El siguiente es el documento presentado por la Magistrada Ponente que sirvió de base para proferir la providencia dentro del presente proceso.

El contenido total y fiel de la decisión debe ser verificado en la Secretaría de esta Sala.

Providencia: Sentencia - 2ª instancia - 12 de junio del 2017

Proceso: Ordinario laboral – Modifica sentencia que accedió a las pretensiones

Radicación No.: 66001-31-05-002-2014-00335-00

Demandantes: Luis Horacio Pulgarín Giraldo

Demandado: Colpensiones

Juzgado de origen: Segundo Laboral del Circuito de Pereira

Magistrada ponente: Dra. Ana Lucía Caicedo Calderón

Tema:

Intereses moratorios artículo 141 Ley 100 de 1993: También se comparte la condena que por concepto de intereses moratorios se hiciera en la sentencia objeto de revisión, pues los 6 meses con los que contaba la demandada para reconocer y pagar la prestación solicitada el 26 de julio de 2013 se superaron ampliamente, empezando a contabilizarse dichos emolumentos desde el 27 de enero de 2014. Ahora, una vez efectuada la liquidación en esta sede se obtuvo un valor superior al calculado en primera instancia, lo cual obedece, básicamente, a que la A-quo tomó como fecha de pago aquella en la que se incluyó en nómina de pensionados al actor –julio de 2014-, más no cuando se hizo el pago efectivo de la obligación; no obstante lo anterior, se mantendrá incólume la condena de primer grado por conocerse el presente asunto en virtud del grado jurisdiccional de consulta a favor de Colpensiones.

#### TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE PEREIRA

#### SALA DE DECISION LABORAL No. 1

Magistrada Ponente: **Ana Lucía Caicedo Calderón**

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

**(Junio 12 de 2017)**

##### Sistema oral - Audiencia de juzgamiento

Siendo las 7:30 a.m de hoy, 12 de junio de 2017, 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 **Luís Horacio Pulgarín Giraldo** 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…

**SENTENCIA**

Como quiera que los argumentos expuestos en las alegaciones fueron tenidos en cuenta en la discusión del proyecto, procede la Sala a resolver el grado jurisdiccional de consulta de la sentencia emitida por el Juzgado Segundo Laboral del Circuito de Pereira el 21 de abril del 2016, que resultara desfavorable a Colpensiones, dentro del proceso ordinario laboral reseñado con anterioridad.

**Problema jurídico por resolver**

 De acuerdo a lo expuesto en la sentencia de primera instancia, le corresponde a la Sala determinar: i) el monto del IBL a que tiene derecho el señor Luís Horacio Pulgarín; ii) en caso de ser superior al reconocido por Colpensiones, a cuánto ascienden las diferencias dejadas de cancelar por dicha entidad y, iii) si hay lugar al reconocimiento de los intereses moratorios consagrados en el artículo 141 de la Ley 100 de 1993.

1. **La demanda y su contestación**

El citado demandante solicitó inicialmente que se condenara a Colpensiones a reconocer y pagar la pensión de vejez consagrada en el Acuerdo 049 de 1990, en su calidad de beneficiario del régimen de transición, a partir del 12 de enero de 2012, más los intereses moratorios a partir del 26 de noviembre de 2013 y las costas del proceso. No obstante, con la contestación de la demanda Colpensiones allegó la Resolución 252.233 del 11 de julio de 2014, por medio de la cual reconoció la aludida prestación a partir de la fecha pretendida, con una mesada de $1.137.166 para el año 2012 y un retroactivo de $32.515.138

En virtud de lo anterior, la parte actora presentó reforma de la demanda solicitando que se condene a la demandada a cancelar la suma de $22.474.784, por las diferencias dejadas de cancelar retroactivamente desde el año 2012, más los intereses moratorios en los términos del artículo 141 de la Ley 100 de 1993 y las costas procesales.

Para fundar dicha pretensión manifiesta que realizó su última cotización en el año 2003, razón por la cual la mesada reconocida por Colpensiones, por valor de $1.137.166, debía indexarse desde esa fecha hasta el año 2012, cuando se concedió su prestación, para una primera mesada de $1.739.637. De esta manera, se le adeudaría un retroactivo de $54.939.922, al cual debe descontársele la suma de $32.515.138 pagada a través de la Resolución 252.233 del 11 de julio de 2014, para un saldo adeudado de $22.474.784.

Colpensiones negó que el actor hubiera efectuado cotizaciones hasta el año 2003 e indicó que no le constaba que la mesada a que tenía derecho para el año 2012 fuera de $1.739.637; frente a los demás hechos manifestó que eran ciertos. Seguidamente se opuso a la totalidad de las pretensiones.

1. **La sentencia de primera instancia**

 La Jueza de conocimiento condenó a Colpensiones a reconocer y pagar la pensión de vejez al señor Luis Horacio Pulgarín desde el 12 de enero de 2012, en cuantía de $1.147.806, así como el retroactivo, indexado, de las diferencias dejadas de cancelar, el cual estimó en la suma de $269.340. Asimismo, condenó a la demandada a pagar los intereses moratorios en los términos del artículo 141 de la ley 100 de 1993, desde el 26 de enero de 2014 y en cuantía de $4.059.981

 Para llegar a tal determinación la A-quo consideró, en síntesis, que quedó demostrado en el proceso que la cuantía de la pensión de vejez reconocida al actor a través de la Resolución GNR 252223 del 11 de julio de 2014, fue modificada a través de la Resolución VPB 21855 del 24 de noviembre del mismo año, en la que se otorgó una por valor de $1.142.194 para el año 2012, suma que ya estaba indexada al momento de concederse, por lo que era desatinada la interpretación del demandante al pretender que ese valor fuera actualizado desde el 2003, cuando efectuó su última cotización.

 Seguidamente, procedió a calcular el IBL con base en los salarios devengados por el señor Pulgarín en los 10 años anteriores al reconocimiento de la prestación y de conformidad con los lineamientos trazados por la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, encontrando que el mismo equivale a $1.275.340, que al aplicársele la tasa de remplazo de 90% arroja un valor de la mesada pensional de $1.147.806, suma superior en $5612 a la obtenida por Colpensiones, por lo que había lugar a reconocer las diferencias causadas desde el 12 de enero de 2012, las cuales ascendían a $239.450, monto cuya indexación correspondía a $29.890, para un total de $269.340.

 Respecto a los intereses moratorios, indicó que como la solicitud pensional se presentó el 26 de julio de 2013, los mismos empezaría a correr desde el 27 de enero de 2014, día siguiente a aquel en el que vencieron los 6 meses con los que contaba la entidad demandada para el reconocimiento de la pensión, y hasta el 30 de junio del mismo año, día anterior a aquel en el que le fue reconocida la pensión, lo que arrojó una suma de $4.059.981.

1. **Procedencia de la consulta**

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

1. **Consideraciones**
	1. **Supuestos fácticos probados**

No existe discusión alguna en el caso de marras respecto a los siguientes supuestos fácticos:

1. Que a través de la Resolución GNR 252233 del 11 de julio de 2014 Colpensiones reconoció la pensión de vejez consagrada en el Acuerdo 049 de 1990 al señor Luís Horacio Pulgarín, en su calidad de beneficiario del régimen de transición, a partir del 12 de enero de 2012 y en cuantía de $1.137.166, resultado de aplicar una tasa de reemplazo del 90% a un IBL de $1.263.518; ordenando el pago de un retroactivo de $34.333.059 (fl. 197 y s.s.) y,
2. Que mediante la Resolución VPB 21855 del 24 de noviembre de 2014, la demandada resolvió el recurso de apelación propuesto en contra del acto en mención, reliquidando el IBL en cuantía de $1.269.104, guarismo al que le aplicó la tasa de reemplazo del 90%, por las 1462 semanas cotizadas, obteniendo una mesada de $1.142.194. Así las cosas, ordenó el pago retroactivo de las diferencias generadas desde el 12 de enero de 2012, el cual estimó en las suma de $178.066.
	1. **Caso concreto**

Conociéndose el presente asunto en esta instancia en virtud del grado jurisdiccional de consulta ordenado a favor de Colpensiones, corresponde a esta Judicatura determinar si los montos reconocidos en primera instancia por concepto de retroactivo de las diferencias dejadas de pagar al demandante, así como el de los intereses moratorios, se encuentran ajustados a derecho.

Para ello, se procedió a calcular el IBL del actor con base en los salarios devengados en los 10 años anteriores al reconocimiento de la prestación, tal como lo hiciera la A-quo, obteniéndose una suma de $1.273.050, la cual se encuentra actualizada para el 2012, pues se toma el IPC vigente para ese año al momento de realizarse el respectivo cálculo, y no el de la última cotización –como lo sugiere la togada del actor-. A dicho valor, se le aplicó un 90% de tasa de reemplazo por las más de 1400 semanas cotizadas, obteniéndose una primera mesada de $1.145.745 para el año 2012, monto inferior en $2.061 al reconocido en primera instancia pero aún superior por $3551 al concedido por Colpensiones, tal como se observa en la liquidación que se pone de presente a los asistentes y que hará parte del acta que se levante con ocasión de la presente diligencia.

 Así las cosas, es menester identificar el valor real adeudado al promotor del litigio y, a efectos de la celeridad en el cumplimiento efectivo de la presente decisión, se calcularon las diferencias generadas hasta el 31 de mayo de 2017, encontrando que las mismas equivalen a $261.528, guarismo cuya indexación es de $36.936 *-de conformidad con el cambio de precedente adoptado por esta Corporación el pasado 8 de junio, dentro del proceso radicado con el número 2014-00667, M.P. Francisco Javier Tamayo Tabares-*, para un total de $298.463; sin perjuicio de las que se causen con posterioridad y los descuentos de ley; razón por la cual se modificarán los ordinales segundo y tercero de la parte resolutiva de la sentencia de primera instancia.

 Por otra parte, también se comparte la condena que por concepto de intereses moratorios se hiciera en la sentencia objeto de revisión, pues los 6 meses con los que contaba la demandada para pagar la prestación *-****de conformidad con el artículo 4º de la Ley 700 de 2001-*** se superaron ampliamente, empezando a contabilizarse dichos emolumentos desde el 27 de enero de 2014, pues la pensión se solicitó el 26 de julio de 2013. Ahora, una vez efectuada la liquidación en esta sede se obtuvo un valor superior al calculado en primera instancia, lo cual obedece, básicamente, a que la A-quo tomó como fecha de pago aquella en la que se incluyó en nómina de pensionados al actor –julio de 2014-, más no cuando se hizo el pago efectivo de la obligación; no obstante lo anterior, se mantendrá incólume la condena de primer grado por conocerse el presente asunto en virtud del grado jurisdiccional de consulta a favor de Colpensiones.

En mérito de lo expuesto, el **Tribunal Superior del Distrito Judicial de Pereira (Risaralda)**, **Sala de Decisión Laboral No. 1**, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la Ley,

**RESUELVE:**

**PRIMERO**.- **MODIFICAR** el ordinal tercero de la parte resolutiva de la sentencia proferida por el Juzgado Tercero Laboral del Circuito de Pereira, dentro del proceso iniciado por **Luís Horacio Pulgarín** en contra de la **Administradora Colombiana de Pensiones –Colpensiones**, en el sentido de que el valor de la mesada a que tiene derecho al demandante para el 12 de enero de 2012 es de $1.145.745, y que el retroactivo de las diferencias dejadas de pagar causado desde esa calenda hasta el 31 de mayo de 2017 asciende a $261.528, monto cuya indexación es de $36.936, para un total de $298.463; sin perjuicio de las que se causen con posterioridad y los descuentos de ley.

**SEGUNDO.- CONFIRMAR** en todo lo demás la sentencia de primera instancia.

**TERCERO.-** Sin 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**

|  |
| --- |
| ***LUIS HORACIO PULGARIN GIRALDO – IBL 10 AÑOS*** |
| ***Fecha de nacimiento:*** | *12-ene-52* | ***Fecha reconocimiento pensión:*** | *12/01/2012* |
| ***Total semanas cotizadas:*** | 514,29 | **TR** | ***90,00%*** |  |
| ***HISTORIA LABORAL DEL AFILIADO*** | ***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*** |
| *01-nov-90* | *30-nov-90* | *30* |  *111.000,00*  |  *109,16*  | *8,28* | *12.194* |
| *01-dic-90* | *31-dic-91* | *31* |  *150.270,00*  |  *109,16*  | *8,28* | *17.058* |
| *01-ene-92* | *31-ene-92* | *31* |  *150.270,00*  |  *109,16*  | *13,90* | *10.161* |
| *01-feb-92* | *31-dic-92* | *335* |  *181.050,00*  |  *109,16*  | *13,90* | *132.298* |
| *01-ene-93* | *31-dic-93* | *365* |  *254.730,00*  |  *109,16*  | *17,40* | *162.072* |
| *01-ene-94* | *31-ene-94* | *31* |  *254.730,00*  |  *109,16*  | *21,33* | *11.227* |
| *01-feb-94* | *31-ago-94* | *212* |  *314.661,00*  |  *109,16*  | *21,33* | *94.841* |
| *01-sep-94* | *31-dic-94* | *122* |  *332.815,00*  |  *109,16*  | *21,33* | *57.727* |
| *01-ene-95* | *31-mar-95* | *90* |  *328.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *34.234* |
| *01-abr-95* | *30-abr-95* | *30* |  *782.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *27.206* |
| *01-may-95* | *31-may-95* | *30* |  *328.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *11.411* |
| *01-jun-95* | *30-jun-95* | *30* |  *821.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *28.563* |
| *01-jul-95* | *31-jul-95* | *30* |  *328.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *11.411* |
| *01-ago-95* | *31-ago-95* | *30* |  *413.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *14.369* |
| *01-sep-95* | *30-nov-95* | *90* |  *385.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *40.183* |
| *01-dic-95* | *31-dic-95* | *30* |  *963.000,00*  |  *109,16*  | *26,15* | *33.503* |
| *01-ene-96* | *31-ene-96* | *30* |  *385.000,00*  |  *109,16*  | *31,24* | *11.212* |
| *01-feb-96* | *29-feb-96* | *29* |  *740.000,00*  |  *109,16*  | *31,24* | *20.831* |
| *01-mar-96* | *31-may-96* | *90* |  *464.000,00*  |  *109,16*  | *31,24* | *40.537* |
| *01-jun-96* | *30-jun-96* | *30* |  *1.160.000,00*  |  *109,16*  | *31,24* | *33.781* |
| *01-jul-96* | *31-jul-96* | *30* |  *1.746.000,00*  |  *109,16*  | *31,24* | *50.846* |
| *01-ago-96* | *30-nov-96* | *120* |  *464.000,00*  |  *109,16*  | *31,24* | *54.049* |
| *01-dic-96* | *31-dic-96* | *30* |  *1.388.000,00*  |  *109,16*  | *31,24* | *40.420* |
| *01-ene-97* | *31-may-97* | *150* |  *555.000,00*  |  *109,16*  | *38,00* | *66.436* |
| *01-jun-97* | *30-jun-97* | *21* |  *2.283.000,00*  |  *109,16*  | *38,00* | *38.260* |
| *01-ago-97* | *31-ago-97* | *30* |  *144.000,00*  |  *109,16*  | *38,00* | *3.447* |
| *01-sep-97* | *31-dic-97* | *120* |  *172.000,00*  |  *109,16*  | *38,00* | *16.471* |
| *01-ene-98* | *31-ene-98* | *30* |  *172.000,00*  |  *109,16*  | *44,72* | *3.499* |
| *01-feb-98* | *31-mar-98* | *60* |  *204.000,00*  |  *109,16*  | *44,72* | *8.300* |
| *01-abr-98* | *30-abr-98* | *30* |  *204.444,00*  |  *109,16*  | *44,72* | *4.159* |
| *01-may-98* | *31-may-98* | *30* |  *203.829,00*  |  *109,16*  | *44,72* | *4.147* |
| *01-jun-98* | *30-jun-98* | *30* |  *203.822,00*  |  *109,16*  | *44,72* | *4.146* |
| *01-jul-98* | *31-jul-98* | *30* |  *206.667,00*  |  *109,16*  | *44,72* | *4.204* |
| *01-sep-98* | *30-nov-98* | *90* |  *203.826,00*  |  *109,16*  | *44,72* | *12.439* |
| *01-feb-99* | *30-abr-99* | *79* |  *236.460,00*  |  *109,16*  | *52,18* | *10.854* |
| *01-jun-99* | *30-jun-99* | *27* |  *472.920,00*  |  *109,16*  | *52,18* | *7.419* |
| *01-ago-99* | *31-ago-99* | *27* |  *236.460,00*  |  *109,16*  | *52,18* | *3.710* |
| *01-sep-99* | *30-sep-99* | *27* |  *236.460,00*  |  *109,16*  | *52,18* | *3.710* |
| *01-oct-99* | *31-oct-99* | *30* |  *237.000,00*  |  *109,16*  | *52,18* | *4.131* |
| *01-nov-99* | *30-nov-99* | *30* |  *237.000,00*  |  *109,16*  | *52,18* | *4.131* |
| *01-dic-99* | *31-dic-99* | *30* |  *236.460,00*  |  *109,16*  | *52,18* | *4.122* |
| *01-may-00* | *31-may-00* | *27* |  *260.100,00*  |  *109,16*  | *57,00* | *3.736* |
| *01-jun-00* | *30-jun-00* | *28* |  *260.110,00*  |  *109,16*  | *57,00* | *3.874* |
| *01-jul-00* | *31-jul-00* | *28* |  *260.100,00*  |  *109,16*  | *57,00* | *3.874* |
| *01-ago-00* | *31-ago-00* | *28* |  *260.100,00*  |  *109,16*  | *57,00* | *3.874* |
| *01-sep-00* | *30-sep-00* | *28* |  *260.110,00*  |  *109,16*  | *57,00* | *3.874* |
| *01-oct-00* | *30-nov-00* | *55* |  *260.110,00*  |  *109,16*  | *57,00* | *7.610* |
| *01-dic-00* | *31-dic-00* | *27* |  *260.100,00*  |  *109,16*  | *57,00* | *3.736* |
| *01-mar-01* | *30-jun-01* | *103* |  *286.000,00*  |  *109,16*  | *61,99* | *14.410* |
| *01-sep-01* | *31-dic-01* | *112* |  *286.000,00*  |  *109,16*  | *61,99* | *15.669* |
| *01-ene-02* | *28-feb-02* | *52* |  *309.000,00*  |  *109,16*  | *66,73* | *7.301* |
| *01-abr-02* | *31-may-02* | *52* |  *309.000,00*  |  *109,16*  | *66,73* | *7.301* |
| *01-ago-02* | *30-nov-02* | *108* |  *309.000,00*  |  *109,16*  | *66,73* | *15.165* |
| *01-abr-03* | *31-may-03* | *58* |  *332.000,00*  |  *109,16*  | *71,40* | *8.178* |
| *01-ago-03* | *31-dic-03* | *147* |  *332.000,00*  |  *109,16*  | *71,40* | *20.728* |
|  |  |  |  |  |  |  |
| ***TOTAL DIAS*** | 3.600 |  | ***IBL*** |  1.273.050  |
|  |  |  |  |  |  |  |
|  |  |  |  | ***Mesada*** |  ***1.145.745***  |

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **AÑO**  | **IPC año anterior** | **No. MESADAS**  | **MESADA RECONOCIDA** | **MESADA RELIQUIDADA** | **DIFERENCIA** | **INDEXACIÓN ACUMULADA** |
| 2012 | 2,44 | 12,63 | $1.142.194 | $1.145.745 | $44.849 | $10.519 |
| 2013 | 1,94 | 13 | $1.170.064 | $1.173.701 | $47.289 | $9.961 |
| 2014 | 3,66 | 13 | $1.192.763 | $1.196.471 | $48.207 | $8.481 |
| 2015 | 6,77 | 13 | $1.236.418 | $1.240.262 | $46.127 | $5.595 |
| 2016 | 5,75 | 13 | $1.320.123 | $1.324.228 | $53.354 | $2.232 |
| 2017 |   | 5 | $1.396.030 | $1.400.371 | $21.701 | $147 |
| TOTAL  |   |   |   |   | **$261.528** | **$36.936** |

|  |
| --- |
| **LIQUIDACION INTERESES MORATORIOS A PARTIR DEL 27 DE ENERO DE 2014** |
| **Periodo** | **Exigible**  | **Mesada** | **% Interes Diario** | **No. Días** | **Valor Intereses** |
| 12 ene 2012 - 31/12/13 | **01/01/2014** |  $ 29.561.369  | 0,06980% | **184** |  $ 3.796.625,74  |
| 31-ene-14 | **01/02/2014** |  $ 1.196.471  | 0,06980% | **180** |  $ 150.324,62  |
| 28-feb-14 | **01/03/2014** |  $ 1.196.471  | 0,06980% | **150** |  $ 125.270,51  |
| 31-mar-14 | **01/04/2014** |  $ 1.196.471  | 0,06980% | **120** |  $ 100.216,41  |
| 30-abr-14 | **01/05/2014** |  $ 1.196.471  | 0,06980% | **90** |  $ 75.162,31  |
| 31-may-14 | **01/06/2014** |  $ 1.196.471  | 0,06980% | **60** |  $ 50.108,21  |
| 30-jun-14 | **01/07/2014** |  $ 1.196.471  | 0,06980% | **30** |  $ 25.054,10  |
| 31-jul-14 | **01/08/2014** |  $ 1.196.471  | 0,06980% | **0** |  $ -  |
| **TOTAL INTERESES DE MORA** |  |  | 0,07140% |  |  **$ 4.322.761,90**  |

### ANA LUCÍA CAICEDO CALDERÓN

Magistrada