



REPUBLICA DE COLOMBIA
TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE MEDELLIN
SALA QUINTA DE DECISION LABORAL

Proceso: Ordinario Laboral
 Radicación: 05001-31-05-020-2019-00128-01
 Demandante: Mildrey Catalina Mejía Arboleda en representación de la
 menor Danna Camila Mejía Arboleda
 Demandado: Colpensiones
 Asunto: Apelación y consulta
 Procedencia: Juzgado Veinte Laboral del Circuito de Medellín
 Magistrada ponente: Sandra María Rojas Manrique
 Temas: Pensión de sobrevivientes -hijo de crianza

Medellín, julio veintidós (22) de dos mil veintidós (2022)

En la fecha, la Sala Quinta de Decisión Laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Medellín, integrada por los magistrados JULIO RAFAEL TORDECILLAS PAYARES, VÍCTOR HUGO ORJUELA GUERRERO y SANDRA MARIA ROJAS MANRIQUE, como magistrada sustanciadora, procede, conforme a lo dispuesto en el artículo 13 de la Ley 2213 de 2022, a decidir el recurso de apelación interpuesto por el apoderado de Colpensiones, así como el grado jurisdiccional de consulta en favor de dicha entidad en los aspectos no apelados, respecto de la sentencia proferida por el Juzgado Veinte Laboral del Circuito de Medellín, el 31 de marzo del año 2022, en el proceso ordinario laboral de primera instancia instaurado por la Señora MILDREY CATALINA MEJÍA ARBOLEDA quien actúa en representación de la menor DANNA CAMILA MEJÍA ARBOLEDA en contra de la

ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES
COLPENSIONES, Radicado 05001-31-05-020-2019-00128-01.

1.- ANTECEDENTES

1.1.- DEMANDA

La señora MILDREY CATALINA MEJÍA ARBOLEDA actuando en representación de su hija, la menor DANNA CAMILA MEJÍA ARBOLEDA, convocó a juicio a COLPENSIONES, a fin de que se declare que Danna Camila Mejía Arboleda, es beneficiaria, en calidad de nieta, de la pensión de sobrevivientes del causante Justiniano Mejía Ortiz, en consecuencia, se condene a Colpensiones al pago de la prestación, con su retroactivo pensional y los intereses moratorios del artículo 141 de la Ley 100 de 1993 o subsidiariamente la indexación.

En respaldo de tales pedimentos, se expuso que el 4 de julio de 2016, falleció el señor Justiniano Mejía Ortiz, quien era pensionado del Colpensiones y había procreado cuatro hijos con la señora Rosalba Arboleda, misma que falleció el 11 de enero de 2012.

Se relató que el señor Justiniano Mejía Ortiz, para el momento del fallecimiento convivía con sus hijos Mildrey Catalina, Luis Darío y su nieta Danna Camila Mejía Arboleda. Asimismo, que la joven Mildrey Catalina Mejía Arboleda, quedó embarazada a los 17 años, dando a luz a la nieta del causante en el año 2004, misma que fue acogida por el señor Justiniano Mejía Ortiz, como su propia hija, hecho que era de público conocimiento de familiares y amigos.

Continuó indicándose que Mildrey Catalina Mejía Arboleda, se dedicó al cuidado de su padre en los últimos años de vida, por lo cual no laboraba, ni tenía ingreso alguno, que el 29 de junio de 2016, en representación de la nieta

menor, presentó solicitud de pensión de sobrevivencia a Colpensiones, prestación que fue negada mediante resolución GNR 297782 del 10 de octubre de 2016.

1.2.- CONTESTACIÓN

Por conducto de su representante legal y a través de apoderada, oportunamente **COLPENSIONES**, dio respuesta al libelo introductorio, indicando que es cierto lo relativo al fallecimiento del señor Justiniano Mejía Ortiz, su status de pensionado, que el causante procreo cuatro hijos, que la demandante en representación de su hija menor solicitó el reconocimiento de la pensión de sobrevivencia y que la misma le fue negada, sosteniendo que no le constan los demás hechos por ser ajenos a la entidad y que en todo caso deberán probarse.

A su vez, propuso las excepciones de inexistencia de la obligación de reconocer y pagar la pensión de sobrevivientes; improcedencia de intereses moratorios; prescripción; imposibilidad de condena en costas; compensación indexada; excepción innominada y descuento del retroactivo por salud.

1.3.- SENTENCIA DE PRIMER GRADO

Mediante fallo proferido el 31 de marzo del año en curso, el Juzgado de conocimiento declaró que la menor Danna Camila Mejía Arboleda, representada legalmente por su madre, Mildrey Catalina Mejía Arboleda, tiene derecho al reconocimiento y pago de la sustitución pensional de sobrevivientes con ocasión de la muerte del señor Justiniano Mejía Ortiz, en calidad de hija de crianza; condenó a Colpensiones a reconocer y pagar la suma de \$62.180.939 por concepto de retroactivo pensional comprendido entre el 4 de junio de 2016 y el 30 de marzo de 2022 y a continuar reconociendo una mesada pensional por valor de un salario mínimo legal mensual vigente a partir del 1º de abril de 2022, reconocimiento que procede hasta que la menor cumpla la

mayoría de edad, y en caso de que acredite, al momento de cumplir dicha mayoría, que se encuentra imposibilitada para laborar por razón de sus estudios, subsistirá el reconocimiento del derecho, hasta la edad de 25 años; condenó a Colpensiones al reconocimiento de la indexación y autorizó el descuento de los aportes en salud; finalmente, condenó en costas a Colpensiones.

1.4.- RECURSO DE APELACIÓN

Colpensiones

El apoderado de la entidad accionada formuló recurso de apelación, solicitando se revoque la sentencia, pues del debate probatorio, no se demostró la dependencia económica de la menor respecto de su abuelo, pues si bien tenía relación estrecha y social con la menor, lo anterior no significa que el causante suministrara todo para su congrua subsistencia, pues la menor tiene a su madre, quien en principio es la llamada a velar por ella.

Sostuvo que tampoco quedó plenamente demostrada la asunción plena de la figura de co-crianza la cual permita a la actora ser beneficiaria de la prestación, pues no hay una asunción real de la paternidad por parte del causante con la menor, no se probó que el abuelo de la menor en virtud del principio de la solidaridad asumiera obligaciones alimentarias o morales con la menor, considerando que los medios idóneos para probar lo anterior son visitas domiciliarias, intervención del ICBF, oficios al colegio de la menor que den cuenta del verdadero acudiente en el aspecto económico, social y moral para la menor, lo que brilló por su ausencia, concluyéndose que no hay una sustitución total de la figura paterna filial con la menor demandante, puesto que también su madre biológica mantiene una relación natural y social con la menor.

Solicita igualmente, se aplique y valide de forma objetiva los requisitos jurisprudenciales que ha traído la Corte Suprema de Justicia, en estos temas de figura de co-crianza, en especial los trazados en la sentencia SL 1939 de 2020, que describe de forma objetiva los requisitos para la procedencia de las condenas en estos casos.

1.5.- ALEGATOS DE SEGUNDA INSTANCIA

Dentro de la oportunidad procesal para presentar alegatos, se pronunciaron los apoderados de las partes. La procuradora judicial de la activa lo hizo para solicitar se confirme la sentencia de primera instancia, por cuanto la misma se encuentra acorde a la ley y a la jurisprudencia vigente para la fecha del deceso del afiliado, estando acreditado que se cumplen con los requisitos para el otorgamiento de la pensión de sobrevivencia.

Contrario a lo anterior, el vocero judicial de Colpensiones refirió que no se cumplieron los presupuestos para el reconocimiento de la pensión de sobreviviente en cabeza de un hijo de crianza tal como lo dispuso la sentencia SL 1939 de 2020, pues en la etapa probatoria no se demostró dependencia económica de la menor Danna Camila Mejía Arboleda con el señor Justiniano Mejía Ortiz, ni se demostró la existencia de la figura de hijo de crianza, ni la asunción de paternidad, además no se probó que el abuelo en virtud de solidaridad asumiera obligaciones alimentarias o morales, por lo que solicita se revoque la sentencia.

2. CONSIDERACIONES

2.1.- COMPETENCIA DE LA SALA

Inicialmente, debe advertirse que la competencia de esta Corporación está dada por los puntos que son objeto de apelación, entendiendo que las partes quedaron conformes con los demás aspectos decididos; de conformidad con el

artículo 57 de la Ley 2ª de 1984; los artículos 10 y 35 de la Ley 712 de 2001, que modificaron los artículos 15 y 66A del C.P.L y de la S.S., respectivamente.

De igual forma procede la consulta, en cumplimiento del mandato contenido en el artículo 69 del Código Procesal del Trabajo y la Seguridad Social que dispone “*También serán consultadas las sentencias de primera instancia cuando fueren totalmente adversas a la Nación, al Departamento o al Municipio o a aquellas entidades descentralizadas en las que la Nación sea garante*”.

2.2.- HECHOS ESTABLECIDOS EN EL TRÁMITE DE LA INSTANCIA

Quedaron acreditados en el trámite del proceso y no son objeto de controversia los siguientes hechos:

- Que la señora Mildrey Catalina Mejía Arboleda, es hija de Justiniano Mejía Ortiz y Rosalba Arboleda Gallego, conforme al registro civil de nacimiento visible a folio 45 del anexo 01 del expediente digital.
- Que el señor Justiniano Mejía Ortiz, falleció el 4 de junio de 2016, tal y como se aprecia en el registro civil de defunción obrante a folios 14, del anexo 01 del expediente digital.
- Que al señor Justiniano Mejía Ortiz, le fue otorgada la pensión de vejez mediante resolución GNR 006305 del 31 de enero de 2013, con una mesada pensional equivalente al salario mínimo legal mensual vigente.
- Que la señora Mildrey Catalina Mejía Arboleda, procreó a la menor Danna Camila Mejía Arboleda, quien nació el 5 de diciembre de 2004, tal y como se desprende del registro civil de nacimiento que reposa a folios 12 del anexo 01 del expediente digital.

- La señora Mildrey Catalina Mejía Arboleda en representación de la menor Danna Camila Mejía Arboleda, solicitó a Colpensiones el reconocimiento de la pensión de sobrevivencia el 29 de julio de 2016, prestación que fue negada por medio de la Resolución GNR 297782 del 10 de octubre de 2016, como se observa a folios 16 a 19 del anexo 01 del expediente digital.

2.3.- PROBLEMAS JURIDICOS A RESOLVER

Debe determinar la Sala:

¿Si debe revocarse la sentencia proferida el 31 de marzo de 2022 por el Juzgado Veinte Laboral del Circuito de Medellín, determinando para tal fin, si la menor Danna Camila Mejía Arboleda, en calidad de hija de crianza, acredita los requisitos jurisprudenciales para acceder a la sustitución pensional con ocasión del fallecimiento del señor Justiniano Mejía Ortiz?

2.4.- TESIS

El problema jurídico planteado se resuelve bajo la tesis según la cual, la menor Danna Camila Mejía Arboleda, acredita los requisitos para ser considerada hija de crianza de su abuelo fallecido Justiniano Mejía Ortiz, siendo beneficiaria de la sustitución pensional deprecada, motivo por el cual la sentencia debe ser CONFIRMADA, como se explica:

2.5.- PREMISAS NORMATIVAS

Los artículos 12 y 13 de la Ley 797 del 2003, que modificaron los artículos 46, 47 y 74 de la Ley 100 de 1993, vigentes para la fecha del fallecimiento del señor Justiniano Mejía Ortiz, establecen los requisitos para causar la pensión de sobrevivientes, así como los beneficiarios de la misma.

El artículo 12 de la Ley 797 del 2003 dispone:

“Requisitos para obtener la pensión de sobrevivientes. Tendrán derecho a la pensión de sobrevivientes: ...

- 1. 1. Los miembros del grupo familiar del pensionado por vejez o invalidez por riesgo común que fallezca y,*

A su vez el artículo 13 de dicho estatuto, define como beneficiarios de la prestación y para lo que importa al proceso, dispone en el literal c):

“ARTÍCULO 13. Artículo 47. Beneficiarios de la Pensión de Sobrevivientes. Son beneficiarios de la pensión de sobrevivientes:

- c) Los hijos menores de 18 años; los hijos mayores de 18 años y hasta los 25 años, incapacitados para trabajar por razón de sus estudios y si dependían económicamente del causante al momento de su muerte, siempre y cuando acrediten debidamente su condición de estudiantes y, los hijos inválidos si dependían económicamente del causante, mientras subsistan las condiciones de invalidez. Para determinar cuando hay invalidez se aplicará el criterio previsto por el artículo [38](#) de la Ley 100 de 1993;*

La Familia en voz de la Corte Constitucional es una realidad social, que da alcance a la definición del artículo 42 de la Carta Política:

“De lo anterior se desprende que la jurisprudencia constitucional ha reconocido a la familia como una realidad social de todos los tiempos, que goza de una amplia regulación a nivel interno e internacional que busca garantizar bienestar y velar por su supervivencia, conservación e integridad. La familia puede ser conformada por vínculos naturales o jurídicos y varía según sea su composición familiar.

- 41. Como ya se advirtió, en el ordenamiento jurídico colombiano se reconocen diferentes formas de conformar familia ya sea a través de vínculos naturales o jurídicos, entre ellas, encontramos las familias monoparentales, conformadas por un solo progenitor y sus hijos, las ensambladas que son aquellas donde “uno o ambos de sus integrantes tiene hijos provenientes de un casamiento o relación previa”[\[34\]](#), y las que surgen a través del matrimonio o de la unión marital de hecho.*

42. *Los hijos que hacen parte de dichas familias pueden ser biológicos (cuando los padres han contribuido con la mitad de la estructura genética del niño), adoptivos (cuando se prohija como hijo a quien no lo es por lazos de la sangre[35]), o de crianza (cuando “un menor ha sido separado de su familia biológica y ha sido cuidado por una familia distinta durante un período de tiempo lo suficientemente largo como para que se hayan desarrollado vínculos afectivos entre el menor y los integrantes de dicha familia”[36].*

2.6.- CASO CONCRETO

En el asunto bajo análisis se tiene que el señor Justiniano Mejía Ortiz, quien falleció el 4 de junio de 2016, ostentaba la calidad de pensionado, desde el 1º de febrero del año 2013, asimismo, que la señora Mildrey Catalina Mejía Arboleda hija del causante, en representación de la menor Danna Camila Mejía Arboleda, solicitó a Colpensiones el reconocimiento de la pensión de sobrevivencia, prestación que fue negada por medio de la Resolución GNR 297782 del 10 de octubre de 2016, toda vez que no se cumplía con la calidad de hija del pensionado.

Bajo el anterior panorama y conforme al alcance del problema jurídico a dirimir en esta instancia, debe establecer esta Sala de Decisión, si la menor Danna Camila Mejía Arboleda, nieta del causante y en calidad de hija de crianza, tiene derecho al reconocimiento y pago de la sustitución pensional, siendo lo primero resaltar, que conforme a la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia, la Corte Constitucional y el Consejo de Estado, es posible que los hijos de crianza reciban el mismo tratamiento que los biológicos, siempre y cuando acrediten lazos de amor, solidaridad y convivencia, ello en tanto que debe protegerse la familia como núcleo esencial de la sociedad en un sentido material y amplio.

Sobre el particular la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, en sentencias SL 3312 de 2020 y SL 1021 de 2021, remembrando la sentencia SL 1939 de 2020, ha sostenido que la relación de crianza debe ser contundente

para merecer la protección dentro del sistema pensional, señalándose en la última de las providencias referenciadas, los requisitos que deben cumplirse a fin de acceder a la prestación económica, así:

*“[...] Y para ello, así como en la sentencia con radicación 17607 del 6 de mayo de 2002, la Sala precisó que esa relación paterno-filial debe ser contundente para merecer la protección de la seguridad social, de forma tal que no sea el producto de un fraude o un aprovechamiento ilegítimo de quien reclama, en esta ocasión es necesario reiterar, que para establecer esa calidad, se requiere demostrar: **i)** el reemplazo de la familia de origen, esto es, la relación de facto que se genera con otra persona por fuera del vínculo consanguíneo o civil, incluso, puede ser un pariente o familiar que asumió ese rol; **ii)** los vínculos de afecto, protección, comprensión y protección, que se asimilan a las obligaciones previstas en el artículo 39 de la Ley 1098 de 2006 –CLA- que permiten distinguir la interacción familiar entre sus miembros; **iii)** el reconocimiento de la relación de padre y/o madre e hijo, en el sentido que no sólo basta el desarrollo de las manifestaciones de protección integral a quien se sumó al nuevo núcleo familiar, pues puede darse el caso que a pesar de que quien fue acogido en dicho entorno, no necesariamente vea a sus protectores como padres, por lo que se requiere que ante la sociedad, incluso en el ámbito familiar, se pueda exhibir esa condición; **iv)** el carácter de indiscutible permanencia, que no significa establecer un límite de tiempo específico y arbitrario de verificación de esos lazos afectivos, sino como lo ha explicado la jurisprudencia constitucional, un término razonable en el cual se pueda identificar el surgimiento de la familia de crianza y su desarrollo, al punto de que verdaderamente se hayan forjado los vínculos afectivos, y; **v)** la dependencia económica, como requisito esencial no sólo para acceder a la prestación pensional de sobrevivientes, sino como elemento indispensable de identificación de quien se exhibe como padre o madre y su relación con un hijo, a efectos de proporcionarle a éste último la calidad de vida esencial para el desarrollo integral, que al desaparecer la persona que hacía posible ese cometido de la paternidad responsable, el beneficiario se ve afectado”.*

Descendiendo al caso objeto de análisis, se tiene que la parte demandante presentó como testigos a los señores LAURA NANCY ZAPATA ROLDAN, DIDIER EUGENIO ALZATE LOPEZ y DARLINTON ALEXIS MEJIA ARBOLEDA, los dos primeros vecinos y amigos de la actora y su núcleo familiar, y el tercero hermano de la señora Mildrey Catalina.

Del análisis de la prueba testimonial, se concluye, sin duda alguna, que el señor Justiniano Mejía Ortiz, abuelo paterno de Danna Camila Mejía Arboleda, asumió el rol de padre de la menor desde el momento mismo del nacimiento de ésta, pues fueron coincidentes los testigos en señalar que el padre biológico de Danna Camila, nunca se hizo cargo de la menor, que desapareció desde que se enteró del embarazo de Mildrey Catalina y jamás supieron más de él, resaltándose que en el registro civil de nacimiento de la menor no reposa información del padre, adicionalmente, manifestaron que era el señor Justiniano Mejía Ortiz, quien velaba en un todo y por todo por Danna Camila, que era quien le suministraba todo lo que requería para su educación, era quien figuraba como acudiente en el colegio de la menor, lo veían cuando llevaba a su nieta al colegio y cuando la recogía, que era el pensionado fallecido quien le compraba los juguetes, le celebraba los cumpleaños, afirmando que tenían una relación de padre e hija.

Igualmente refirieron los declarantes que a raíz del fallecimiento de la madre de Mildrey Catalina, esta empezó a tener problemas de salud, a sufrir depresión, adicionalmente, que el señor Justiniano Mejía Ortiz sufrió un accidente a raíz del cual quedó cojo y con limitaciones de movilidad, que fue Mildrey Catalina quien se dedicó a cuidarlo, que incluso dejó de estudiar y terminó el colegio ya mayor, expusieron que a raíz del fallecimiento del señor Justiniano, Mildrey Catalina empezó a tener más problemas depresivos y por eso no logró conseguir trabajo, que estudió una técnica en el Sena, hizo unas prácticas, pero no la dejaron laborando porque era más el tiempo que pasaba incapacitada, en el mismo sentido, señalaron que la menor Dana Camila sufrió una grave afectación con el fallecimiento de su abuelo, que empezó también con problemas depresivos, empezó a perder años escolares, cuando antes era una buena estudiante y hasta se le cayó el cabello, declaraciones que igualmente resultan coincidentes con los dichos de la señora Mildrey Catalina Mejía, al momento de rendir el interrogatorio de parte, sin que en parte alguna de su intervención se incurriera en confesión respecto de alguna situación que la desfavorezca.

Cabe anotar que tanto la accionante, como los testigos presentados manifestaran que la menor Danna Camila era la beneficiaria en salud de su abuelo, sin embargo, no se aportó soporte documental que respalde dichas afirmaciones, empero ello no es impedimento para restarle credibilidad a los testigos, quienes acreditaron de manera amplia y suficiente la razón del conocimiento de sus dichos y además eran cercanos al núcleo familiar de la accionante.

No encontrando ningún elemento que pueda llevar a dudar de la veracidad de los testimonios o que conduzca a advertir un interés defraudatorio del sistema, precisando que para que se creen los vínculos de padre e hija de crianza, no se requería la orfandad respecto de la madre, pues el vínculo que entró a sustituir el abuelo pensionado es el del padre biológico que se negó al reconocimiento de la menor.

En suma, de lo anterior, se concluye que la menor Danna Camila Mejía Arboleda, cumple con la totalidad de los requisitos que ha fijado la jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema, estudio que solicitó el recurrente se evaluara por esta Corporación a la luz de la sentencia SL 1939 de 2020, pues se acreditó que el señor Justiniano Mejía Ortiz, fue quien hizo las veces de padre de la menor para quien se reclama la prestación a raíz de la ausencia absoluta del padre biológico de la misma, quedando igualmente demostrados los vínculos de afecto, protección y comprensión del señor Mejía Ortiz para con su nieta, que ante la comunidad y las personas allegadas la relación existente entre el señor Justiniano Mejía Ortiz y la menor Danna Camila Mejía Arboleda era de padre e hija, relación que se presentó desde el natalicio de la menor, esto es, año 2004 y hasta la fecha del deceso del pensionado, 4 de junio de 2016, es decir, por más de once años, por lo que se puede predicar la permanencia de los vínculos afectivos forjados y finalmente, se acreditó, contrario a lo manifestado por el apoderado de Colpensiones, que la menor Danna Camila dependía económicamente de su abuelo, pues era este quien velaba por el sostenimiento del hogar, pues pese a estar siempre

presente la madre de la menor, la misma no tenía ingresos y se había dedicado al cuidado de su padre e hija, además, no se acreditó que los hermanos de la señora Mildrey Catalina ayudaran con la manutención de la menor, debiéndose resaltar que incluso Colpensiones en la Resolución GNR 297782 de 2016, reconoció la dependencia económica de la menor respecto del pensionado.

Conforme a lo ilustrado, se encuentra acertada la decisión adoptada por la falladora de primera instancia y revisada bajo la égida de la consulta la liquidación del retroactivo pensional efectuada por el Juzgado, se tiene que la misma se encuentra ajustada, teniéndose igualmente acertada la condena impuesta a la entidad al pago de la indexación, toda vez que la misma comporta un valor de actualización de la moneda.

Costas en esta instancia a cargo de Colpensiones, inclúyase como agencias en derecho la suma de \$1.000.000.

3.- DECISION

En consonancia con lo expuesto, la Sala Quinta de Decisión Laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Medellín, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley

FALLA:

1.- Se **CONFIRMA** la sentencia de primera instancia proferida por el Juzgado Veinte Laboral del Circuito de Medellín, el 31 de marzo del 2022, en el proceso ordinario instaurado por la señora MILDREY CATALINA MEJÍA ARBOLEDA en representación de la menor DANNA CAMILA MEJÍA ARBOLEDA en contra de la ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES COLPENSIONES.

2.- Costas en esta instancia a cargo de Colpensiones, inclúyase como agencias en derecho la suma de \$1.000.000.

3.- Se ordena la devolución del expediente digital, con las actuaciones cumplidas en esta instancia, al Juzgado de origen.

El fallo anterior será notificado a las partes por Edicto de conformidad con el numeral 3° literal d) del artículo 41 del Código Procesal del Trabajo y la Seguridad Social y el auto AL 2550 del 23 de junio de 2021, proferido por la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia.

Los Magistrados,


SANDRA MARIA ROJAS MANRIQUE


JULIO RAFAEL TORDECILLA PAYARES


VÍCTOR HUGO ORJUELA GUERRERO