



SALA CUARTA DE DECISIÓN LABORAL.

Medellín, diez (10) de agosto de dos mil veintidós (2022).

DEMANDANTE: ELKIN ARTURO LÓPEZ GALLEGO.
DEMANDADO: COLPENSIONES.
TIPO DE PROCESO: ORDINARIO.
DECISIÓN: CONFIRMA.

En la fecha, el **TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA CUARTA DE DECISIÓN LABORAL**, conformada por los Magistrados, Nancy Gutiérrez Salazar y Carlos Alberto Lebrún Morales, dado que la Magistrada María Eugenia Gómez Velásquez se encuentra en permiso, procede a resolver el Grado Jurisdiccional de Consulta que se surte en favor del demandante, en el Proceso Ordinario Laboral adelantado por el señor **ELKIN ARTURO LÓPEZ GALLEGO**, en contra de **COLPENSIONES**.

ALEGATOS DE CONCLUSIÓN EN ESTA INSTANCIA.

COLPENSIONES.

Solicita que se confirme la Sentencia absolutoria, ya que para las pensiones de vejez causadas en vigencia de la Ley 100 de 1993, no proceden los incrementos pensionales consagrados en el Decreto 758 de 1990, el cual fue objeto de derogatoria con la entrada en vigencia de la referida Ley.

SENTENCIA DE SEGUNDA INSTANCIA:

ANTECEDENTES:

PRETENSIONES:

- Declarar que tiene derecho a recibir los incrementos pensionales por personas a cargo.
- Condenar al pago del incremento pensional en un 14% por cónyuge a cargo; la indexación y/o los intereses del artículo 141 de la Ley 100 de 1993.

HECHOS:

- Que al demandante se le reconoció pensión de vejez mediante Resolución 011089 de 2002, a partir del 14 de enero de 2002.

- Y que contrajo matrimonio con la Señora GLORIA AMPARO DEL SOCORRO OSORIO MAYA el 31 de marzo de 1973, la cual depende económicamente del mismo.

SENTENCIA:

Declaró próspera la Excepción de inexistencia de la obligación de pagar incrementos pensionales por personas a cargo; y condenó en Costas Procesales al demandante.

Dijo la A-quo que la norma que consagró dicho incremento perdió vigencia con la expedición de la Ley 100 de 1993.

CONSIDERACIONES DE LA SALA

- **Competencia:** Consulta. Artículo 69 del C.P. del T. y de la S.S. “Las sentencias de primera instancia, cuando fueren totalmente adversas a las pretensiones del trabajador, afiliado o beneficiario, serán necesariamente consultadas con el respectivo Tribunal si no fueren apeladas”. Ello en concordancia con lo dispuesto en la Sentencia C-424 de 2015.
- **Objeto:** Determinar si en el caso a estudio, es o no procedente el reconocimiento de los incrementos pensionales por personas a cargo en favor del actor. Veamos:

INCREMENTOS PENSIONALES.

El Artículo 21 del Decreto 758 de 1990 para lo que interesa al caso, preceptúa que:

“Las pensiones mensuales de invalidez y de vejez se incrementarán así:

- a) En un siete por ciento (7%) sobre la pensión mínima legal, por cada uno de los hijos o hijas menores de 16 años o de dieciocho (18) años si son estudiantes o por cada uno de los hijos inválidos no pensionados de cualquier edad, siempre que dependan económicamente del beneficiario (...).

Frente al tema, la Corte Constitucional en SU 140 del 28 de marzo de 2019, M. P. Dra. Cristina Pardo Schlesinger, al analizar la vigencia de la referida norma, sostuvo que: “salvo que se trate de derechos adquiridos antes de la expedición de la Ley 100 de 1993, el derecho a los incrementos pensionales que previó el artículo 21 del Decreto 758 de 1990 desapareció del ordenamiento jurídico por virtud de su derogatoria orgánica...”; manifestando además, que los mismos resultan incompatibles con el artículo 48 de la Carta Política reformado por el Acto Legislativo 01 de 2015. Así lo consideró:

“... los incrementos previstos en el artículo 21 del Decreto 758 de 1990 fueron orgánicamente derogados a partir de la vigencia de la Ley 100 de 1993. Ciertamente, ante la regulación integral y exhaustiva en materia pensional que hizo la Ley 100, no cabe sino concluir sobre la derogatoria orgánica del régimen anterior dentro del cual cohabitaban los referidos incrementos...”

Para la Corte es innegable entonces que el artículo 21 del Decreto 758 de 1990 no produce efecto alguno respecto de quienes hayan adquirido el derecho a pensión con posterioridad a la vigencia de la Ley 100 de 1993; todo ello sin perjuicio de que, con arreglo al respeto que la

Carta Política exige para los derechos adquiridos, quienes se hayan pensionado con anterioridad a la expedición de la Ley 100 y hayan en ese momento cumplido con los presupuestos de la norma, conserven el derecho de incremento pensional que se les llegó a reconocer y de que ya venían disfrutando, siempre y cuando mantengan las condiciones requeridas por el referido artículo 21...

En suma, si cupiere duda sobre la derogatoria orgánica que por virtud de la expedición de la Ley 100 sufrieron los incrementos que en su momento previó el artículo 21 del Decreto 758 de 1990, tal derogatoria se encontraría confirmada con la consagración de un régimen de transición que se diseñó para proteger las expectativas legítimas exclusivamente respecto del derecho a la pensión, pero que no llegó a extenderse a derechos extra pensionales accesorios de dicha pensión, más aún cuando –como sucede con los incrementos que prevé el artículo 21 del Decreto 758 de 1990 no fueron dotados de una naturaleza pensional por expresa disposición del subsiguiente artículo 22 ibíd.

Lo expuesto hasta el momento es suficiente para que la Corte no vacile en sostener que desde la entrada en vigencia de la Ley 100 de 1993, los incrementos previstos por el artículo 21 del Decreto 758 de 1990 desaparecieron del mundo jurídico y sólo conservan efectos ultractivos para aquellos que se hicieron a ellos durante la vigencia de los mismos...

De lo expuesto en esta providencia se concluye que, salvo que se trate de derechos adquiridos antes de la expedición de la Ley 100 de 1993, el derecho a los incrementos pensionales que previó el artículo 21 del Decreto 758 de 1990 desapareció del ordenamiento jurídico por virtud de su derogatoria orgánica; todo ello, sin perjuicio de que de todos modos tales incrementos resultarían incompatibles con el artículo 48 de la Carta Política luego de que éste fuera reformado por el Acto legislativo 01 de 2015..."

Y la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia, en Sentencia Laboral 2061 del 19 de mayo de 2021, Radicación N° 84054, M.P: Luis Benedicto Herrera Díaz, manifestó:

"En relación con los incrementos pensionales por personas a cargo de que trata el artículo 21 del Acuerdo 049 de 1990, aprobado por Decreto 758 del mismo año, basta decir que esa norma fue objeto de derogación orgánica, en virtud de la expedición de la Ley 100 de 1993 y resulta incompatible con el artículo 48 de la CN, modificado por el Acto Legislativo 01 de 2005, tal como lo sostuvo la Corte Constitucional en sentencia CC SU-140-2019..."

Como puede verse, la nueva y actual postura tanto de la Corte Constitucional como de la Corte Suprema de Justicia, es que al haber regulado la Ley 100 de 1993 íntegramente lo relativo a las pensiones sin incluir el derecho a los incrementos pensionales por personas a cargo, los mismos se encuentran orgánicamente derogados, sin que ellos hagan parte del régimen de transición pensional conforme a lo dispuesto en el Artículo 36 de la Ley 100 de 1993, teniendo únicamente el derecho a tales incrementos, aquellos que hayan adquirido la pensión con base en el Decreto 758 de 1990, pero antes de la entrada en vigencia del Sistema pensional de la citada Ley para los trabajadores del sector privado, esto es, antes del 1º de abril de 1994; pero no para los afiliados que adquieren la prestación con posterioridad a la vigencia del referido Sistema Pensional.

Consecuente con lo expuesto, esta Sala de decisión acatando el Precedente judicial proveniente de los máximos órganos de la justicia tanto constitucional como ordinaria, el cual tiene efectos vinculantes para todos los Jueces de la República -SU 298 de 2015-, ha decidido considerar la derogatoria de los incrementos pensionales por personas a cargo a partir del 1 de abril de 1994.

Descendiendo al caso de autos, con la Resolución 011089 del 26 de julio de 2002 –fls. 10 y 11 del archivo digital 01, primera instancia-, se acredita que al demandante se le reconoció la pensión de vejez a partir 14 de enero de 2002, al cumplir con los requisitos previstos en el artículo 12 del Acuerdo 049 de 1990, aprobado por el Decreto 758 de 1990, en su calidad

de beneficiario del régimen de transición pensional establecido en el artículo 36 Ley 100 de 1993, lo que significa que causó su derecho con posterioridad a la entrada en vigencia del Sistema Pensional de la citada Ley 100, no teniendo por tanto derecho al reconocimiento de incremento pensional por personas a cargo. **CONFIRMA Absolución.**

Sin Costas Procesales en esta instancia, al conocerse del proceso en virtud del Grado Jurisdiccional de Consulta.

En mérito de lo expuesto, la **SALA CUARTA DE DECISIÓN LABORAL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

DECIDE:

PRIMERO: CONFIRMAR la Sentencia proferida por el Juzgado Sexto Laboral del Circuito de Medellín el 13 de octubre de 2021, dentro del Proceso Ordinario Laboral de Única Instancia promovido por el señor **ELKIN ARTURO LÓPEZ GALLEGÓ**, en contra de **COLPENSIONES**, según las consideraciones de esta sentencia.

SEGUNDO: Sin Costas Procesales en esta instancia.

Lo resuelto se notifica en **EDICTO** y se firma en constancia.

Los magistrados,



NANCY GUTIÉRREZ SALAZAR



CARLOS ALBERTO LEBRÚN MORALES

(EN PERMISO)

MARÍA EUGENIA GÓMEZ VELÁSQUEZ.