El siguiente es el documento presentado por la Magistrada ponente que sirvió de base para proferir en audiencia la sentencia de segunda instancia dentro del presente proceso. El contenido total y fiel de la decisión debe ser verificado en el audio que reposa en la Secretaría de esta Corporación.

Providencia: Sentencia del 2 de octubre de 2015

Radicación No.: 66001-31-05-005-2014-000193-01

Proceso: Ordinario laboral

Demandantes: Mariela Mendoza Moreno

Demandado: Colpensiones

Juzgado de origen: Quinto Laboral del Circuito de Pereira

Magistrada ponente: Dra. Ana Lucía Caicedo Calderón

Tema:

 Pensión de sobrevivientes: Procede el reconocimiento de la pensión de sobrevivientes contemplada en el artículo 47 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 13 de la Ley 797 de 2003, siempre y cuando el cónyuge o compañero permanente supérstite acredite, además de dicha calidad, haber tenido vida marital con la causante por lo menos durante los cinco (5) años anteriores al óbito de aquella.

#### TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE PEREIRA

#### SALA LABORAL

Magistrada Ponente: **Ana Lucía Caicedo Calderón**

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

**(Octubre 2 de 2015)**

##### Sistema oral - Audiencia de juzgamiento

Buenas tardes, siendo las 10:30 a.m. de hoy, viernes 2 de octubre de 2015, la Sala de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Pereira se constituye en audiencia pública de juzgamiento en el proceso ordinario laboral instaurado por **Mariela Mendoza Moreno** 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 fundamentos de los argumentos expuestos en las alegaciones se tuvieron en cuenta en la discusión del proyecto, procede la Sala a resolver el grado jurisdiccional de consulta de la sentencia emitida por el Juzgado Quinto Laboral del Circuito de Pereira el 9 de octubre de 2014, que fuera desfavorable a Colpensiones, dentro del proceso ordinario laboral reseñado con anterioridad.

**Problema jurídico por resolver**

 De acuerdo a lo expuesto en la sentencia de primer grado y a las pruebas allegadas en esta instancia, le corresponde a la Sala determinar si la entidad demandada debe suma alguna por concepto de retroactivo y a cuánto ascienden los intereses moratorios adeudados a la demandante.

1. **La demanda y su contestación**

La citada demandante solicita que se condene a la demandada a que le reconozca y pague la pensión de sobrevivientes causada por la muerte de su compañero permanente Horacio Arias Sánchez, a partir del 21 de abril de 2012, en la cuantía que corresponda y con los respectivos aumentos legales, las mesadas adicionales, los intereses moratorios y las costas procesales.

 Para fundar dichas pretensiones manifiesta que convivió de manera continua y bajo el mismo techo con el señor Horacio Arias Sánchez, desde enero de 2000 hasta el 21 de abril de 2012, fecha de fallecimiento de aquel.

Agrega que el aludido causante, quien se encontraba pensionado por el Instituto de Seguros Sociales, había contraído matrimonio con la señora Carmen Isaza Vélez, persona que falleció el 28 de junio de 1999; e informa que el 12 de agosto de 2012 solicitó ante Colpensiones la pensión de sobrevivientes, misma que le fue denegada por medio de la Resolución GNR 1771 del 7 de enero de 2014, bajo el argumento de que el pensionado se encontraba casado y que ella no demostró su convivencia con aquel; razón por la cual interpuso recurso de reposición y en subsidio apelación contra dicho acto, el cual fue resuelto y confirmado a través de la Resolución No. GNR 39802 del 14 de febrero de 2014.

Colpensiones contestó la demanda aceptando como ciertos los hechos relacionados con la pensión que le reconoció el I.S.S. al señor Horacio Arias Sánchez; la fecha de fallecimiento de éste y el matrimonio que contrajo con la señora Carmen Isaza Vélez quien falleció en el año 1999. Igualmente, aceptó que la pensión de sobrevivientes solicitada por la actora fue negada a través de la Resolución GNR 1771 de 2014; que contra ese acto se interpuso recurso de reposición, siendo confirmado mediante la Resolución GNR 39802 de 2014. Frente a los demás hechos manifestó que no le constaban.

Seguidamente se opuso a la totalidad de las pretensiones y propuso como excepciones de mérito las que denominó “Inexistencia de la obligación”, “Cobro de lo no debido”, “Prescripción”, “Buena fe” y “Genéricas”.

1. **La sentencia de primera instancia**

 La Jueza de conocimiento declaró no probadas las excepciones propuestas por la entidad demandada y, así mismo, que la señora Mariela Mendoza Moreno tiene derecho al reconocimiento de la pensión de sobrevivientes causada por el fallecimiento de su compañero permanente Horacio Arias Sánchez

 Como consecuencia de lo anterior, condenó a Colpensiones a pagar dicha prestación a partir del 21 de abril de 2012, cuyo retroactivo estimó en la suma de $17.321.610, así como los intereses moratorios a partir del 18 de diciembre de 2012.

 Para llegar a tal determinación la A-quo consideró, en síntesis, que de conformidad con los testimonios recaudados en el proceso era posible concluir que la señora Mariela Mendoza Moreno y el señor Horacio Arias Sánchez convivieron más de los cinco años exigidos en la Ley 797 de 2003 antes de la muerte de aquel, por lo que ella era beneficiaria de la pensión que venía disfrutando el causante en cuantía del salario mínimo, según se extraía la resolución que le reconoció la pensión de vejez al *de cujus*, sin que fuera aceptable que la demandada le hubiera negado el derecho con el argumento de que existía un vínculo matrimonial, pues quedó demostrado que el mismo culminó con la muerte de la señora Carmen Isaza Vélez.

 Seguidamente procedió a calcular el retroactivo adeudado, liquidando el mismo entre el 21 de abril de 2012 hasta el 30 de septiembre de 2014 en la suma de $17.321.610. Por otra parte, ordenó el reconocimiento de los intereses moratorios a partir del 18 de diciembre de 2012, aduciendo que la reclamación se presentó el 17 de agosto del mismo año y la entidad demandada contaba con 4 meses para reconocer y pagar la prestación.

1. **Procedencia de la consulta**

Como quiera que la sentencia fue totalmente desfavorable para Colpensiones y no fue apelada, se dispuso el grado jurisdiccional de consulta.

1. **Consideraciones**
	1. **Caso concreto**

Sea lo primero advertir que el apoderado judicial de la parte actora, mediante memorial presentado en esta Corporación el pasado 26 de junio, allegó la Resolución VPB 2920 del 21 de enero de 2015, a través de la cual Colpensiones revocó las Resoluciones GNR 1771 del 7 de enero y la GNR 39802 del 14 de febrero de 2014 y, en su lugar, reconoció y ordenó el pago de la sustitución pensional a la señora Mariela Mendoza Moreno a partir del 21 de abril de 2012, en cuantía de un salario mínimo y con un retroactivo que estimó, hasta el 31 de enero de 2015, en la suma de $20.332.380; precisando que los valores reconocidos en ese acto se incluirían en la nómina de febrero de 2015 (fl. 18 y s.s. C. 2).

De esta manera, al haberse proferido la resolución en comento por la entidad demandada con ocasión del recurso de apelación propuesto oportunamente por la promotora del presente litigio ante esa entidad, la calidad de beneficiaria que se discutió en el caso de marras, así como el monto y el momento de disfrute de la pensión pretendida, quedaron por fuera de debate jurídico, siendo del caso, en primer lugar, declarar probada oficiosamente la excepción de *“reconocimiento de la pensión de sobrevivientes a través de acto administrativo”*, revocando consecuentemente los ordinales primero y segundo de la sentencia de instancia, salvo en lo referente al rechazo de las excepciones propuestas por la entidad demandada.

Por otra parte, a efectos de verificar si el retroactivo reconocido por Colpensiones se ajusta a derecho, la Sala procedió a actualizar el monto calculado en primera instancia hasta la fecha en que Colpensiones liquidó las mesadas insolutas, ciñéndose para ello a los valores consignados en la liquidación visible en el acta expedida en la audiencia de juzgamiento *–que no fueron objeto de censura-*, encontrando que existe una diferencia por valor de $97.580.

En efecto, al haber fallecido el señor Horacio Sánchez Arias el 21 de abril de 2012, la pensión aquí reclamada se causó en esa misma calenda y, por ende, de conformidad con lo plasmado en el Parágrafo 6º del Acto Legislativo 01 de 2005, a la demandante le asistía derecho a percibir 13 mesadas anuales y no 12, *que fueron las tenidas en cuenta por la Jueza de instancia al realizar la liquidación*; no obstante, al no poderse modificar el monto calculado en primer grado hasta septiembre de 2014, la Sala mantuvo incólume la liquidación hasta esa fecha y sólo procedió a tener en cuenta la mesada 13 causada en diciembre de 2014, obteniendo un resultado de $20.429.960, esto es, $97.580 más que el valor reconocido por Colpensiones en la resolución que concedió la pensión y el retroactivo por valor de *$20.332.380*, siendo del caso ordenar el pago de ese saldo a la demandada, modificando el ordinal tercero de la sentencia consultada.

 Por otra parte, teniendo en cuenta que la A-quo ordenó el pago de los intereses moratorios a partir del 18 de diciembre de 2012, y que respecto de esa disposición no se presentó objeción alguna, la Sala procedió a liquidarlos hasta el 31 de enero de 2015, fecha hasta la cual se presentó mora en el pago de las mesadas adeudadas; encontrando que los mismos ascienden a $6’555.964,64; tal como se observa en la liquidación que se pone de presente a los asistentes y que hará parte integral del acta que se levante con ocasión de la presente audiencia. Por lo dicho, se adicionará el ordinal cuarto de la providencia de instancia.

Las costas en primera instancia se mantendrán incólume porque a pesar de que la entidad demandada reconoció la pensión aquí reclamada, lo hizo con posterioridad al inicio del proceso y del proferimiento de la sentencia de primer grado. 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,

**RESUELVE:**

**PRIMERO**.- **DECLARAR** probada oficiosamente la excepción de *“reconocimiento de la pensión de sobrevivientes a través de acto administrativo”* y, en consecuencia,revocar los ordinales primero y segundo de la sentencia proferida el 8 de octubre de 2014 por el Juzgado Quinto Laboral del Circuito de Pereira, dentro del proceso ordinario laboral promovido por **Mariela Mendoza Moreno** en contra de la **Administradora Colombiana de Pensiones “Colpensiones”**, salvo en lo referente al rechazo de las excepciones propuestas por la demandada.

 **SEGUNDO**.- **MODIFICAR** el ordinal tercero de la sentencia de primera instancia, el cual quedará así:

“**Tercero**: **Ordenar** a la **Administradora Colombiana de Pensiones** cancelar a la actora como diferencia del retroactivo pensional adeudado la suma de $97.580.”

**TERCERO**.- **ADICIONAR** el ordinal cuarto del fallo objeto de consulta en el sentido de que los intereses moratorios causados entre el 18 de diciembre de 2012y el 31 de enero de 2015 ascienden a la suma de $6’555.964,64

**CUARTO.-** **Confirmar** en todo lo demás la sentencia de primera instancia.

**QUINTO.-** Costas en esta instancia no se causaron.

 **Notificación surtida en estrados.**

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

 No siendo otro el objeto de la presente diligencia, se termina siendo las \_\_\_\_\_ de la mañana, se levanta el acta y firman las personas que en la misma intervinieron.

La Magistrada,

### ANA LUCÍA CAICEDO CALDERÓN

Los Magistrados,

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

**LAURA RESTREPO MARÍN**

Secretaria Ad-Hoc

**Liquidación retroactivo de la pensión ajustándose a la liquidación realizada en primer grado**

###

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **Año** | **Desde** | **Hasta** | **Causadas** | **Mesada reliquidada** | **Mesada anterior** | **Prescritas** |  **Diferencias a cancelar**  |
| 2012 | 21-abr-12 | 31-dic-12 | 8,30 |  566.700,00  |  -  |   |  4.703.610,00  |
| 2013 | 01-ene-13 | 31-dic-13 | 12,00 |  589.500,00  |  -  |   |  7.074.000,00  |
| 2014 | 01-ene-14 | 31-dic-14 | **13,00** |  616.000,00  |   |   |  8.008.000,00  |
| 2015 | 01-ene-15 | 30-ene-15 | 1,00 |  644.350,00  |  -  |   |  644.350,00  |
|  |  |  |  | **Valores a cancelar ===>** |  **20.429.960,00**  |

**Liquidación intereses moratorios**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **Año** | **Mesada** | **Capital** | **Desde** | **Hasta** | **No. De días** | **% interés** | **Total** |
| 2012 | abril | $170.010 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $90.024,04 |
| 2012 | mayo | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2012 | junio | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2012 | julio | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2012 | agosto | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2012 | septiembre | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2012 | octubre | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2012 | noviembre | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2012 | diciembre | $566.700 | 18/12/2012 | 31/01/2015 | 763 | 0,07% | $300.080,12 |
| 2013 | enero | $589.500 | 01/01/2013 | 31/01/2015 | 750 | 0,07% | $306.834,75 |
| 2013 | febrero | $589.500 | 01/02/2013 | 31/01/2015 | 720 | 0,07% | $294.561,36 |
| 2013 | marzo | $589.500 | 01/03/2013 | 31/01/2015 | 690 | 0,07% | $282.287,97 |
| 2013 | abril | $589.500 | 01/04/2013 | 31/01/2015 | 660 | 0,07% | $270.014,58 |
| 2013 | mayo | $589.500 | 01/05/2013 | 31/01/2015 | 630 | 0,07% | $257.741,19 |
| 2013 | junio | $589.500 | 01/06/2013 | 31/01/2015 | 600 | 0,07% | $245.467,80 |
| 2013 | julio | $589.500 | 01/07/2013 | 31/01/2015 | 570 | 0,07% | $233.194,41 |
| 2013 | agosto | $589.500 | 01/08/2013 | 31/01/2015 | 540 | 0,07% | $220.921,02 |
| 2013 | septiembre | $589.500 | 01/09/2013 | 31/01/2015 | 510 | 0,07% | $208.647,63 |
| 2013 | octubre | $589.500 | 01/10/2013 | 31/01/2015 | 480 | 0,07% | $196.374,24 |
| 2013 | noviembre | $589.500 | 01/11/2013 | 31/01/2015 | 450 | 0,07% | $184.100,85 |
| 2013 | diciembre | $589.500 | 01/12/2013 | 31/01/2015 | 420 | 0,07% | **$171.827,46** |
| 2014 | enero | $616.000 | 01/01/2014 | 31/01/2015 | 390 | 0,07% | $166.726,56 |
| 2014 | febrero | $616.000 | 01/02/2014 | 31/01/2015 | 360 | 0,07% | $153.901,44 |
| 2014 | marzo | $616.000 | 01/03/2014 | 31/01/2015 | 330 | 0,07% | $141.076,32 |
| 2014 | abril | $616.000 | 01/04/2014 | 31/01/2015 | 300 | 0,07% | $128.251,20 |
| 2014 | mayo | $616.000 | 01/05/2014 | 31/01/2015 | 270 | 0,07% | $115.426,08 |
| 2014 | junio | $616.000 | 01/06/2014 | 31/01/2015 | 240 | 0,07% | $102.600,96 |
| 2014 | julio | $616.000 | 01/07/2014 | 31/01/2015 | 210 | 0,07% | $89.775,84 |
| 2014 | agosto | $616.000 | 01/08/2014 | 31/01/2015 | 180 | 0,07% | $76.950,72 |
| 2014 | septiembre | $616.000 | 01/09/2014 | 31/01/2015 | 150 | 0,07% | $64.125,60 |
| 2014 | octubre | $616.000 | 01/10/2014 | 31/01/2015 | 120 | 0,07% | $51.300,48 |
| 2014 | noviembre | $616.000 | 01/11/2014 | 31/01/2015 | 90 | 0,07% | $38.475,36 |
| **2014** | **diciembre** | **$1.232.000** | **01/12/2014** | **31/01/2015** | **60** | **0,07%** | **$51.300,48** |
| 2015 | enero | $644.350 | 01/01/2015 | 31/01/2015 | 30 | 0,07% | $13.415,37 |
| 2015 | febrero | $644.350 | 01/02/2015 | 31/01/2015 | 0 | 0,07% | $0,00 |
|  |  |  |  |  |  | **TOTAL** | $6.555.964,64 |

### Ana Lucía Caicedo Calderón

Magistrada