

REPÚBLICA DE COLOMBIA



SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL
Medellín, veintisiete (27) de octubre de dos mil veintidós (2022)

DEMANDANTE	: NUBIA DEL SOCORRO CADAVID HERNÁNDEZ
DEMANDADO :	: COLPENSIONES
TIPO DE PROCESO	: ORDINARIO
RADICADO NACIONAL	: 05-001-31-05-006-2020-00366-01
RADICADO INTERNO	: 004-22
DECISIÓN	: CONFIRMA SENTENCIA
ACTA NÚMERO	: 287

En la fecha, el TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL, procede a emitir sentencia de segunda instancia en la que se estudia el recurso de apelación, en el proceso de la referencia. La Sala, previa deliberación, adoptó el proyecto presentado por el ponente, Doctor HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ, que a continuación se traduce en la siguiente decisión:

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 13 de la ley 2213 del 13 de junio de 2022, la providencia en segunda instancia se profiere escrita.

ANTECEDENTES

La parte demandante solicitó el reajuste de la pensión de sobreviviente por el fallecimiento de su cónyuge, el Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ; las mesadas retroactivas desde el 2 de junio de 2014 hasta el pago efectivo de la sentencia; el pago de los intereses moratorios; y las costas procesales.

Como fundamento fáctico de las pretensiones indicó que, solicitó pensión de sobreviviente por la muerte de su cónyuge y la misma fue reconocida en resolución 16.380 de 2015. La prestación económica fue reconocida a la demandante en un 100%, a partir del 2 de junio de 2014, en la suma de \$950.240, teniendo como base una IBL de \$1.731.803 y una tasa de reemplazo de 54.87%. Contra esa resolución se interpuso recurso, solicitando el reajuste de la pensión de sobreviviente, el cual se resolvió en la resolución 219.144 de 2015, en la que se ordenó reliquidar la pensión, arrojando un saldo a favor de la demandante de \$105.641 como retroactivo pensional,

conservando el porcentaje de la pensión y reliquidaron el IBL. Se presentó recurso contra esta decisión, y en resolución 321.493 de 2015 se negó la reliquidación pensional.

El causante nació el 29 de mayo de 1959, al momento de la muerte tenía 55 años de edad y al 1º de abril de 1994, contaba con 755 semanas, lo que hace que fuera beneficiario del régimen de transición. El Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ cotizó en toda su vida laboral, un total de \$1.467,13 semanas de tiempos públicos y nunca laboró en el sector privado. Para el momento de la muerte, el afiliado DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ contaba con los requisitos de edad y tiempo de servicios para el reconocimiento de la pensión de jubilación en el sector público con una tasa de reemplazo del 75%.

Según la resolución 219.144 de 2015, si se toma el IBL de \$1.731.803 y una tasa del 75%, la mesada pensional para el año ascendería a \$1.298.852, adeudándose un reajuste de \$348.612 desde junio de 2014, más los reajustes anuales de cada año; y señala que nunca indexaron la primera mesada pensional.

RESPUESTA A LA DEMANDA

Colpensiones en su contestación de la demanda no acepta que el causante tuviera 55 años para el año 1994, contaba con 34 años de edad; no es cierto que tuviera 755 semanas al 1º de abril de 1994, al tener 740.85 semanas equivalentes a 14 años, 4 meses y 26 días. Es una apreciación personal la tasa de reemplazo de la pensión de jubilación para el sector público y el valor del reajuste de la mesada pensional a la que tiene derecho. Acepta los demás hechos. Se opuso a la prosperidad de las pretensiones de la demanda (fls. 210 a 219).

SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA

En sentencia del 24 de noviembre de 2021, proferida por el Juzgado Sexto Laboral del Circuito de Medellín, por medio de la cual DECLARÓ la prosperidad de la excepción de ausencia de causa para pedir reliquidación de pensión de sobreviviente, propuesta por Colpensiones en contra de las pretensiones de la demanda. Condenó a la demandante en costas del proceso.

El presente asunto se conoce en el grado jurisdiccional de consulta, por ser totalmente adversa a la parte demandante, conforme lo establecido en el art. 69 del CPT y SS.

ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

El apoderado de Colpensiones solicita se confirme la decisión de primera instancia y se absuelvan a la entidad de las pretensiones incoadas, al estar demostrado que a la demandante no le asiste la razón, porque en aplicación del art. 36 de la Ley 100 de 1993, para ser beneficiario del régimen de transición, el causante debió acreditar 40 años de edad o 15 años de servicio al 1º de abril de 1994, pero el afiliado fallecido nació el 29 de mayo de 1959 lo que hace que a la vigencia de la Ley 100 de 1993 contara con 34 años de edad y revisada la historia laboral, contaba con 740.85 semanas de cotización, equivalentes a 14 años y 4 meses con 26 días, no siendo beneficiario en vida del régimen de transición, por lo tanto no tiene derecho al reconocimiento pensional bajo los lineamientos de la Ley 33 de 1985.

Que al tenerse en cuenta que el afiliado falleció el 2 de junio de 1997, la norma aplicable es el art. 46 de la Ley 100 de 1993 modificado por el art. 12 de la Ley 797 de 2003, y el art. 13 de la última de ley enunciada; y en este caso, reposa en el expediente administrativo que por medio de la Resolución 16.380 de 2015, se reconoció una pensión de sobrevivientes, la cual fue reliquidada mediante la Resolución 219.144 de 2015, la cual fue reconocida de conformidad a los artículos 12, 13 de la Ley 797 de 2003 en concordancia al artículo 21 de la Ley 100 de 1993, en una cuantía de \$950.240, por un IBL de \$1.731.803, con una tasa de remplazo del 54.87%, con base en 1474 semanas cotizadas, efectiva a partir del 2 de junio de 2014 a favor de Sra. Nubia del Socorro Cadavid Hernández en calidad de cónyuge supérstite, en un 100% de la mesada pensional en cuantía de \$985.019 para el año 2015, y un retroactivo de 105.641 ingresada en nómina a partir del periodo de agosto de 2015 y pagada en noviembre del mismo, la cual se encuentra ajustada a derecho.

PRONUNCIAMIENTO JURÍDICO

El problema jurídico en esta instancia gira en determinar; i) Si el Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ era beneficiario del régimen de transición y si tenía derecho al reconocimiento de la pensión de vejez en aplicación de la Ley 33 de 1985; ii) Si la demandante tiene derecho al reajuste de la pensión de

sobreviviente; las mesadas retroactivas desde el 2 de junio de 2014; los intereses moratorios; y las costas procesales.

Se encuentra acreditado en el plenario, que el Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ nació el 29 de mayo de 1959 (fl. 36 expediente digital 01); el afiliado falleció el 2 de junio de 2014 (fl. 37); los señores DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ y NUBIA DEL SOCORRO CADAVID HERNÁNDEZ contrajeron matrimonio el 5 de enero de 1985 (fl. 39); el Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ cotizó a Colpensiones desde el 24 de agosto de 1979 hasta el 19 de julio de 2008 (fls. 152 a 161); en resolución 16.380 de 2015, Colpensiones reconoció pensión de sobreviviente a la hoy demandante a partir del 2 de junio de 2014 en la suma de \$942.411; en la resolución 219.144 de 2015 se reliquidó la prestación quedando en una cuantía de \$950.240; y en la resolución 321.493 de 2015 se negó la reliquidación solicitada (fls. 11 a 15, 18 a 25 y 28 a 34).

1. De la pensión de vejez post mortem, del Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ

En la parte considerativa de la sentencia de primera instancia, se determinó que el causante no era beneficiario del régimen de transición y no dejó causado el derecho a la pensión al momento de su fallecimiento, en primer lugar, porque al 1º de abril de 1994 contaba con 34 años de edad, y en segundo lugar, por no haber dejado causados los 15 años de servicios o de cotizaciones, en vista que en la historia laboral da cuenta que cotizó casi ininterrumpidamente desde el 24 de agosto de 1979 al 30 de marzo de 1994 (día anterior a la entrada en vigencia del sistema general de pensiones) acreditó 14 años, 7 meses y 6 días de servicios cotizados, pero a ese tiempo se le debe descontar 3 meses por el periodo comprendido desde el 1º de enero al 30 de marzo de 1994, en el cual no registró vínculo laboral o servicio cotizado; por lo que concluyó que el tiempo de servicio cotizado fue de **14 años 4 meses y 6 días correspondiente a 738 semanas**, que corresponden a los 15 años de servicio o a su equivalente en de 771 semanas.

Bajo el estudio de la prueba documental aportada al plenario, se extrae que el Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ laboró para el **ISS desde el 24 de agosto de 1979 hasta el 30 de junio de 2003**, y para la ESE Rafael Uribe Uribe desde el 1º de julio de 2003 al 31 de julio de 2008, según reposa en la historia laboral de fls 152 a 162 del expediente digital 01, lo que implica que

para la vigencia de la Ley 100 de 1993 el causante laboraba para el ISS, y en ese sentido, al tratarse de una entidad del **orden Nacional**, a la luz de lo establecido en el art. 151 de la Ley 100 de 1993 y de la sentencia C 415 de 2014, la vigencia de la norma en mención lo fue el **1º de abril de 1994**.

Bajo ese entendido, la contabilización de los 40 años de edad y los 15 años de servicios o cotizaciones, para determinar si el Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ era beneficiario del régimen de transición, se debe realizar al 1º de abril de 1994, y para esa fecha se desprende lo siguiente:

- Al haber nacido el DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ el 29 de mayo de 1959, al 1º de abril contaba con 34 años de edad, sin que lograra acreditar el cumplimiento de los 40 años exigidos en el art. 36 de la Ley 100 de 1993.
- Y en relación a los 15 años de servicios o cotización, se puede decir, que entre el 24 de agosto de 1979 y el 1º de abril de 1994, el Sr. DIEGO ALBERTO HERRERA GÓMEZ logró alcanzar un **total de 744.71 semanas** según se extrae de la siguiente tabla:

DESDE	HASTA	IBC O SALARIO	No. DIAS
24-ago-79	31-ago-79		8
1-sep-79	30-sep-79		30
1-oct-79	31-oct-79		31
1-nov-79	30-nov-79		30
1-dic-79	31-dic-79		31
1-ene-80	31-ene-80		31
1-feb-80	29-feb-80		29
1-mar-80	31-mar-80		31
1-abr-80	30-abr-80		30
1-may-80	31-may-80		31
1-jun-80	30-jun-80		30
1-jul-80	31-jul-80		31
1-ago-80	31-ago-80		31
1-sep-80	30-sep-80		30
1-oct-80	31-oct-80		31
1-nov-80	30-nov-80		30
1-dic-80	31-dic-80		31
1-ene-81	31-ene-81		31
1-feb-81	28-feb-81		28
1-mar-81	31-mar-81		31
1-abr-81	30-abr-81		30
1-may-81	31-may-81		31
1-jun-81	30-jun-81		30
1-jul-81	31-jul-81		31
1-ago-81	31-ago-81		31
1-sep-81	30-sep-81		30
1-oct-81	31-oct-81		31

1-nov-81	30-nov-81		30
1-dic-81	31-dic-81		31
1-ene-82	31-ene-82		31
1-feb-82	28-feb-82		28
1-mar-82	31-mar-82		31
1-abr-82	30-abr-82		30
1-may-82	31-may-82		31
1-jun-82	30-jun-82		30
1-jul-82	31-jul-82		31
1-ago-82	31-ago-82		31
1-sep-82	30-sep-82		30
1-oct-82	31-oct-82		31
1-nov-82	30-nov-82		30
1-dic-82	31-dic-82		31
1-ene-83	31-ene-83		31
1-feb-83	28-feb-83		28
1-mar-83	31-mar-83		31
1-abr-83	30-abr-83		30
1-may-83	31-may-83		31
1-jun-83	30-jun-83		30
1-jul-83	31-jul-83		31
1-ago-83	31-ago-83		31
1-sep-83	30-sep-83		30
1-oct-83	31-oct-83		31
1-nov-83	30-nov-83		30
1-dic-83	31-dic-83		31
1-ene-84	31-ene-84		
1-feb-84	29-feb-84		
1-mar-84	31-mar-84		
1-abr-84	30-abr-84		30
1-may-84	31-may-84		31
1-jun-84	30-jun-84		30
1-jul-84	31-jul-84		31
1-ago-84	31-ago-84		31
1-sep-84	30-sep-84		30
1-oct-84	31-oct-84		31
1-nov-84	30-nov-84		30
1-dic-84	31-dic-84		31
1-ene-85	31-ene-85		31
1-feb-85	28-feb-85		28
1-mar-85	31-mar-85		31
1-abr-85	30-abr-85		30
1-may-85	31-may-85		31
1-jun-85	30-jun-85		30
1-jul-85	31-jul-85		31
1-ago-85	31-ago-85		31
1-sep-85	30-sep-85		30
1-oct-85	31-oct-85		31
1-nov-85	30-nov-85		30
1-dic-85	31-dic-85		31
1-ene-86	31-ene-86		31
1-feb-86	28-feb-86		28
1-mar-86	31-mar-86		31
1-abr-86	30-abr-86		30
1-may-86	31-may-86		31
1-jun-86	30-jun-86		30
1-jul-86	31-jul-86		31
1-ago-86	31-ago-86		31
1-sep-86	30-sep-86		30
1-oct-86	31-oct-86		31
1-nov-86	30-nov-86		30

1-dic-86	31-dic-86		31
1-ene-87	31-ene-87		31
1-feb-87	28-feb-87		28
1-mar-87	31-mar-87		31
1-abr-87	30-abr-87		30
1-may-87	31-may-87		31
1-jun-87	30-jun-87		30
1-jul-87	31-jul-87		31
1-ago-87	31-ago-87		31
1-sep-87	30-sep-87		30
1-oct-87	31-oct-87		31
1-nov-87	30-nov-87		30
1-dic-87	31-dic-87		31
1-ene-88	31-ene-88		31
1-feb-88	29-feb-88		29
1-mar-88	31-mar-88		31
1-abr-88	30-abr-88		30
1-may-88	31-may-88		31
1-jun-88	30-jun-88		30
1-jul-88	31-jul-88		31
1-ago-88	31-ago-88		31
1-sep-88	30-sep-88		30
1-oct-88	31-oct-88		31
1-nov-88	30-nov-88		30
1-dic-88	31-dic-88		31
1-ene-89	31-ene-89		31
1-feb-89	28-feb-89		28
1-mar-89	31-mar-89		31
1-abr-89	30-abr-89		30
1-may-89	31-may-89		31
1-jun-89	30-jun-89		
1-jul-89	31-jul-89		31
1-ago-89	31-ago-89		31
1-sep-89	30-sep-89		30
1-oct-89	31-oct-89		31
1-nov-89	30-nov-89		30
1-dic-89	31-dic-89		31
1-ene-90	31-ene-90		31
1-feb-90	28-feb-90		28
1-mar-90	31-mar-90		31
1-abr-90	30-abr-90		30
1-may-90	31-may-90		31
1-jun-90	30-jun-90		30
1-jul-90	31-jul-90		31
1-ago-90	31-ago-90		31
1-sep-90	30-sep-90		30
1-oct-90	31-oct-90		31
1-nov-90	30-nov-90		30
1-dic-90	31-dic-90		31
1-ene-91	31-ene-91		31
1-feb-91	28-feb-91		28
1-mar-91	31-mar-91		31
1-abr-91	30-abr-91		30
1-may-91	31-may-91		31
1-jun-91	30-jun-91		30
1-jul-91	31-jul-91		31
1-ago-91	31-ago-91		31
1-sep-91	30-sep-91		30
1-oct-91	31-oct-91		31
1-nov-91	30-nov-91		30
1-dic-91	31-dic-91		31

1-ene-92	31-ene-92		31
1-feb-92	29-feb-92		29
1-mar-92	31-mar-92		31
1-abr-92	30-abr-92		30
1-may-92	31-may-92		31
1-jun-92	30-jun-92		30
1-jul-92	31-jul-92		31
1-ago-92	31-ago-92		31
1-sep-92	30-sep-92		30
1-oct-92	31-oct-92		31
1-nov-92	30-nov-92		30
1-dic-92	31-dic-92		31
1-ene-93	31-ene-93		31
1-feb-93	28-feb-93		28
1-mar-93	31-mar-93		31
1-abr-93	30-abr-93		30
1-may-93	31-may-93		31
1-jun-93	30-jun-93		30
1-jul-93	31-jul-93		31
1-ago-93	31-ago-93		31
1-sep-93	30-sep-93		30
1-oct-93	31-oct-93		31
1-nov-93	30-nov-93		30
1-dic-93	31-dic-93		31
1-ene-94	31-ene-94		31
1-feb-94	28-feb-94		28
1-mar-94	31-mar-94		31
1-abr-94	1-abr-94		

TOTAL	
DIAS	5213
TOTAL SEMANAS	744,71

Lo que lleva a concluir que no cuenta con las 750 semanas que equivalen a los 15 años de servicio a la luz de lo establecido en la sentencia SU 130 de 2013, reiterada en la sentencia T 216 de 2017 cuando señaló: “(...) 38. *Frente a este último aspecto, resulta relevante destacar que en la citada Sentencia SU-130 de 2013, esta Corporación estableció una equivalencia entre tiempos de servicios y semanas de cotización para efectos de definir en qué casos procedía el traslado pensional manteniendo el beneficio del régimen de transición. En ese sentido, la Corte consideró que el requisito previsto en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993, para ser beneficiario del régimen de transición, referente **a tener por lo menos 15 años de servicios, es equivalente al periodo de cotización correspondiente a 750 semanas.*** (...)” (Resalto de la Sala).

De lo anterior se deriva que la sentencia de primera instancia sea CONFIRMADA, sin que haya lugar a analizar el derecho de la demandante a la reliquidación de la pensión de sobreviviente reconocida por Colpensiones, toda vez que dicha pretensión se generaba, en el evento que el Sr. DIEGO

ALBERTO HERRERA GÓMEZ hubiera causado el derecho a la pensión de vejez con la Ley 33 de 1985 en aplicación del régimen de transición.

Sin costas en esta por ser conocido en el grado jurisdiccional de consulta.

DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, la SALA SEGUNDA DE DECISIÓN LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE:

PRIMERO: CONFIRMAR la sentencia proferida por el Juzgado Sexto Laboral del Circuito de Medellín, de conformidad con lo analizado en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: Sin costas en esta instancia.

TERCERO: Las anteriores decisiones se notifican por EDICTO, conforme lo dispuesto en la providencia AL 2550, radicación 89628 del 23 de junio de 2021 de la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia.

Los Magistrados.



HUGO ALEXANDER BEDOYA DÍAZ



GUILLERMO CARDONA MARTÍNEZ



CARMEN HELENA CASTAÑO CARDONA



SECRETARÍA SALA LABORAL
EDICTO VIRTUAL

La secretaría de la Sala laboral del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Medellín notifica a las partes la sentencia que a continuación se relaciona:

DEMANDANTE	: NUBIA DEL SOCORRO CADAVID HERNÁNDEZ
DEMANDADO :	: COLPENSIONES
TIPO DE PROCESO	: ORDINARIO
RADICADO NACIONAL	: 05-001-31-05-006-2020-00366-01
RADICADO INTERNO	: 004-22
DECISIÓN	: CONFIRMA SENTENCIA

Magistrado Ponente
HUGO ALEXANDER BEDOYA DIAZ

El presente edicto se fija en la página web institucional de la Rama Judicial <https://www.ramajudicial.gov.co/web/tribunal-superior-de-medellin-sala-laboral/126> por el término de un (01) día hábil. La notificación se entenderá surtida al vencimiento del término de fijación del edicto.

CONSTANCIA DE FIJACIÓN

Fijado el 28 de octubre de 2022 a las 8:00am

CONSTANCIA DE DESFIJACIÓN

Se desfija el 28 de octubre de 2022 a la 5:00pm


RUBÉN DARÍO LÓPEZ BURGOS
SECRETARIO