

REPÚBLICA DE COLOMBIA
TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN



SALA LABORAL

APELACIÓN - SENTENCIA	
DEMANDANTE	AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA
DEMANDADO	ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES COLPENSIONES
RADICADO	05001-31-05-004-2016-00354-01
MAGISTRADA PONENTE	MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO
TEMA	Reliquidación pensional.
DECISIÓN	Revoca.

Medellín, cinco (05) de agosto de dos mil veintidós (2022)

Estudiado, discutido, y aprobado en Sala virtual.

La Sala Tercera de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín, integrada por los magistrados ORLANDO ANTONIO GALLO ISAZA, LUZ AMPARO GÓMEZ ARISTIZÁBAL y como ponente MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO, en acatamiento de lo previsto en el artículo 13 de la Ley 2213 de 2022 que dispuso adoptar como legislación permanente las normas contenidas en el Decreto Ley 806 de 2020, y surtido el traslado correspondiente, procede a proferir sentencia ordinaria de segunda instancia dentro del presente proceso, promovido por la señora **AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA** contra la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES**.

Después de deliberar sobre el asunto, de lo que se dejó constancia en el **ACTA No 034**, se procedió a decidirlo en los siguientes términos:

I. – ASUNTO

Es materia de la Litis, decidir el recurso de apelación interpuesto y el grado jurisdiccional de consulta a favor de COLPENSIONES, contra la sentencia que profirió el Juzgado Cuarto Laboral del Circuito de Medellín, en la audiencia pública celebrada el día 23 de noviembre de 2020.

II. – HECHOS DE LA DEMANDA

Como fundamento de las pretensiones incoadas con la demanda, se expuso, en síntesis, que el día 31 de mayo de 2013, falleció el señor LUIS ALFONSO CATAÑO CÓRDOBA, cónyuge de la aquí demandante AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA quien, con ocasión a este infortunio decide elevar solicitud pensional ante COLPENSIONES, administradora donde se encontraba afiliado el finado CATAÑO CÓRDOBA.

La entidad accionada accedió a la pensión se sobrevivientes deprecada a través de la resolución N° GNR-16112 del 17 de enero de 2014, en cuantía mensual de \$1.745.760 a partir del 31 de enero de 2013, y para su liquidación se tuvo en cuenta un IBL de \$2.530.087 liquidado del promedio de lo cotizado en los últimos 10 años, una tasa de reemplazo del 69%, y 1.149 semanas, ordenándose el pago de un retroactivo pensional en la suma de \$14.065.608.

Que al no estar de acuerdo con el valor de la mesada pensional, y el no reconocimiento de intereses moratorios, la actora presentó solicitud de reliquidación pensional, misma que fue atendida a través de la resolución N° GNR-51376 del 17 de febrero de 2016, allí se reliquidó la pensión de sobrevivientes en cuantía mensual de \$1.897.157 para el año 2013, teniendo en cuenta un total de 1.621 semanas, una tasa de reemplazo del 75% y un IBL de \$2.529.542 obtenido del promedio de lo cotizado en los últimos 10 años, y como retroactivo derivado del mayor valor se reconoció la suma de \$5.017.885.

Finalmente aduce la parte activa, que la pensión de sobrevivientes reconocida continúa siendo deficitaria, en relación al monto pensional, ingreso base de liquidación, y el no reconocimiento de los intereses moratorios del art. 141 de la Ley 100 de 1993.

III. – PRETENSIONES

La acción judicial está dirigida a que SE CONDENE a COLPENSIONES a reliquidar la pensión de sobrevivientes de la señora AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA, teniendo en cuenta para ello el ingreso base de liquidación que resulte más favorable, y con una tasa de reemplazo del 80%, en forma retroactiva a partir del 1º de junio de 2013, así como los intereses moratorios del art. 141 de la Ley 100 e 1993, la indexación de las condenas, las costas del proceso, y lo que ultra y extra petita resulte acreditado en la Litis.

IV. – RESPUESTA A LA DEMANDA

COLPENSIONES dio respuesta oportuna a través de su vocero judicial, según consta a folios 91 y siguientes del archivo pdf 01 del expediente digital, manifestando frente a los hechos allí expuestos, que son ciertos aquellos que aluden al reconocimiento de una pensión de sobrevivientes en favor de la aquí demandante AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA y su posterior reliquidación, y que, contrario a lo aducido por la parte activa, dicha prestación económica sí se encuentra bien liquidada; se opuso a la prosperidad de las pretensiones, y propuso las defensas exceptivas que denominó: *“INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN DE RECONOCER Y PAGAR EL REAJUSTE PENSIONAL; IMPROCEDENCIA DE LOS INTERESES MORATORIOS Y DE LA INDEXACIÓN; INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN DE PAGAR INTERESES MORATORIOS; PRESCRIPCIÓN; COMPENSACIÓN, e IMPOSIBILIDAD DE CONDENA EN COSTAS”*.

V. - DECISIÓN DE PRIMERA INSTANCIA

En el fallo objeto de apelación y consulta, el juez A Quo en audiencia pública celebrada el día 23 de noviembre de 2020, DECLARÓ que a la demandante AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA le asistía derecho a la reliquidación del monto de la pensión de sobrevivientes, y a título de mayor valor de la mesada pensional, CONDENÓ a COLPENSIONES a reconocer y pagar la suma de \$14.287.225 por concepto de mayor valor de la mesada pensional causado entre el 31 de mayo de 2013 y el 30 de noviembre de 2020.

Ordenando a la demandada a seguir pagando a la demandante una mesada pensional en cuantía mensual de \$2.692.233, a partir del 1º de diciembre de 2020.

Sobre el retroactivo del mayor valor, dispuso el pago de la indexación de las condenas, que deberá ser liquidada desde el 31 de mayo de 2013 (fecha de fallecimiento del causante) y hasta la fecha en que se efectuó el pago total de la obligación.

Finalmente impuso las costas en primera instancia a cargo de COLPENSIONES y a favor de la demandante, fijando como agencia en derecho la suma de \$1.600.000.

Como fundamento de su decisión, estimó el juez de primer grado que, a la demandante si le asiste derecho a la reliquidación de la pensión de sobrevivientes, pues el número de semanas que tenía cotizadas el afiliado fallecido (1.621 semanas) le dan derecho a una tasa de reemplazo del 80%, lo anterior en una correcta aplicación del inciso 2º del párrafo del art. 46 de la Ley 100 de 1993.

Efectuados los cálculos aritméticos correspondientes, y teniendo en cuenta el mismo IBL reconocido por COLPENSIONES, el juez de primer grado determinó que el valor de la primera mesada pensional para el año 2013, era la suma \$2.024.069, generándose un retroactivo por mayor valor hasta el 30 de

noviembre de 2020 de \$ \$14.287.225, el cual dispuso indexar hasta el momento del pago.

VI. RECURSO DE APELACIÓN CONTRA LA SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA

La apoderada judicial de COLPENSIONES, refiere no estar de acuerdo con la decisión de primera instancia, en la que se accedió a una reliquidación de la mesada pensional y la indexación de las condenas, al estimar que la entidad ya había accedido a reliquidar la pensión de sobrevivientes reconocida a la señora AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA en los términos de la normatividad vigente.

Alegatos de conclusión

La apoderada judicial de COLPENSIONES, Dra. Carolina Rivera Gómez, expone en su escrito de alegaciones, que en el sub lite no resulta procede la reliquidación pensional solicitada, toda vez que la resolución GNR 51376 de 17 de febrero de 2016, le reconoció la prestación de conformidad con el artículo 21 de la Ley 100 de 1993, desde el año 2002 al 2012, es decir, con los factores salariales de los 10 últimos años de servicio, razón por la cual se evidencia una carencia de objeto.

Y respecto al monto pensional, señala que de accederse a lo solicitado por la demandante, el producto de la mesada pensional, (después de la aplicación de la fórmula de IBL x tasa de reemplazo= mesada pensional), y una tasa de reemplazo del 80%, inevitablemente desencadenaría en una prestación con un valor inferior al reconocido.

Teniendo en cuenta la anterior crónica procesal, pasa la Sala a resolver previas las siguientes.

VII. – CONSIDERACIONES DEL TRIBUNAL

Naturaleza jurídica de la pretensión. – Reliquidación pensional, tasa de reemplazo, indexación de las condenas: Los presupuestos procesales, requisitos indispensables para regular la formación y desarrollo de la relación jurídica, como son demanda en forma, Juez competente, capacidad para ser parte y comparecer al proceso se encuentran cumplidos a cabalidad en el caso objeto de estudio, lo cual da mérito para que la decisión que se deba tomar en esta oportunidad sea de fondo.

El objeto central de esta Litis, consiste en determinar si la mesada pensional reconocida a la señora AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA por parte de COLPENSIONES a través de las resoluciones GNR-16112 del 17 de enero de 2014 y GNR-51376 del 17 de febrero de 2016 , se encuentra o no bien liquidada, concretamente en lo relativo al monto porcentual o tasa de reemplazo, y en caso de hallarse un mayor valor, determinar a cuánto asciende su retroactivo, y la procedencia de la indexación de las condenas.

Para resolver lo pertinente valga precisar algunos asuntos que no resultan ser objeto de controversia en el proceso:

- *Que mediante resolución N° GNR-16112 del 17 de enero de 2014, COLPENSIONES le reconoció a la señora AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA una pensión de sobrevivientes en calidad de cónyuge supérstite del afiliado fallecido LUIS ALFONSO CATAÑO CÓRDOBA, a partir del 1° de junio de 2013, en cuantía mensual de \$1.779.628, y a título de retroactivo pensional dispuso el pago de \$14.065.608, para la liquidación de esta prestación económica se tuvo en cuenta un IBL de \$2.580.087 (promedio de los últimos 10 años), una tasa de reemplazo del 69%, y 1.149 semanas cotizadas.*
- *Que al no estar de acuerdo con el valor de su mesada pensional y el no reconocimiento de intereses moratorios, la actora elevó solicitud ante COLPENSIONES el día 14 de enero de 2016, la cual fue atendida mediante resolución N° GNR-51376 del 17 de febrero de 2016, en la que se accedió parcialmente a lo solicitado, aumentando el valor de la mesada pensional a la suma mensual de \$1.897.157 a partir del 1° de junio de 2013, dicha prestación económica fue liquidada teniendo en cuenta un IBL de \$2.529.542, una tasa*

de reemplazo del 75%, y 1621 semanas cotizadas. También se indicó en el referido acto administrativo que la tasa de reemplazo del 80% solicitada a la que alude el parágrafo 1º del art. 46 de la Ley 100 de 1993, no resultaba aplicable, pues esta opción solo opera en aquellos eventos que el afiliado no deja acreditado el requisito de densidad de cotizaciones (50 semanas), finalmente se negaron los intereses moratorios deprecados, y se dispuso el pago de un retroactivo pensional por mayor valor calculado en la suma de \$5.017.885.

- *Finalmente está probado en el plenario que a la demandante AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA, le fueron reconocidos por parte de COLPENSIONES unos intereses moratorios del art. 141 de la Ley 100 de 1993, a través de la resolución N° GNR-287184 del 26 de septiembre de 2016, en cuantía única de \$1.565.629, lo anterior en cumplimiento de una sentencia judicial proferida por el Juzgado Dieciocho Laboral de Pequeñas Causas de Medellín.*

Ley 797 de 2003 Monto Pensional – Pensión de Sobrevivientes

Estando probado que a la señora AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA, le fue reconocida una pensión de sobrevivientes, causada en vigencia de la Ley 100 de 1993, modificada por la Ley 797 de 2003, su liquidación en lo atinente al ingreso base de liquidación y tasa de reemplazo debe seguir los parámetros establecidos en el los arts. 21 y 48 de la Ley 100 de 1993, veamos:

“ARTÍCULO 21. INGRESO BASE DE LIQUIDACIÓN. *Se entiende por ingreso base para liquidar las pensiones previstas en esta ley, el promedio de los salarios o rentas sobre los cuales ha cotizado el afiliado durante los diez (10) años anteriores al reconocimiento de la pensión, o en todo el tiempo si este fuere inferior para el caso de las pensiones de invalidez o sobrevivencia, actualizados anualmente con base en la variación del índice de precios al consumidor, según certificación que expida el DANE.*

Cuando el promedio del ingreso base, ajustado por inflación, calculado sobre los ingresos de toda la vida laboral del trabajador, resulte superior al previsto en el inciso anterior, el trabajador podrá optar por este sistema, siempre y cuando haya cotizado 1250 semanas como mínimo.”

“ARTÍCULO 48. MONTO DE LA PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES. El monto mensual de la pensión de sobrevivientes por muerte del pensionado será igual al 100% de la pensión que aquel disfrutaba.

El monto mensual de la Pensión total de sobrevivientes por muerte del afiliado será igual al 45% del ingreso base de liquidación más 2% de dicho ingreso por cada cincuenta (50) semanas adicionales de cotización a las primeras quinientas (500) semanas de cotización, sin que exceda el 75% del ingreso base de liquidación.

En ningún caso el monto de la pensión podrá ser inferior al salario mínimo legal mensual vigente, conforme a lo establecido en el artículo 35 de la presente Ley.

No obstante, lo previsto en este artículo, los afiliados podrán optar por una pensión de sobrevivientes equivalente al régimen de pensión de sobrevivientes del ISS, vigente con anterioridad a la fecha de vigencia de la presente Ley equivalente al 65% del ingreso base de liquidación, siempre que se cumplan las mismas condiciones establecidas por dicho instituto.”

Con fundamento en las citadas normativas, COLPENSIONES procedió a liquidar la pensión de sobrevivientes de la actora, estableciendo un IBL de \$2.529.542 obtenido del promedio de lo cotizado en los últimos 10 años, al cual le aplico una tasa de reemplazo del 75%, que es el tope máximo establecido en el inciso 2º del artículo 48 de la Ley 100 de 1993, en atención a las 1.621 semanas cotizadas por el afiliado fallecido.

CASO CONCRETO

En el presente asunto la parte demandante, aunque reconoce que la mesada pensional se encuentra liquidada con el monto porcentual más alto permitido por el art. 48 de la Ley 100 de 1993 (75%), aduce que el párrafo 1º del art. 46 de la Ley 100 de 1993 modificado por el artículo 12 de la Ley 797 de 2003, ofrece una tasa de reemplazo más alta de hasta el 80%, lo cual resulta más favorable para los intereses pensionales de la demandante, veamos:

“ARTÍCULO 46. REQUISITOS PARA OBTENER LA PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES. <Artículo modificado por el artículo 12 de la Ley 797 de 2003. El nuevo texto es el siguiente:> Tendrán derecho a la pensión de sobrevivientes:

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

2. Los miembros del grupo familiar del afiliado al sistema que fallezca, siempre y cuando éste hubiere cotizado cincuenta semanas dentro de los tres últimos años inmediatamente anteriores al fallecimiento y se acrediten las siguientes condiciones:

a) <Literal INEXEQUIBLE>

b) <Literal INEXEQUIBLE>

PARÁGRAFO 1o. Cuando un afiliado haya cotizado el número de semanas mínimo requerido en el régimen de prima en tiempo anterior a su fallecimiento, sin que haya tramitado o recibido una indemnización sustitutiva de la pensión de vejez o la devolución de saldos de que trata el artículo 66 de esta ley, los beneficiarios a que se refiere el numeral 2 de este artículo tendrán derecho a la pensión de sobrevivientes, en los términos de esta ley.

El monto de la pensión para aquellos beneficiarios que a partir de la vigencia de la Ley, cumplan con los requisitos establecidos en este párrafo será del 80% del monto que le hubiera correspondido en una pensión de vejez.”

Lo solicitado por la parte activa fue acogido por el juez de primer grado, quien manifestó que la correcta interpretación que debe dársele al art. 46 de la Ley 100 de 1993, es la de utilizar la tasa de reemplazo del 80% establecida en su párrafo 1º, toda vez que el afiliado fallecido LUIS ALFONSO CATAÑO CÓRDOBA tenía reunidas las semanas necesarias para causar una pensión de vejez, sin haber recibido una indemnización sustitutiva o devolución de saldos.

No obstante, esta Sala no comparte la interpretación jurídica efectuada en la sentencia de primera instancia, pues, aunque sea cierto que el referido párrafo autorice la aplicación de una tasa de reemplazo del 80% para liquidar la pensión de sobrevivientes de un afiliado que al momento de su fallecimiento tenía en su haber la densidad mínima de cotizaciones para causar una pensión de vejez bajo el actual régimen general de pensiones, art. 33 de la Ley 100 de

1993, modificado por el art. 9 de la Ley 797 de 2003, este monto porcentual, no puede aplicarse de manera directa sobre el ingreso base de liquidación (IBL), pues como la misma norma lo indica, dicho monto solo opera sobre el valor de la pensión de vejez que le hubiere correspondido al afiliado fallecido.

Significa lo anterior, que era necesario en **primer lugar** liquidar la pensión de vejez del señor LUIS ALFONSO CATAÑO CÓRDOBA, y una vez establecido su monto o valor de la mesada pensional, seguía una segunda operación aritmética, consistente en aplicarle a esa mesada pensional el 80% al que alude el parágrafo 1º del art. 46 de la Ley 100 de 1993.

Así las cosas, y partiendo del IBL liquidado por COLPENSIONES en la resolución N° GNR-51376 del 17 de febrero de 2016 (\$2.529.542), la pensión de vejez que le hubiere correspondido en vida al afiliado fallecido, hubiese sido la suma mensual de \$1.830.376, teniendo en cuenta un total de 1.621 semanas cotizadas, y una tasa de reemplazo del 72.36%, esta última liquidada con fundamento en la fórmula establecida en el art. 34 de la Ley 100 de 1993, así:

$r = 65.50 - 0.50 s$, donde:

r = porcentaje del ingreso de liquidación.

s = número de salarios mínimos legales mensuales vigentes.

Y finalmente esta mesada pensional de **\$1.830.376**, debe ser sometida al monto porcentual del 80%, lo que arroja un resultado de **\$1.464.301** que sería el valor definitivo de la pensión de sobrevivientes a favor de la actora para el año 2013.

Visto lo anterior, considera la Sala que, en caso bajo estudio, la opción de liquidación más favorable para liquidar la pensión de sobrevivientes reconocida a favor de la señora AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA, no era la contenida en el parágrafo 1º del art. 46 de la Ley 100 de 1993, sino la dispuesta por COLPENSIONES en la resolución N° GNR-51376 del 17 de

febrero de 2016, donde el resultado de la operación aritmética arrojó una mesada pensional de **\$1.897.157**.

Motivos por los cuales se revocará la sentencia de primera instancia, declarándose probada la excepción de “INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN DE RECONOCER Y PAGAR EL REAJUSTE PENSIONAL” propuesta por la entidad accionada, a quien se absuelve de esta pretensión, y sus consecuencias como lo es la indexación de las condenas.

Costas en ambas instancias a cargo de la demandante y en favor de Colpensiones, de conformidad con lo dispuesto en el art. 365, regla 4ª, del Código General del Proceso; en esta instancia se fija como agencias en derecho la suma de \$400.000, y lo relativo a las agencias en derecho de primera instancia, éstas deberán ser recalculadas de nuevo por el a quo.

VIII. - DECISIÓN.

En mérito de lo expuesto, la **SALA TERCERA DE DECISION LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE MEDELLÍN**, administrando justicia en nombre de la república y por autoridad de la ley,

RESUELVE:

PRIMERO: REVOCAR la sentencia objeto de apelación y consulta de origen y fecha conocidos, y en su lugar declarar probada la excepción de “*INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN DE RECONOCER Y PAGAR EL REAJUSTE PENSIONAL*” absolviendo a la ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES de todas las pretensiones y cargos formulados en su contra por la señora AMANDA LUCIA BEDOYA SALDARRIAGA conformidad a los razonamientos esbozados en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: COSTAS EN AMBAS INSTANCIAS a cargo de la demandante y a favor de COLPENSIONES; en esta instancia se fija como agencias en

derecho la suma de \$400.000, y, en primera instancia, las agencias en derecho, deberán ser recalculadas de nuevo por el a quo.

TERCERO: En su debida oportunidad, devuélvase el expediente al juzgado de origen.

CUARTO: SE ORDENA la notificación por **EDICTO** de esta providencia, que se fijará por secretaría por el término de un día, en acatamiento a lo dispuesto por la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia en auto AL2550-2021.

Los magistrados


MARTHA TERESA FLÓREZ SAMUDIO
Magistrada


ORLANDO ANTONIO GALLO ISAZA
Magistrado


LUZ AMPARO GÓMEZ ARÍSTIZABAL
Magistrada