación que éstos realizan, se efectúa a título de administración, que no comporta en sí, derecho alguno de propiedad sobre los dineros que le son entregados a título de cotizaciones, ni mucho menos, sobre los rendimientos que aquellas llegaren a producir.

Ahora bien, frente al interrogante de la apelación, en el que se señala que la AFP Porvenir S.A. debió ser condenada a trasladar debidamente indexado a Colpensiones lo que por concepto de comisiones o gastos de administración, primas de los seguros previsionales para el cubrimiento de las contingencias de invalidez y muerte y el Fondo de Garantía de la Pensión Mínima, descontó de las cotizaciones del actor durante el tiempo en que estuvo vinculado a esa AFP, la respuesta habrá de ser afirmativa, como quiera que, en efecto, la declaratoria de ineficacia de la afiliación del traslado de régimen pensional tiene por objeto retrotraer el estado de las cosas al momento en el que se generó la falencia contractual, esto es, como si la decisión del traslado nunca hubiese tenido ocurrencia, siendo entonces pertinente, procurar que las cotizaciones reingresen al RPM en la misma forma y cantidad que debieron serlo si no se hubiese presentado el traslado que se declara ineficaz. En consecuencia, se adicionará la providencia de primer grado, ordenando a la AFP Porvenir S.A. que traslade a Colpensiones, debidamente indexado y discriminando cada uno de los valores objeto de traslado, lo que mes a mes descontó de las cotizaciones realizadas por el actor en el periodo comprendido entre el 4 de abril de 2000 y el 31 de mayo de 2002, para cubrir las comisiones o gastos de administración, las primas de los seguros previsionales para el cubrimiento

---

<sup>7</sup> Artículos 2.2.7.4.1 y 2.2.7.4.3 del Decreto Único Reglamentario 1833 de 2016, que compiló los artículos 10 y 12 del Decreto 720 de 1994.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

de las contingencias de invalidez y muerte y el Fondo de Garantía de la Pensión Mínima.

● **Del cuarto problema jurídico planteado:**

Frente a este interrogante, relativo a determinar si era viable disponer que la AFP traslade a Colpensiones valores por concepto de **“sumas adicionales de la aseguradora”**, la respuesta habrá de ser negativa y por esa razón, no habrá lugar a adicionar la sentencia de primer grado, como lo pretende la apoderada de Colpensiones.

En tal sentido, es preciso recordar que en virtud de lo consagrado en el artículo 63 de la Ley 100 de 1993, el rubro denominado **“sumas adicionales de la aseguradora”** no hace parte de la cuenta individual de ahorro pensional del afiliado, ni tampoco constituye un capital que se encuentre a cargo de las administradoras del fondo de pensiones, pues si se revisan los artículos 70 y 77 de la citada ley, lo que se logra avizorar es que se trata de un valor que debe correr por cuenta de la aseguradora con la que la AFP haya suscrito el seguro previsional, cuando en la cuenta individual del afiliado no exista el capital suficiente para financiar el pago de la pensión de invalidez o sobrevivientes según sea el caso.

Luego entonces, como en el presente caso no se trata de determinar la causación y reconocimiento de una pensión de invalidez y/o sobrevivientes, sino simplemente de determinar los efectos de la declaratoria de ineficacia del acto de vinculación o traslado al RAIS, queda evidenciado que no era dable incluir dentro de los conceptos que debe devolver la AFP a Colpensiones, lo correspondiente al rubro de **“sumas adicionales de la aseguradora”**, pues como ya se vio, en este caso no tendrían aplicación, por lo que sobre este aspecto, no había lugar a que se ordenara devolución alguna.

De la misma manera, es importante precisar que si bien la Sala no desconoce que sobre la devolución de las sumas adicionales de la aseguradora, como consecuencia de la declaratoria de ineficacia del acto traslado, ha hecho referencia la Sala de Casación Laboral en varias de sus

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

providencias<sup>8</sup>, citando como sentencia inicial la correspondiente al radicado 31989 de 2008, es importante precisar que es solo en la parte considerativa de esta providencia, más no resolutive que la Corte hace referencia a la devolución de las sumas adicionales de la aseguradora, pero citando dicho rubro de manera enunciativa, al hacer referencia al deber de las administradoras de devolver al sistema, todos los valores que **hubiere recibido** con motivo de la afiliación. Por lo tanto, como en el presente asunto no está acreditado que la AFP demandada recibió respecto del demandante sumas de dinero por concepto de sumas adicionales de la aseguradora, no era viable disponer tal traslado.

En este punto, es necesario precisar que no es dable confundir el rubro denominado “*sumas adicionales de la aseguradora*”, con el valor de las primas correspondientes a los seguros contratados por las AFP con aseguradoras, para garantizar el pago de las pensiones de invalidez y de sobrevivientes, pues como quedó visto al resolver el presente problema jurídico, las sumas adicionales sólo se originan cuando una vez causada la correspondiente pensión de invalidez o sobrevivientes, en la cuenta de ahorro individual del afiliado no se cuenta con el capital necesario para solventar el pago de la respectiva prestación, siendo entonces de cargo de la correspondiente aseguradora, asumir el valor que hiciere falta. En consecuencia, queda claro que sobre las sumas adicionales de la aseguradora no era dable que se impartiera ningún tipo de condena.

Finalmente, y teniendo en cuenta que es viable la solicitud elevada por Colpensiones al fundamentar la alzada, relacionada con ordenar a las AFP demandadas que al cumplir la orden de traslado discriminen cada uno de los valores objeto de traslado, junto con el detalle pormenorizado de los ciclos, IBC, aportes y demás información relevante que los justifiquen, se procederá de conformidad, habida cuenta que dicha información resulta necesaria para organizar en debida forma la historia laboral del afiliado que se reintegra.

---

<sup>8</sup> CSJ SL 2817 de 2019, SL 1421 de 2019, SL 17595 de 2017, SL 4989 de 2018.

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

Al salir parcialmente airoso el recurso de apelación formulado por la apoderada de Colpensiones, no se impondrá condena por concepto de costas procesales de segunda instancia.

En razón y mérito de lo expuesto la **SALA LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE POPAYÁN**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

### **RESUELVE:**

**PRIMERO: ADICIONAR el ordinal segundo** de la parte resolutive de la Sentencia N° 070, proferida por el Juzgado Tercero Laboral del Circuito de Popayán, el 6 de diciembre de 2022, dentro del proceso **ORDINARIO LABORAL** adelantado por **CARLOS MANUEL PAZ NARVÁEZ** contra las **SOCIEDADES ADMINISTRADORAS DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PROTECCIÓN S.A. y PORVENIR S.A.** y la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES –COLPENSIONES-**; en el sentido de indicar que la **Sociedad Administradora de Fondos de Pensiones Porvenir S.A.**, deberá trasladar a **Colpensiones** los porcentajes que mes a mes descontó de las cotizaciones efectuadas por el actor en el periodo comprendido entre el 4 de abril de 2000 y el 31 de mayo de 2002 para sufragar el pago de gastos de administración, primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia y el porcentaje destinado al Fondo de Garantía de la Pensión mínima. Así mismo, se dispondrá que las AFP demandadas, al momento de cumplir la orden, efectúen el traslado de los conceptos ordenados discriminándolos en sus valores, detallando cada ciclo, IBC, aportes y demás información relevante que los justifiquen.

**SEGUNDO: ADICIONAR el ordinal tercero** de la parte resolutive de primera instancia, en el sentido de indicar que la orden allí impuesta, incluye a la Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías Porvenir S.A.

**TERCERO: Sin COSTAS** en la segunda instancia

Proceso: Ordinario Laboral.  
Radicación: 19001-31-05-003-2022-00084-01  
Demandante: Carlos Manuel Paz Narváez  
Demandado: AFP Porvenir SA, Colpensiones y otras  
Motivo de pronunciamiento: Apelación y consulta Sentencia.

**CUARTO: NOTIFICAR** la presente sentencia mediante estado electrónico con inserción de la copia de la providencia en el mismo e igualmente por edicto, que deberá permanecer fijado por un día, en aplicación de lo consagrado en los artículos 40 y 41 del CPT y de la SS.

### **NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE**

Los Magistrados,

*Firma válida  
providencia judicial*



**CARLOS EDUARDO CARVAJAL VALENCIA  
MAGISTRADO PONENTE**

*Firma válida  
providencia judicial*



**LEONIDAS RODRIGUEZ CORTES  
MAGISTRADO SALA LABORAL**

**Con salvamento parcial de voto**

*Firma válida  
providencia judicial*



**CLAUDIA CECILIA TORO RAMÍREZ  
MAGISTRADA SALA LABORAL**

**SALVAMENTO PARCIAL DEL VOTO A LA SENTENCIA PROFERIDA POR LA SALA, DENTRO DEL PROCESO ORDINARIO LABORAL DE CARLOS MANUEL PAZ NARVAEZ, CONTRA PORVENIR, PROTECCIÓN Y COLPENSIONES, CON RADICADO OL-2022-000084.**

Con el acostumbrado respeto, me aparto de la decisión mayoritaria de incluir la condena en contra de la AFP del RAIS demandada, a la devolución de las sumas pagadas por concepto de las primas para la adquisición de los seguros previsionales, en primer lugar, porque no comparto el criterio relacionado con el pago de tales primas de los seguros previsionales con cargo al patrimonio de las AFP, al estar en contravía del tenor literal del artículo 20 de la Ley 100, en concordancia con el literal b) del artículo 60, en donde claramente se disponen los porcentajes de distribución de LAS COTIZACIONES de los afiliados, entre otros, para la compra de los seguros previsionales para beneficio de los afiliados.

Además, el legislador claramente asignó a las AFP del RAIS la función de ser simplemente administradoras de la cuenta individual de cada afiliado, como lo dispone expresamente el artículo 59 de la misma ley y estaba obligada por mandato legal a la compra de tales seguros previsionales, se insiste, cuyos beneficiarios son los afiliados, jamás las AFP, en la medida que las pensiones del RAIS se pagan con cargo a los recursos de la cuenta individual de cada afiliado, sin que las AFP cubran algún faltante con su propio patrimonio.

Para la compra de estas pólizas de seguros, las AFP sacan los recursos de los aportes de cada afiliado y a su vez Colpensiones del fondo común, toda vez que los beneficiarios del seguro son los afiliados.

Finalmente, porque tales negocios jurídicos con terceros de buena fe, sí conservan validez y producen efectos jurídicos, a pesar de la declaración de ineficacia del traslado.

Acorde con lo expuesto, respecto de estos gastos realizados por las AFP, en cumplimiento a un mandato legal, en favor del administrado, no procede ordenar la devolución como consecuencia de la declaración de la ineficacia del traslado de régimen pensional.



**LEONIDAS RODRIGUEZ CORTES**  
**MAGISTRADO SALA LABORAL**