El contenido total y fiel de la decisión debe ser verificado en el audio que reposa en la Secretaría.

Providencia: Sentencia del 19 de agosto de 2016

Radicación No.: 66001-31-05-003-2014-00702-01

Proceso: Ordinario laboral

Demandante: Jesús Antonio Torres Ávila

Demandado: Colpensiones

Juzgado de origen: Tercero Laboral del Circuito de Pereira

Magistrada ponente: Dra. Ana Lucía Caicedo Calderón

Tema:

Ingreso base de liquidación de los beneficiarios del régimen de transición. El ingreso base de liquidación de las personas que son beneficiarias del régimen de transición, se establecerá dependiendo del tiempo que, a 1º de abril de 1994, les faltare para adquirir su pensión. Si dicho lapso es menor a 10 años, habrá de aplicarse el inciso 3º del artículo 36 de la Ley 100 de 1993, esto es, la base para liquidar la pensión se tomará del promedio de lo devengado en el tiempo que le hiciere falta para adquirir la pensión o el de toda la vida si fuere superior.

#### TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE PEREIRA

#### SALA DE DECISIÓN LABORAL No. 1

Magistrada ponente: **Ana Lucía Caicedo Calderón**

**Acta No. \_\_\_\_**

##### Sistema oral - Audiencia de juzgamiento

Siendo las 8:15 a.m. de hoy, viernes 19 de agosto de 2016, la Sala de Decisión Laboral No. 1 del Tribunal Superior de Pereira se constituye en audiencia pública de juzgamiento en el proceso ordinario laboral instaurado por Jesús Antonio Torres Ávila en contra de la Administradora Colombiana de Pensiones – Colpensiones.

Para el efecto, se verifica la asistencia de las partes a la presente diligencia: Por la parte demandante… Por la demandada…

**Alegatos de conclusión**

De conformidad con el artículo 82 del C.P.T y de la S.S., modificado por el artículo 13 de la Ley 1149 de 2007, se concede el uso de la palabra a las partes para que presenten sus alegatos de conclusión: Por la parte demandante… Por la parte demandada…

**S E N T E N C I A**

Como quiera que los argumentos de las alegaciones de las partes se tuvieron en cuenta en la discusión del proyecto, procede la Sala a resolver el grado jurisdiccional de consulta de la sentencia emitida el 1º de junio de 2015 por el Juzgado Quinto Laboral del Circuito de Pereira, que fuera desfavorable a Colpensiones, dentro del proceso ordinario laboral reseñado previamente.

**Problema jurídico por resolver**

De acuerdo a la *ratio decidendi* de la sentencia de primera instancia, le corresponde a la Sala determinar si es más favorable para el actor que el IBL de su pensión se liquide con base en los salarios devengados por él en los 10 años anteriores al reconocimiento de la prestación.

1. **La demanda y su contestación**

El citado demandante solicita que se declare que le asiste derecho a que se calcule el IBL de su pensión de vejez con el promedio de los salarios cotizados durante los últimos 10 años, al cual, una vez se aplique la tasa de reemplazo del 75%, arroja para el año 2007 una mesada equivalente a $750.593. Como consecuencia de lo anterior, procura que se condene a la demandada al pago retroactivo de las diferencias dejadas de percibir, debidamente indexadas, más lo que resulte probado en virtud de las facultades extra y ultra petita y, las costas procesales.

Para fundar dichas pretensiones manifiesta que cumplió los 60 años de edad el 29 de agosto de 2006; que el Juzgado Segundo Laboral Adjunto de Pereira, mediante sentencia de 12 de agosto de 2011, condenó al entonces I.S.S. a reconocerle y pagarle la pensión de vejez a partir del 1º de noviembre de 2007, sin especificarse en primera ni segunda instancia el monto de la mesada pensional.

Afirma que Colpensiones mediante la Resolución GNR 176115 del 9 de julio de 2013 le reconoció una mesada pensional equivalente al salario mínimo, teniendo en cuenta para ello un IBL de $435.836 y la tasa de reemplazo del 75% establecida en la Ley 71 de 1988; no obstante, indica que el IBL calculado con el promedio de las cotizaciones de los últimos 10 años equivale a $1.000.791.

Por último señala que el 9 de octubre de 2014 solicitó ante Colpensiones la reliquidación de su mesada pensional, sin que a la fecha de presentación de la demanda hubiera recibido respuesta por parte de aquella entidad.

Colpensiones contestó la demanda aceptando los hechos relacionados con la edad del demandante; el reconocimiento de la pensión a través de la Resolución GNR 176115 y que al 9 de octubre se presentó solicitud de reliquidación, sin que la misma haya sido resuelta. Frente a los demás hechos manifestó que no eran ciertos.

Seguidamente se opuso a las pretensiones de la demanda y propuso como excepciones de mérito las que denominó “Deber del demandante de demostrar los supuestos de hecho” y “Prescripción”.

1. **La sentencia de primera instancia**

La Jueza de conocimiento declaróque el señor Jesús Antonio Torres Ávila tiene derecho a la reliquidación de su pensión de vejez aplicándose el promedio de lo cotizado dentro de los 10 años anteriores al reconocimiento de la pensión y, en consecuencia, ordenó a Colpensiones modificar la Resolución GNR 176115 de 2003, en el entendido que la primera mesada para el año 2007 es de $749.750, y por tanto, las diferencias dejadas de cancelar ascienden a la suma de $37.633.285, cuya indexación es de $11.892.118.

Igualmente, ordenó descontar del retroactivo pensional la suma de $4.515.994, que deben ser trasladados a la empresa promotora de salud a la que se encuentra afiliado el señor Torres Ávila y, por último, declaró no probadas las excepciones propuestas por la entidad demandada, a la que condenó a la pago de las costas procesales.

Para llegar a tal determinación la Jueza de primer grado consideró, en síntesis, que era procedente calcular el IBL del actor de la forma pretendida en la demanda en razón a que al actor le faltaban más de 10 años para pensionarse a la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993. De esta manera, al calcular dicho guarismo obtuvo un monto de $999.667, al cual, al aplicarle la tasa de reemplazo del 75%, arrojó una mesada de $749.750, superior al salario mínimo reconocido por la entidad demandada.

Así las cosas, calculó las diferencias dejadas de cancelar en la suma de $37.633.285, cuya indexación es de $11.892.118, sin que hubiera prescrito mesada alguna por cuanto entre la reclamación administrativa presentada el 9 de octubre de 2014 y el momento en que se introdujo la demanda no transcurrieron más de 3 años.

Finalmente, indicó que era menester ordenar el descuento de los aportes en salud del retroactivo reconocido, el cual calculó en la suma de $4.515.994.

1. **Procedencia de la consulta**

Como quiera que la sentencia fue totalmente desfavorable para Colpensiones, se dispuso el grado jurisdiccional de consulta.

1. **Consideraciones**

**4.1 Cálculo del I.B.L. para los beneficiarios del régimen de transición**

El régimen de transición, enmarcado en el artículo 36 de la Ley 100 de 1.993, contempló la posibilidad de acudir a la edad, tiempo de servicios y al monto de la pensión contemplados en la normativa anterior, sin incluir el I.B.L., pues previó en el inciso tercero del mismo canon que para aquellas personas que a su entrada en vigencia les faltaren menos de 10 años para alcanzarla, sería el promedio de los salarios devengados desde el 1º de abril de 1.994 hasta que cumplieron los requisitos, o el de toda la vida si fuera mayor.

* 1. **Caso concreto**

Con el fin de absolver el problema jurídico planteado es necesario advertir que a través de la Resolución GNR 176115 del 9 de julio de 2013 (fl. 30 y s.s.), Colpensiones concedió al señor Jesús Antonio Torres Ávila la pensión de vejez a partir del 1º de noviembre de 2007, con fundamento en la Ley 71 de 1988 por ser beneficiario del régimen de transición estatuido en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993, y en cuantía del salario mínimo mensual $433.700, pues al aplicar una tasa de reemplazo del 75% al IBL calculado con el promedio de lo devengado en toda la vida laboral se obtuvo una mesada inferior a ese monto, según se percibe a folio 30, vuelto.

Ahora, como el demandante alcanzó los 60 años de edad en el año 2006, era factible liquidar su IBL con el promedio de los 10 años anteriores al reconocimiento de la pensión*-por faltarle más de 10 años a la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993-,* tal como se pidió en la demanda y se accedió en la sentencia de instancia; de esta manera, a la Sala sólo le resta verificar si el cálculo efectuado por la A-quo es correcto.

Para ello, se procedió a calcular el aludido guarismo con base en distintos documentos que obran en el infolio, tales como el certificado de salarios base expedidos por la Contraloría General de la República (fl. 33 y s.s.), y la historia laboral visible a folio 51, para concluir que el IBL al que tiene derecho el promotor del litigio es de $998.178, tal como se observa en el cuadro que se pone de presente a los asistentes y que hará parte integral del acta que se levante con ocasión de la presente diligencia.

Así las cosas, si al IBL obtenido se aplica el 75% de la tasa de reemplazo a la que tiene derecho el señor Torres Ávila, se obtiene una primera mesada para el año 2007 de $748.634, inferior a la obtenida en primera instancia por $749.750, por lo que es del caso modificar las condenas proferidas con base en ella, teniendo en cuenta, claro está, que no prescribió mesada alguna por cuanto entre la reclamación administrativa y la demanda que dio origen a la presente Litis no transcurrieron más de 3 años.

En ese orden de ideas, se tiene que el retroactivo de la diferencia dejada de cancelar entre el 1º de noviembre de 2007 al 31 de julio de 2016 asciende a $ 43.836.164, monto cuya indexación a esa misma fecha es de $8.664.950.

Finalmente se dirá que el valor que debe percibir como mesada pensional el demandante en el año 2016 es de $1.074.820, siendo del caso ordenar a la demandada que continúe cancelando esa suma, incrementándola anualmente conforme lo establece la ley.

Como consecuencia de lo anterior, se modificarán los ordinales segundo, tercero, cuarto y quinto de la sentencia de primera instancia.

Las costas en primera instancia no se modificarán. En esta instancia no se causaron por tratarse del grado jurisdiccional de consulta.

En mérito de lo expuesto, el **Tribunal Superior del Distrito Judicial de Pereira (Risaralda)**, **Sala laboral**, Administrando Justicia en Nombre de la República y por autoridad de la Ley,

**R E S U E L V E:**

**PRIMERO**.- **MODIFICAR** los ordinales segundo, tercero, cuarto y quinto de la sentencia proferida el 1º de junio de 2015 por el Juzgado Segundo Laboral del Circuito de Pereira, dentro del proceso ordinario laboral promovido por **Jesús Antonio Torres Ávila** contra **Colpensiones**, en el siguiente sentido:

1. *Que el IBL al que tiene derecho el señor Jesús Antonio Torres Ávila es de* $998.178*, el cual, al aplicársele una tasa de reemplazo del 75%, arroja una primera mesada de* $748.634*, correspondiente al año 2007.*
2. *Que el retroactivo adeudado entre el 1º de noviembre de 2007 y el 31 de julio de 2016, por concepto de las diferencias dejadas de percibir asciende a $ 43.836.164, monto cuya indexación es de $8.664.950 y*

*3. Que Colpensiones deberá seguir pagando al actor la suma de $*1.074.8*20 para el año 2016, la cual se seguirá incrementando cada año de acuerdo en lo establecido en la ley.*

**SEGUNDO: CONFIRMAR** en todo lo demás la sentencia objeto de consulta.

**TERCERO.-** Sin lugar a condena en costas en este grado jurisdiccional.

**Notificación surtida en estrados.**

**Cúmplase** y **devuélvase** el expediente al Juzgado de origen.

La Magistrada,

### ANA LUCÍA CAICEDO CALDERÓN

Los Magistrados,

**JULIO CÉSAR SALAZAR MUÑOZ FRANCISCO JAVIER TAMAYO TABARES**

**JOHAN JÁCOME OROZCO**

Secretario Ad-Hoc

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| ***JESUS ANTONIO TORRES AVILA*** | | | | | | | | |
| ***Fecha de nacimiento:*** | | | *25-ago-46* |  | ***Fecha reconocimiento pensión:*** | | | *01/11/2007* |
| ***Total semanas cotizadas:*** | | | 514,29 |  | ***Tasa Ley 100/93:*** | **NO** | ***75,00%*** |  |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| ***HISTORIA LABORAL DEL AFILIADO*** | | | |  | ***Ingreso Base de cotización actualizado*** | ***IPC Dane (serie de empalme)*** | | ***Promedio Salarial (Dias x IBC actualizado/total dias)*** |
| ***Fechas de aporte*** | | ***Número de días*** | ***Ingreso Base de Cotización*** |  | ***IPC Final*** | ***IPC Inicial*** |
| ***Desde*** | ***Hasta*** |  |
| *20-abr-77* | *30-abr-77* | *11* | *4.000,00* |  | ***673.567,81*** | *87,87* | *0,52* | *2058,12* |
| *01-may-77* | *31-may-77* | *31* | *4.800,00* |  | ***808.281,37*** | *87,87* | *0,52* | *6960,20* |
| *01-jul-77* | *31-dic-77* | *184* | *4.920,00* |  | ***828.488,40*** | *87,87* | *0,52* | *42344,96* |
| *01-ene-78* | *31-mar-78* | *90* | *4.920,00* |  | ***643.678,21*** | *87,87* | *0,67* | *16091,96* |
| *01-abr-78* | *30-abr-78* | *30* | *5.683,00* |  | ***743.500,67*** | *87,87* | *0,67* | *6195,84* |
| *01-jun-78* | *31-dic-78* | *214* | *9.500,00* |  | ***1.242.874,60*** | *87,87* | *0,67* | *73881,99* |
| *01-ene-79* | *31-dic-79* | *365* | *11.300,00* |  | ***1.248.376,31*** | *87,87* | *0,80* | *126571,49* |
| *01-ene-80* | *31-dic-80* | *366* | *14.300,00* |  | ***1.226.556,09*** | *87,87* | *1,02* | *124699,87* |
| *01-ene-81* | *31-dic-81* | *365* | *17.900,00* |  | ***1.219.936,46*** | *87,87* | *1,29* | *123688,00* |
| *01-ene-82* | *31-ago-82* | *243* | *22.600,00* |  | ***1.217.987,71*** | *87,87* | *1,63* | *82214,17* |
| *01-mar-01* | *31-ago-01* | *180* | *572.000,00* |  | ***810.805,54*** | *87,87* | *61,99* | *40.540* |
| *01-jun-03* | *30-jun-03* | *21* | *464.800,00* |  | ***572.048,73*** | *87,87* | *71,40* | *3.337* |
| *01-jul-03* | *31-dic-03* | *180* | *664.000,00* |  | ***817.212,48*** | *87,87* | *71,40* | *40.861* |
| *01-feb-04* | *30-sep-04* | *240* | *716.000,00* |  | ***827.500,95*** | *87,87* | *76,03* | *55.167* |
| *01-oct-04* | *31-oct-04* | *30* | *716.000,00* |  | ***827.500,95*** | *87,87* | *76,03* | *6.896* |
| *01-dic-04* | *31-dic-04* | *30* | *716.000,00* |  | ***827.500,95*** | *87,87* | *76,03* | *6.896* |
| *01-ene-05* | *31-ene-05* | *30* | *716.000,00* |  | ***784.379,51*** | *87,87* | *80,21* | *6.536* |
| *01-feb-05* | *31-dic-05* | *330* | *763.000,00* |  | ***835.868,11*** | *87,87* | *80,21* | *76.621* |
| *01-ene-06* | *31-ene-06* | *30* | *763.000,00* |  | ***797.166,46*** | *87,87* | *84,10* | *6.643* |
| *01-feb-06* | *31-dic-06* | *330* | *816.000,00* |  | ***852.539,76*** | *87,87* | *84,10* | *78.149* |
| *01-ene-07* | *31-ene-07* | *30* | *816.000,00* |  | ***816.000,00*** | *87,87* | *87,87* | *6.800* |
| *01-feb-07* | *31-oct-07* | *270* | *867.000,00* |  | ***867.000,00*** | *87,87* | *87,87* | *65.025* |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| ***TOTAL DIAS*** | | ***3.600*** |  |  |  | ***IBL*** | | 998.178 |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |  | ***Mesada*** | | ***748.634*** |

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **Fecha Liquida:** | 31-jul-16 | **Ipc (Vf)** | 133,27 |  |  |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| **IPC (Var. Año anterior)** | **Desde** | **Hasta** | **Causadas** | **Mesada reliquidada** | **Mesada anterior** | **Prescritas** | **Diferencias a cancelar** | **IPC Vo** | **Diferencia indexada** |
| 5,69 | 01-nov-07 | 31-dic-07 | 3,00 | 748.634 | 433.700 |  | 944.801 | 92,87 | 410.971 |
| 7,67 | 01-ene-08 | 31-dic-08 | 14,00 | 791.231 | 461.500 |  | 4.616.232 | 100,00 | 1.535.820 |
| 2,00 | 01-ene-09 | 31-dic-09 | 14,00 | 851.918 | 496.900 |  | 4.970.256 | 102,00 | 1.523.609 |
| 3,17 | 01-ene-10 | 31-dic-10 | 14,00 | 868.957 | 515.000 |  | 4.955.393 | 105,24 | 1.320.045 |
| 3,73 | 01-ene-11 | 31-dic-11 | 14,00 | 896.513 | 535.600 |  | 5.052.784 | 109,16 | 1.116.001 |
| 2,44 | 01-ene-12 | 31-dic-12 | 14,00 | 929.953 | 566.700 |  | 5.085.544 | 111,82 | 975.540 |
| 1,94 | 01-ene-13 | 31-dic-13 | 14,00 | 952.644 | 589.500 |  | 5.084.016 | 113,98 | 860.420 |
| 3,66 | 01-ene-14 | 31-dic-14 | 14,00 | 971.125 | 616.000 |  | 4.971.754 | 118,15 | 636.250 |
| 6,77 | 01-ene-15 | 31-dic-15 | 14,00 | 1.006.668 | 644.350 |  | 5.072.458 | 126,15 | 286.293 |
| 0,00 | 01-ene-16 | 31-jul-16 | 8,00 | 1.074.820 | 689.454 |  | 3.082.927 | - | - |
|  |  |  |  |  |  |  | *43.836.164* |  | *8.664.950* |
|  |  | **Valores a cancelar Diferencia mesada+indexacion ===>** |  |  |  |  | **$ 52.501.113,37** | | |

### ANA LUCÍA CAICEDO CALDERÓN

Magistrada