El siguiente es el documento presentado por el Magistrado 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.

*ORALIDAD*

Providencia: Sentencia de Segunda Instancia, jueves 15 de diciembre de 2016.

Radicación No: 66001-31-05-002-2014-00467-01

Proceso: Ordinario Laboral.

Demandante: María de los Ángeles Morales

Demandado: Colpensiones

Juzgado de origen: Segundo Laboral del Circuito de Pereira

Magistrado Ponente: Francisco Javier Tamayo Tabares.

Tema a tratar: Intereses moratorios – Pensión de sobrevivientes-: la Ley 717 de 2001 fija un término de máximo de 2 meses para resolver las solicitudes sobre pensión de sobrevivientes e incluirse en nómina al beneficiario, vencidos los cuales, empezarán a correr tales réditos (Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, sentencia del 4 de junio de 2008, MP Eduardo López Villegas y SL 9769 del 16 de julio de 2014, M.P. Clara Cecilia Dueñas Quevedo).

Citación jurisprudencial:CORTE SUPREMA DE JUSTICIA, SCL, Sentencia del 4 de junio de 2008, MP Eduardo López Villegas y SL 9769 del 16 de julio de 2014, M.P. Clara Cecilia Dueñas Quevedo.

AUDIENCIA PÚBLICA:

Pereira, hoy quince (15) de diciembre de dos mil dieciséis (2016), siendo las ocho y quince de la mañana (08:15 a.m.) reunidos en la Sala de Audiencia los magistrados de la Sala Laboral del Tribunal de Pereira, presidido por el ponente, declaran abierto el acto, el cual tiene por objeto decidir el grado jurisdiccional de consulta contra la sentencia proferida el 21 de julio de 2015 por el Juzgado Segundo Laboral del Circuito de Pereira, dentro del proceso ordinario laboral promovido por *María de los Ángeles Morales*contra *Colpensiones****.***

IDENTIFICACIÓN DE LOS PRESENTES:

1. ANTECEDENTES

Pretende la demandante que se declare que es beneficiaria de la pensión de sobrevivientes causada con ocasión del fallecimiento de su hijo, William Castrillón Morales, a partir del 1º de marzo de 2010, en consecuencia, pide que se condene a la sociedad demandada al reconocimiento de la prestación con su correspondiente retroactivo, los intereses de mora, más las costas procesales.

Fundamenta sus pedimentos en que su hijo, William Castrillón Morales se encontraba afiliado al antiguo ISS; que falleció el 1º de marzo de 2010, calenda en la cual no era casado, ni tenía compañera permanente ni hijos con derecho. Indica que vivió con su hijo y que era éste el que le proporcionaba todo lo necesario para su cuidado y manutención; y por último, que el 5 de agosto de 2011 hizo la reclamación administrativa tendiente a que la entidad de seguridad social le reconociera la prestación, sin que a la fecha hubiera sido resuelta.

La Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones, se opuso a las pretensiones del libelo demandatorio y en su defensa formuló las excepciones de Inexistencia del derecho a la pensión de sobrevivientes, Cobro de lo no debido y Prescripción.

Dentro la audiencia del artículo 77 del C.P.T y S.S, Colpensiones allegó copia de la Resolución GNR 118713 del 27 de abril de 2015, en la cual resolvió reconocer y ordenar el pago de la pensión de sobrevivientes a la actora, a partir del 1º de marzo de 2010, en cuantía de un salario mínimo legal mensual vigente. A título de retroactivo reconoció la suma neta de $30`782.444, luego de efectuar los respectivos descuentos en salud, pagadera en el periodo de junio de 2015.

En tal virtud, la fijación del litigio se circunscribió únicamente en determinar si se adeuda suma alguna por concepto de retroactivo pensional y si hay lugar al pago de los intereses moratorios de que trata el artículo 141 de la Ley 100/93.

*II. SENTENCIA DEL JUZGADO*

La Jueza de conocimiento dictó sentencia el 21 de julio de 2015, en la que ratificó que la demandante tiene derecho al reconocimiento y pago de la pensión de sobrevivientes que reclama, tal como lo dispuso la entidad mediante la Resolución GNR 118713 del 27 de abril de 2015. Declaró además que Colpensiones adeuda $6`715.600, por concepto de mesadas insolutas no reconocidas, por lo que la condenó al pago de los intereses moratorios que se generen sobre dicho capital, desde el 6 de octubre de 2011 y hasta que se haga efectivo el pago total de la obligación. Condenó también al pago de los intereses moratorios de las mesadas canceladas por la entidad, a partir del 6 de octubre de 2011 hasta el 30 de mayo de 2015, fecha de inclusión en nómina de pensionados, en cuantía de $25`521.498.

Respecto del citado proveído se dispuso el grado jurisdiccional de consulta por afectarse a Colpensiones, en los términos del artículo 69 del CPTSS.

*IV. CONSIDERACIONES*

1. *Del problema jurídico:*

*¿Quedó adeudando la entidad demandada a la actora, suma alguna por concepto de mesadas pensionales a la emisión del acto administrativo mediante el cual le reconoció el derecho a la pensión de sobrevivientes?*

*¿Hay lugar al pago de los intereses moratorios del artículo 141 Ley 100/93?*

*En caso positivo, ¿A qué cuantía ascienden los mismos?*

*2. Desenvolvimiento de la problemática planteada.*

En el caso puntual, no milita discusión en torno a que la entidad de seguridad social mediante Resolución GNR 118713 de 2015, reconoció y ordenó por vía administrativa, el pago de la pensión de sobrevivientes en favor de la demandante, en cuantía de 1 SMLMV, a partir 1º de marzo de 2010, fecha del deceso de su hijo, William Castrillón Morales. Igualmente, que reconoció a título de retroactivo pensional causado hasta el mes de marzo de 2015, la suma de $34`351.000, cantidad a la cual efectuó el correspondiente descuento a salud, quedando una suma neta a pagar de $ 30`782.444, pagadera en el mes de junio de 2015.

En ese orden, debe la Sala establecer, primero, si el retroactivo pensional reconocido por la entidad estuvo correctamente liquidado, y segundo, si hay lugar al reconocimiento y pago de los intereses de mora de que trata el artículo 141 de la Ley 100 de 1993.

Así las cosas, al efectuarse el correspondiente cálculo de las mesadas generadas desde el 1 de marzo de 2010 y hasta el 31 de marzo de 2015, se obtiene un retroactivo pensional de $6`071.250, guarismo que resulta inferior al liquidado por la sentenciadora de primer grado, en cuantía de $ 6`715.600. La disparidad radica en que la a-quo liquidó el valor de la mesada de abril de 2015, pese a que la misma aún no se había hecho exigible, si se tiene en cuenta que la resolución que reconoció el derecho pensional fue expedida el 27 de ese mes y año. Se modificarán, por ende, los ordinales 2º y 4º de la sentencia de primer grado, en virtud del grado jurisdiccional de consulta que opera en favor de Colpensiones.

No prospera la excepción de prescripción, en la medida en que la reclamación administrativa fue presentada el 5 de agosto de 2011, y en virtud del silencio de la entidad de seguridad social, la vía gubernativa se entiende agotada un mes después, es decir, el 5 de septiembre de 2011, y en los términos del artículo 151 del CPT SS, la demanda fue instaurada dentro de los tres años siguientes, puntualmente, el 27 de agosto de 2014, -ver fl.10-.

En relación con la condena al pago de los intereses moratorios de que trata el artículo 141 de la Ley 100 de 1993, la Ley 717 de 2001 fija un término de máximo de 2 meses para resolver las solicitudes sobre pensión de sobrevivientes e incluirse en nómina al beneficiario, vencidos los cuales, empezarán a correr tales réditos (Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, sentencia del 4 de junio de 2008, MP Eduardo López Villegas y SL 9769 del 16 de julio de 2014, M.P. Clara Cecilia Dueñas Quevedo).

Acorde con lo dicho, habiéndose presentado la reclamación administrativa el 5 de agosto de 2011, el término legal de 2 meses con que contaba la entidad para responder la solicitud y proceder al pago de la prestación, fenecía ese mismo día del mes de octubre de 2011. Y como la entidad sólo actuó de conformidad en el mes de junio de 2015, los intereses se generan a partir del 6 de octubre de 2011 y hasta el 31 de mayo de 2015, calenda para la cual la demandante fue incluida en nómina de pensionados, (ver fl.46).

En este punto, es preciso aclarar que según se colige del acto administrativo que reconoció el derecho, la entidad demandada canceló las mesadas pensionales generadas desde el 1º de enero de 2011 hasta el 31 de marzo de 2015, de modo que, el saldo insoluto al cual se hizo referencia previamente, por valor de $6`071.250, corresponde a las mesadas causadas desde el 1º de marzo al 31 de diciembre de 2010.

En ese orden, el valor de los intereses moratorios generados sobre el retroactivo pensional reconocido por la entidad, liquidados desde el 6 de octubre de 2011 hasta el 31 de mayo de 2015, asciende a $ 18`280.800, tal cual se ilustra en el cuadro elaborado por la Sala que se pone de presente a los asistentes y hará parte del acta final de esta audiencia.

En consecuencia, dado que la a-quo profirió condena por un monto superior, esto es, en cuantía de $25`521.498, habrá que modificar el ordinal 3º de la providencia, en virtud del grado jurisdiccional de consulta a favor de la entidad demandada.

Finalmente, sobre el saldo insoluto por valor de $6`071.250, se generan intereses de mora a partir del 6 de octubre de 2011 y hasta que se haga efectivo el pago total de la obligación, tal cual lo dispuso la a-quo.

Sin costas en esta instancia.

En mérito de lo expuesto, el Tribunal Superior del Distrito Judicial de Pereira, Sala Laboral, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la ley,

FALLA

1. *Modificar* los ordinales 2º y 4º de la sentencia proferida el 21 de julio de 2015 por el Juzgado Segundo Laboral del Circuito de Pereira, dentro del proceso ordinario laboral que *María de Los Ángeles Morales* promueve contra la *Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones*, en el sentido de indicar que el saldo insoluto de las mesadas generadas desde el 1º de marzo al 31 de diciembre de 2010, asciende a $6`071.250.

2. *Modificar*  el ordinal 3º de la providencia, en cuanto a que el valor de la condena por concepto de intereses moratorios causados sobre el retroactivo pensional reconocido por la entidad, liquidados desde el 6 de octubre de 2011 hasta el 31 de mayo de 2015, es de $ 18`280.800.

3. *Confirma* todo lo demás.

4. Sin costas en esta instancia.

NOTIFÍQUESE, CÚMPLASE Y DEVUÉLVASE.

La anterior decisión queda notificada en estrados.

FRANCISCO JAVIER TAMAYO TABARES

Magistrado Ponente

OLGA LUCIA HOYOS SEPÚLVEDA ANA LUCÍA CAICEDO CALDERÓN Magistrada Magistrada

ALONSO GAVIRIA OCAMPO

Secretario

**ANEXO I**

**RETROACTIVO PENSIONAL**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **AÑO** | **VALOR DE LA MESADA** | **No. MESADAS** | **TOTAL** |
| 2010 | $515.000 | 12 | $6.180.000 |
| 2011 | $535.600 | 14 | $7.498.400 |
| 2012 | $566.700 | 14 | $7.933.800 |
| 2013 | $589.500 | 14 | $8.253.000 |
| 2014 | $616.000 | 14 | $8.624.000 |
| 2015 | $644.350 | 3 | $1.933.050 |
| TOTAL | | | **$40.422.250** |
| VALOR RECONOCIDO | | | **$34.351.000** |
| SALDO INSOLUTO | | | **$6.071.250** |

**ANEXO II**

**INTERSES MORATORIOS**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| ***Radicación:*** | 66001-31-05-002-2014-00467-01 | |  |  |
| ***Proceso:*** | ORDINARIO |  |  |  |
| ***Accionante:*** | MARÍA DE LOS ANGELES MORALES | | |  |
| ***Demandado:*** | COLPENSIONES |  |  |  |
| ***Reconocimiento*** | 01-mar-10 | ***Días mora*** |  | 1315 |
| ***Fecha moratoria*** | 06-oct-11 | ***Fecha pago*** |  | 31-may-15 |
| ***Tasa efectiva*** | 29,06% |  |  |  |
| **LIQUIDACION INTERESES MORATORIOS** | | | | |
| **Periodo** | **Mesada** | **% Interés Diario** | **No. Días** | **Valor Intereses** |
| MESADAS DESDE 1/01/2011 al 30/9/2011 | $5.356.000 | 0,0699% | 1315 | $ 4.923.155 |
| *01-oct-11* | *$535.600* | 0,0699% | 1290 | $ 482.956 |
| *01-nov-11* | *$535.600* | 0,0699% | 1260 | $ 471.724 |
| *01-dic-11* | *$1.071.200* | 0,0699% | 1230 | $ 920.986 |
| *01-ene-12* | *$566.700* | 0,0699% | 1200 | $ 475.348 |
| *01-feb-12* | *$566.700* | 0,0699% | 1170 | $ 463.464 |
| *01-mar-12* | *$566.700* | 0,0699% | 1140 | $ 451.581 |
| *01-abr-12* | *$566.700* | 0,0699% | 1110 | $ 439.697 |
| *01-may-12* | *$566.700* | 0,0699% | 1080 | $ 427.813 |
| *01-jun-12* | *$1.133.400* | 0,0699% | 1050 | $ 831.859 |
| *01-jul-12* | *$566.700* | 0,0699% | 1020 | $ 404.046 |
| *01-ago-12* | *$566.700* | 0,0699% | 990 | $ 392.162 |
| *01-sep-12* | *$566.700* | 0,0699% | 960 | $ 380.278 |
| *01-oct-12* | *$566.700* | 0,0699% | 930 | $ 368.395 |
| *01-nov-12* | *$566.700* | 0,0699% | 900 | $ 356.511 |
| *01-dic-12* | *$1.133.400* | 0,0699% | 870 | $ 689.255 |
| *01-ene-13* | *$589.500* | 0,0699% | 840 | $ 346.131 |
| *01-feb-13* | *$589.500* | 0,0699% | 810 | $ 333.769 |
| *01-mar-13* | *$589.500* | 0,0699% | 780 | $ 321.407 |
| *01-abr-13* | *$589.500* | 0,0699% | 750 | $ 309.045 |
| *01-may-13* | *$589.500* | 0,0699% | 720 | $ 296.684 |
| *01-jun-13* | *$1.179.000* | 0,0699% | 690 | $ 568.643 |
| *01-jul-13* | *$589.500* | 0,0699% | 660 | $ 271.960 |
| *01-ago-13* | *$589.500* | 0,0699% | 630 | $ 259.598 |
| *01-sep-13* | *$589.500* | 0,0699% | 600 | $ 247.236 |
| *01-oct-13* | *$589.500* | 0,0699% | 570 | $ 234.874 |
| *01-nov-13* | *$589.500* | 0,0699% | 540 | $ 222.513 |
| *01-dic-13* | *$1.179.000* | 0,0699% | 510 | $ 420.302 |
| *01-ene-14* | *$616.000* | 0,0699% | 480 | $ 206.680 |
| *01-feb-14* | *$616.000* | 0,0699% | 450 | $ 193.763 |
| *01-mar-14* | *$616.000* | 0,0699% | 420 | $ 180.845 |
| *01-abr-14* | *$616.000* | 0,0699% | 390 | $ 167.928 |
| *01-may-14* | *$616.000* | 0,0699% | 360 | $ 155.010 |
| *01-jun-14* | *$1.232.000* | 0,0699% | 330 | $ 284.185 |
| *01-jul-14* | *$616.000* | 0,0699% | 300 | $ 129.175 |
| *01-ago-14* | *$616.000* | 0,0699% | 270 | $ 116.258 |
| *01-sep-14* | *$616.000* | 0,0699% | 240 | $ 103.340 |
| *01-oct-14* | *$616.000* | 0,0699% | 210 | $ 90.423 |
| *01-nov-14* | *$616.000* | 0,0699% | 180 | $ 77.505 |
| *01-dic-14* | *$1.232.000* | 0,0699% | 150 | $ 129.175 |
| *01-ene-15* | *$644.350* | 0,0699% | 120 | $ 54.048 |
| *01-feb-15* | *$644.350* | 0,0699% | 90 | $ 40.536 |
| *01-mar-15* | *$644.350* | 0,0699% | 60 | $ 27.024 |
| *01-abr-15* | *$644.350* | 0,0699% | 30 | $ 13.512 |
| *01-may-15* | *$644.350* | 0,0699% | 0 | $ - |
| **TOTAL INTERESES DE MORA** | | | | **$ 18.280.800** |