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 el audio que reposa en la Secretaría de esta Sala.

Providencia: Sentencia - 2ª instancia - 24 de febrero de 2017

Radicación No.: 66001-31-05-003-2014-00518-01

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

Demandante: María Edith Talero Mahecha

Demandado: Colpensiones

Juzgado de origen: Tercero Laboral del Circuito de Pereira

Magistrada ponente: Dra. Ana Lucía Caicedo Calderón

Tema: Pensión de jubilación por aportes – Ley 71 de 1988: demostrado como está que la demandante es beneficiaria de los beneficios transicionales consagrados en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993, que llegó a la edad de 55 años el 1 º de diciembre de 2004 y que cuenta con más de 20 años cotizados a los sectores público y privado, es evidente que la determinación de la Jueza de primer grado, de concederle la pensión de jubilación por aportes, conforme a las previsiones del artículo 7 de la Ley 71 de 1988, se encuentra ajustada a derecho. ENTIDADES ENCARGADAS DEL RECONOCIMIENTO DE LAS PENSIONES DE LOS SERVIDORES PÚBLICOS: según las previsiones del artículo 1º del Decreto 2527 de 2000, las Cajas de Previsión continuaron a cargo del reconocimiento de las pensiones del sector público exclusivamente en aquellos eventos en que la pensión sea solicitada por un servidor público que a 1º de abril de 1994 ya reunía los requisitos necesarios para pensionarse, o por lo menos ya había cumplido el concerniente al tiempo de servicios requeridos para acceder al derecho. Sin embargo, con relación a solicitudes de reconocimiento que no se enmarcaran en esos precisos casos, el artículo 5º *ibídem* estableció que sería el INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES (hoy COLPENSIONES) la entidad encargada de hacer el reconocimiento pensional. En efecto, dispone el citado artículo: *“Régimen de transición en el ISS. Sin perjuicio de lo dispuesto en el inciso tercero del artículo anterior, el ISS, como administradora de pensiones del régimen de prima media a la que se pueden vincular los beneficiarios del régimen de transición, deberá reconocer la pensión respetando los beneficios derivados de dicho régimen, siempre y cuando éstos no hayan perdido el régimen de transición de acuerdo con la ley”.* De modo que, a la luz de dicha normativa, el artículo 10 del Decreto 2709 de 1994, ya no resulta aplicable para definir la entidad pagadora a la cual le corresponde el pago de la pensión de jubilación por aportes, a menos que el solicitante se encuentre dentro de alguna de las tres circunstancias fácticas descritas en el artículo 1º del Decreto 2527 de 2000, dado que como regla general, el reconocimiento y pago de la pensiones de los servidores públicos corresponde a la Administradora del Régimen de Prima Media con Prestación Definida administrado hoy por COLPENSIONES.

#### TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE PEREIRA

#### SALA LABORAL

Magistrada Ponente: **Ana Lucía Caicedo Calderón**

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

**(Febrero 24 de 2017)**

##### Sistema oral - Audiencia de juzgamiento

Siendo las 2:30 p.m. de hoy, viernes 24 de febrero de 2017, la Sala de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Pereira se constituye en audiencia pública de juzgamiento en el proceso ordinario laboral instaurado por **María Edith Talero Mahecha** 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 alegatos acabados de escuchar coinciden a cabalidad con los puntos fácticos y jurídicos objeto de discusión en esta instancia, procede la Sala a resolver el grado jurisdiccional de consulta de la sentencia emitida por el Juzgado Tercero Laboral del Circuito de Pereira el 29 de septiembre de 2015, la cual fue desfavorable a los intereses de la entidad pública demandada.

**Problema jurídico por resolver**

 De acuerdo a lo expuesto en la sentencia de primera instancia, le corresponde a la Sala establecer si en el presente asunto era procedente el reconocimiento y pago de la pensión de jubilación por aportes y si su pago correspondía a la entidad demandada.

**I- LA DEMANDA Y SU CONTESTACIÓN**

La promotora del litigio pretende que **COLPENSIONES** sea condenada a pagarle la pensión de jubilación por aportes establecida en el artículo 7 de la Ley 71 de 1988, desde el 1º de noviembre de 2013, en cuantía de un Salario Mínimo Mensual Legal Vigente, ya que es ese el régimen aplicable a su caso, dado que es beneficiaria del régimen de transición previsto en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993, lo cual le permite pensionarse bajo la egida de aquella normativa, que exige una edad mínima de 55 años para las mujeres y un total de veinte (20) años de aportes sufragados en cualquier tiempo y acumulados en una o varias de las entidades de previsión social que hagan sus veces, del orden nacional, departamental, municipal, intendencial, comisarial o distrital y en el Instituto de los Seguros Sociales, requisitos que fueron acreditados ante COLPENSIONES, quien no obstante, a través de la Resolución No. GNR213849 del 12 de junio de 2014, le negó el pago de la prestación, amparándose en lo dispuesto en el artículo 10 del Decreto 2709 de 1994.

Al dar respuesta, COLPENSIONES aceptó como ciertos los hechos de la demanda, y advirtió, en la misma línea de la citada resolución, que no era la obligada al reconocimiento de la pensión reclamada, pues aunque fue la última entidad de previsión a la que se efectuaron aportes, estos no suman más de seis (6) años, en razón de lo cual, de acuerdo a lo previsto en el Decreto 2709 de 1994, la pensión de jubilación por aportes debe ser reconocida y pagada por la entidad de previsión a la cual la demandante haya efectuado el mayor tiempo de aportes.

**II- SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA**

 La jueza de primera instancia accedió a las pretensiones, al verificar en los documentos aportados por las partes, que la demandante llegó a la edad de 55 años el 1º de diciembre de 2004 y antes de la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993, cotizó a CAJANAL y CASERIS, como empleada de la GOBERNACIÓN DE RISARALDA, un poco menos 19 años, así: entre el 26 de febrero de 1970 y el 31 de enero de 1977, en CAJANAL, y, entre el 1º de febrero de 1977 y el 15 de enero de 1989, en CASERIS, con 113 días de interrupción acumulados, **para un total de 6687 días cotizados en el sector público**; con los cuales, sumados a los 660 días cotizados a COLPENSIONES, entre el 1º de enero de 2012 y el 31 de octubre de 2013, acredita un total de 20 años, 6 meses y 15 días de cotizaciones, todo lo cual fue reconocido por la entidad demandada en la Resolución GNR213849 del 12 de junio de 2014, mediante la cual negó el derecho a la pretensora.

De otra parte, en lo que guarda relación con las razones aducidas por la demandada para rechazar la solicitud pensional elevada por la señora Talero Mahecha, señaló que, en síntesis, atendiendo las circunstancias del caso concreto, no era viable la aplicación del artículo 10 del Decreto 2709 de 1994, por cuanto la caja de la previsión social en la que la demandante había efectuado el mayor tiempo de aportes era CASERIS, que hace años fue liquidada y sustituida directamente por la GOBERNACIÓN DE RISARALDA, entidad que de acuerdo a lo previsto en la Ley 100 de 1993, no tiene a su cargo el reconocimiento de pensiones dentro del Régimen de Prima Media con Prestación Definida.

En ese orden, le impuso el pago de la pensión a la demandada desde el 23 de noviembre de 2013, con una mesada pensional de **$1.203.996**, el pago de intereses moratorios desde la fecha de ejecutoria del fallo de instancia, y además, en adición a la sentencia, le “ordenó” que obtenga los bonos pensionales emitidos por CAJANAL y CASERIS para que pueda hacer el reconocimiento de las prestaciones económicas.

**III- CONSIDERACIONES**

**3.1. HECHOS COMPROBADOS**

De acuerdo al acervo probatorio allegado al proceso, específicamente la Resolución GNR 213849 del 12 de junio de 2014 (Fl. 19), por medio de la cual **COLPENSIONES** le negó la pensión a la señora **MARIA EDITH TALERO MAHECHA**, es evidente que esta llegó a la edad de 55 años el 1º de diciembre de 2004 y que logró acreditar más de 20 años de aportaciones a las Cajas de Previsión Social del Sector público, **CAJANAL y CASERIS,** y al **INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES –**Hoy **COLPENSIONES-**

**3.2. Pensión de jubilación por aportes – Ley 71 de 1988-**

Demostrado como está que la demandante: **1)** es beneficiaria de las ventajas transicionales consagradas en el artículo 36 de la Ley 100 de 1993, pues contaba con más de 35 años de edad a la fecha de su entrada en vigencia -el 1º de abril de 2014- y había cotizado más 750 semanas a 29 de julio de 2005, fecha de promulgación del acto legislativo 01 de 2005; **2)** que llegó a la edad de 55 años el 1º de diciembre de 2004 y, **3)** que cuenta con más de 20 años cotizados a los sectores público y privado; es evidente que la determinación de la Jueza de primer grado, de concederle la pensión de jubilación por aportes, conforme a las previsiones del artículo 7 de la Ley 71 de 1988, se encuentra ajustada a derecho.

**3.3. ENTIDADES ENCARGADAS DEL RECONOCIMIENTO DE LAS PENSIONES DE LOS SERVIDORES PÚBLICOS:**

Según las previsiones del artículo 1º del Decreto 2527 de 2000, las Cajas de Previsión Social continuaron a cargo del reconocimiento de las pensiones del sector público exclusivamente en aquellos eventos en que la pensión sea solicitada por un servidor público que a 1º de abril de 1994 ya reunía los requisitos necesarios para pensionarse, o por lo menos ya había cumplido el concerniente al tiempo de servicios requeridos para acceder al derecho. Sin embargo, con relación a solicitudes de reconocimiento que no se enmarcaran en esos precisos casos, el artículo 5º *ibídem* esclareció que sería el INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES (hoy COLPENSIONES) la entidad encargada de hacer el reconocimiento pensional. En efecto, dispone el citado artículo:

*“Régimen de transición en el ISS. Sin perjuicio de lo dispuesto en el inciso tercero del artículo anterior, el ISS, como administradora de pensiones del régimen de prima media a la que se pueden vincular los beneficiarios del régimen de transición, deberá reconocer la pensión respetando los beneficios derivados de dicho régimen, siempre y cuando éstos no hayan perdido el régimen de transición de acuerdo con la ley”.*

De modo que, a la luz de dicha normativa, el artículo 10 del Decreto 2709 de 1994, *prima facie* no resultaría aplicable para definir la entidad pagadora a la cual le corresponde el reconocimiento de la pensión de jubilación por aportes, a menos que el solicitante se encuentre dentro de alguna de las tres circunstancias fácticas descritas en el artículo 1º del Decreto 2527 de 2000, dado que, como regla general, el reconocimiento y pago de la pensiones de los servidores públicos corresponde a la Administradora del Régimen de Prima Media con Prestación Definida administrado hoy por COLPENSIONES. En estos mismo términos ya se había pronunciado esta colegiatura en la sentencia del 25 de julio de 2012, dentro del proceso radicado bajo denominativo serial abreviado 004-2010-01434, con ponencia del Magistrado Julio César Salazar Muñoz.

Ello así, también en este punto acierta la falladora de primera instancia.

**3.4. LIQUIDACIÓN DE LA PENSIÓN DE JUBILACIÓN POR APORTES**

De conformidad con el artículo 8 del Decreto 2709 de 1994, reglamentario de la Ley 71 de 1988, el monto de la pensión de jubilación por aportes será el equivalente al 75% del salario base de liquidación, calculado de acuerdo a las previsiones del artículo 21 de la Ley 100 de 1993, esto es, con el promedio de los salarios o rentas sobre los cuales cotizó la afiliada durante los diez (10) años anteriores al reconocimiento de la pensión, actualizados anualmente con base en la variación del índice de precios al consumidor, según certificación que expida el DANE.

Efectuado el cálculo bajo dicha fórmula, se obtuvo como resultado una mesada de $1.271.434, que es un poco superior a la determinada en primera instancia ($ 1.203.996), por lo que dicho aspecto no sufrirá variación alguna en esta instancia, por conocerse el asunto en grado jurisdiccional de consulta a favor de COLPESIONES.

Ahora bien, bajo dicho presupuesto, actualizada la condena al 28 de febrero del presente año, el retroactivo pensional asciende a la suma de $55.556.192.

De conformidad con lo establecido en precedencia se confirmará la decisión de primer grado, sin que haya lugar al reconocimiento de costas procesales 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**.- **CONFIRMAR** la sentencia proferida el 29 de septiembre de 2015 por el Juzgado Tercero Laboral del Circuito de Pereira, dentro del proceso ordinario laboral promovido por **MARIA EDITH TALERO MAHECHA** contra **COLPENSIONES.,** aclarando que al 28 de febrero de 2017 el retroactivo de la pensión asciende a la suma de **$55.556.192**

**SEGUNDO:** Sin lugar a condena en costas en este grado jurisdiccional.

**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.

Los Magistrados,

### **ANA LUCÍA CAICEDO CALDERÓN**

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

**DANIEL BERMUDEZ GIRALDO**

Secretario Ad-Hoc

**LIQUIDACIÓN**

|  |  |
| --- | --- |
| ***MARCO AURELIO MARIN BERMUDEZ*** |  |
| ***Fecha de nacimiento:*** |  |  | ***Fecha reconocimiento pensión:*** | *23/11/2013* |  |
| ***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*** |  |  |
| *14-ene-81* | *30-nov-81* | *321* |  *11.050,00*  |  |  ***958.363,90***  |  *111,82*  |  *1,29*  |  *85.454*  |
| *01-dic-81* | *31-dic-81* | *31* |  *22.100,00*  |  |  ***1.916.727,80***  |  *111,82*  |  *1,29*  |  *16.505*  |
| *01-ene-82* | *30-nov-82* | *334* |  *19.500,00*  |  |  ***1.337.374,58***  |  *111,82*  |  *1,63*  |  *124.079*  |
| *01-dic-82* | *31-dic-82* | *31* |  *32.115,00*  |  |  ***2.202.553,05***  |  *111,82*  |  *1,63*  |  *18.966*  |
| *01-ene-83* | *30-nov-83* | *334* |  *24.200,00*  |  |  ***1.338.152,35***  |  *111,82*  |  *2,02*  |  *124.151*  |
| *01-dic-83* | *31-dic-83* | *31* |  *48.400,00*  |  |  ***2.676.304,70***  |  *111,82*  |  *2,02*  |  *23.046*  |
| *01-ene-84* | *30-nov-84* | *335* |  *28.700,00*  |  |  ***1.360.614,36***  |  *111,82*  |  *2,36*  |  *126.613*  |
| *01-dic-84* | *31-dic-84* | *31* |  *57.400,00*  |  |  ***2.721.228,72***  |  *111,82*  |  *2,36*  |  *23.433*  |
| *01-ene-85* | *30-nov-85* | *334* |  *31.857,00*  |  |  ***1.276.831,42***  |  *111,82*  |  *2,79*  |  *118.462*  |
| *01-dic-85* | *31-dic-85* | *31* |  *63.711,00*  |  |  ***2.553.542,61***  |  *111,82*  |  *2,79*  |  *21.989*  |
| *01-ene-86* | *30-nov-86* | *334* |  *38.870,00*  |  |  ***1.272.278,86***  |  *111,82*  |  *3,42*  |  *118.039*  |
| *01-dic-86* | *31-dic-86* | *31* |  *78.460,00*  |  |  ***2.568.124,50***  |  *111,82*  |  *3,42*  |  *22.114*  |
| *01-ene-87* | *30-nov-87* | *334* |  *68.364,00*  |  |  ***1.850.126,46***  |  *111,82*  |  *4,13*  |  *171.651*  |
| *01-dic-87* | *31-dic-87* | *31* |  *136.728,00*  |  |  ***3.700.252,93***  |  *111,82*  |  *4,13*  |  *31.863*  |
| *01-ene-88* | *30-nov-88* | *335* |  *83.400,00*  |  |  ***1.819.879,02***  |  *111,82*  |  *5,12*  |  *169.350*  |
| *01-dic-88* | *31-dic-88* | *31* |  *166.800,00*  |  |  ***3.639.758,04***  |  *111,82*  |  *5,12*  |  *31.342*  |
| *01-ene-89* | *31-ene-89* | *31* |  *52.125,00*  |  |  ***887.749,94***  |  *111,82*  |  *6,57*  |  *7.645*  |
| *01-ene-12* | *31-dic-12* | *360* |  *2.142.000,00*  |  |  ***2.194.196,04***  |  *111,82*  |  *109,16*  |  *219.420*  |
| *01-ene-13* | *31-ene-13* | *30* |  *2.412.000,00*  |  |  ***2.412.000,00***  |  *111,82*  |  *111,82*  |  *20.100*  |
| *01-feb-13* | *31-oct-13* | *270* |  *2.947.000,00*  |  |  ***2.947.000,00***  |  *111,82*  |  *111,82*  |  *221.025*  |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| ***TOTAL DIAS*** | ***3.600*** |  |  |  | ***IBL*** |  1.695.246  |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |  | ***Mesada*** |  ***$ 1.271.434***  |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| **RETROACTIVO** |  |  |  |  |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| **Fecha Liquida:** | 28-feb-17 |  |  |  |  |
|  |  | 01/01/2011 |  |  |  |  |  |  |
| **IPC (Var. Año anterior)** | **Desde** | **Hasta** | **Causadas** | **Mesada reliquidada** | **Diferencias a cancelar** |
| 3,73 | 23-nov-13 | 31-dic-13 | 2,23 | 1.203.996 | 2.684.911 |
| 1,94 | 01-ene-14 | 31-dic-14 | 13,00 | 1.227.354 | 15.955.596 |
| 3,66 | 01-ene-15 | 31-dic-15 | 13,00 | 1.272.275 | 16.539.571 |
| 6,77 | 01-ene-16 | 31-dic-16 | 13,00 | 1.358.408 | 17.659.300 |
| 0,00 | 01-ene-17 | 28-feb-17 | 2,00 | 1.358.408 | 2.716.815 |