

SALA CUARTA DE DECISIÓN LABORAL

Medellín, dieciocho (18) de noviembre de dos mil veintidós (2022)

SENTENCIA

Proceso	: Ordinario de Segunda Instancia
Demandante	: BERTA LUCÍA PÉREZ PÉREZ
Demandada	: ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES
Radicado	: 05001 31 05 008 2019 00750 01
Providencia	: Sentencia
Temas y Subtemas	: Seguridad Social –pensión de sobrevivientes reclamada por cónyuge de pensionado, separación temporal por razones de salud-
Decisión	: Confirma Sentencia condenatoria
Sentencia No	: 262

En la fecha antes anotada el **TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN, SALA CUARTA DE DECISIÓN LABORAL**, conformada por los Magistrados **CARLOS ALBERTO LEBRÚN MORALES, NANCY GUTIÉRREZ SALAZAR y MARÍA EUGENIA GÓMEZ VELÁSQUEZ**, como ponente, previa deliberación, adoptó el proyecto presentado, que se traduce en la siguiente decisión¹:

¹ De conformidad con lo establecido en la Ley 2213 del 13 de junio de 2022 “...Por medio de la cual se establece la vigencia permanente del decreto legislativo 806 de 2020 y se adoptan medidas para implementar las tecnologías de la información y las comunicaciones en las actuaciones judiciales, agilizar los procesos judiciales y flexibilizar la atención a los usuarios del servicio de justicia y se dictan otras disposiciones...”, que modificó el trámite en los procesos de la jurisdicción Laboral.

ANTECEDENTES

Pretensiones:

Se solicita se condene al reconocimiento y pago de **pensión de sobrevivientes** con ocasión de la muerte de su cónyuge Germán Gómez Alzate, a partir del 8 de abril de 2019, mesadas adicionales, indexación, costas procesales.

Hechos relevantes:

Se afirma que el señor Germán Gómez Alzate, quien tenía la calidad de pensionado por COLPENSIONES, falleció el día 8 de abril de 2019; contrajo matrimonio con la demandante el día 31 de enero de 1981 y convivieron durante más de 38 años hasta el fallecimiento del señor Germán, compartiendo obligaciones, responsabilidades conyugales y el sostenimiento del hogar, de dicha unión procrearon dos hijos de nombres Adriana María y Alejandro, los dos cónyuges velaron por la educación y crianza de sus hijos. Explica que el señor Germán falleció en la ciudad de Manizales – Caldas, debido a que viajaba con frecuencia a Pereira donde estaba el especialista que le brindaba el tratamiento médico para el cáncer que padecía y visitaba de manera frecuente a sus hermanas y padre de 93 años de edad, quienes vivían en Manizales, en especial en el último año de vida de su padre quien falleció el 15 de marzo de 2018, sin que se interrumpiera la convivencia, siempre manteniendo el vínculo como cónyuges, pues viajaban la demandante y sus hijos a visitar al señor Germán en Manizales, más que todo desde diciembre de 2018, cuando entró en etapa terminal y no pudo viajar más a Medellín. Reclamó la pensión de

sobrevivientes, siendo negada mediante Resolución SUB 173137 del 3 de junio de 2019 y DPE 8224 del 21 de agosto del mismo año.

Respuesta a la demanda:

COLPENSIONES a través de apoderada judicial, admitió lo referente a la calidad de pensionado por vejez del causante, según Resolución GNR 3406 del 5 de abril de 2016, su fallecimiento, la reclamación de la pensión de sobrevivientes y los actos administrativos emitidos negando su reconocimiento; se opuso a la prosperidad de las pretensiones formuladas en su contra y formuló las excepciones que denominó improcedencia de la obligación y de la indexación, buena fe, imposibilidad de condena en costas, prescripción, innominada, compensación.

Sentencia de Primera Instancia:

El **Juzgado Octavo Laboral** del Circuito de Medellín, mediante Sentencia del 2 de marzo de 2021, **condenó** a COLPENSIONES a reconocer y pagar a la señora Berta Lucía Pérez Pérez, **sustitución de la pensión de vejez** causada por el fallecimiento del señor Germán Gómez Alzate, **a partir del 8 de abril de 2019**; con **retroactivo pensional por valor de \$47.201.738, liquidado hasta el 28 de febrero de 2021**, incluyendo **13 mesadas** al año; ordenó **continuar pagando** la mesada pensional **a partir del 1° de marzo de 2021**, en cuantía de **\$1.962.320**, sin perjuicio de los incrementos legales; autorizó descuentos con destino al sistema de salud; condenó al pago de **indexación**; impuso condena en Costas a cargo de COLPENSIONES, agencias en derecho en cuantía de \$2.725.578 a favor de la demandante. **No se interpusieron recursos.**

Alegatos de conclusión:

La apoderada de la demandante reiteró argumentos expuestos en el trámite de Primera Instancia, solicitando se confirme la Sentencia condenatoria.

Agotado el trámite procesal correspondiente a este tipo de procesos y sin que se aprecie causal alguna de nulidad que invalide la actuación, se procede a resolver el asunto de fondo, previas las siguientes,

CONSIDERACIONES

Se conoce la Sentencia de Primera Instancia en el grado jurisdiccional de Consulta en favor de COLPENSIONES, de conformidad con lo establecido en el artículo 69 del Código Procesal del Trabajo y la Seguridad Social.

Conflicto Jurídico:

El asunto a dirimir, radica en verificar si se encuentra ajustada a derecho la condena impuesta a COLPENSIONES, a reconocer y pagar pensión de sobrevivientes e indexación, a favor de la demandante Berta Lucía Pérez Pérez.

Encontrando esta Sala de Decisión Laboral procedente confirmar la Sentencia de Primera Instancia; por las siguientes razones:

Está acreditado en el proceso, que **la demandante Berta Lucía Pérez Pérez y el señor Germán Gómez Alzate, contrajeron matrimonio católico el día 31 de enero de 1981** en la Parroquia San Juan Evangelista de Medellín, sin que el registro civil de matrimonio presente nota de cesación de los efectos civiles (fl 20); **el señor Germán Gómez Alzate percibía pensión de vejez reconocida por COLPENSIONES mediante Resolución GNR 96406 del 5 de abril de 2016,** con efectos a partir del 14 de diciembre de 2014, en cuantía inicial de \$1.480.099 (expediente administrativo carpeta 11), el causante falleció el día 8 de abril de 2019 en la ciudad de Manizales - Caldas (fl 19); la demandante reclamó pensión de sobrevivientes, siendo negada mediante Resoluciones SUB 173137 del 3 de julio y DPE 8224 del 12 de agosto, ambas de 2019, respectivamente, aduciendo COLPENSIONES que el demandante no logró establecer ni confirmar con exactitud hasta qué día convivió la pareja (fls 8 a 14).

Para imponer condena, **la Juez de Primera Instancia explicó en términos generales** que, conforme a la prueba testimonial practicada, la demandante y el causante mantuvieron vigente el vínculo matrimonial, conformaron una familia con demostración de apoyo y solidaridad, demostrándose convivencia por un lapso superior a cinco (5) años en cualquier época, habiendo procreado dos hijos.

Al haber fallecido la causante el día 8 de abril de 2019, la normatividad aplicable es el artículo 47 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 13 de la Ley 797 de 2003, conforme al cual, son beneficiarios de la pensión de sobrevivientes el cónyuge o compañero permanente, preceptuando en el **literal a) que en caso de ser causada por muerte de pensionado, se deberá acreditar vida marital con el causante hasta su muerte y haber convivido con el fallecido no menos de cinco (5) años con anterioridad a su muerte; veamos:**

“...Son beneficiarios de la pensión de sobrevivientes:

*a) En forma vitalicia, el cónyuge o la compañera o compañero permanente o supérstite, siempre y cuando dicho beneficiario, a la fecha del fallecimiento del causante, tenga 30 o más años de edad. **En caso de que la pensión de sobrevivencia se cause por muerte del pensionado, el cónyuge o la compañera o compañero permanente supérstite, deberá acreditar que estuvo haciendo vida marital con el causante hasta su muerte y haya convivido con el fallecido no menos de cinco (5) años continuos con anterioridad a su muerte;**...”* (Negrillas fuera del texto).

Sobre este tema, la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, ha indicado que la convivencia entraña una comunidad de vida estable, permanente y firme, de mutua comprensión, apoyo espiritual y físico y camino hacia un destino común, lo que excluye los encuentros pasajeros, casuales o esporádicos e incluso las relaciones que, a pesar de ser prolongadas, no engendren las condiciones necesarias de una comunidad de vida; ver en Sentencias SL803 de 2022, SL3570 de 2021, SL 2090 de 2020, SL 2488 de 2020, SL 4263 de 2019, entre otras.

Así mismo, **en Sentencia SL100 de 2020** Radicado 67800, reiterando CSJ SL1015-2018 y CSJ SL4099-2017, indicó que **la pensión de sobrevivientes no emerge de la sola acreditación del vínculo matrimonial o de hecho** que los reclamantes aseguren haber tenido con el fallecido, pues

jurisprudencialmente se ha sostenido que “...**tanto al cónyuge como al compañero permanente les es exigible el presupuesto de la convivencia efectiva, real y material**, por el término establecido en la ley, por lo que no basta con la sola demostración del vínculo matrimonial, para tener la condición de beneficiario...”.

Debe indicarse que de perderse esa vocación de convivencia, **al desaparecer la vida en común de la pareja o su vínculo afectivo, se deja de ser miembro del grupo familiar del otro y bajo esas circunstancias igualmente deja de ser beneficiario de su pensión de sobrevivientes**; convivencia que debe corresponder a una comunidad de vida estable, permanente y firme, forjada en el amor responsable, la ayuda mutua, el afecto, apoyo económico, asistencia solidaria y acompañamiento espiritual, que refleje el propósito de un proyecto de vida en pareja responsable y estable (SL1399 de 2018 Rad. 45779, SL 15932 de 2017 Rad. 53212, SL 16949 de 2016 Rad. 46478, SL 12442 de 2015 Rad. 47173, entre otras).

Requisito de convivencia efectiva que se ha exigido por un lapso no inferior a cinco (5) años, cuando se reclama el derecho causado por la muerte de pensionado, como en este caso, conforme a Sentencias de la **Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia** SL5270-2021, SL5034-2021, SL2820-2021, entre otras.

Por su parte, **la H. Corte Constitucional en Sentencia SU 149 de 2021**, reafirmó que la **convivencia mínima requerida** para ostentar la calidad de beneficiario de la pensión de sobrevivientes, **tanto para el cónyuge como para el compañero o la compañera permanente, es de cinco (5) años, independientemente de si el causante de la prestación es un afiliado o un pensionado**.

Y conforme a **Sentencia SL5260 de 2021 de la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, reiterando SL2015-2021 y SL5169-2019, el requisito de convivencia por lo menos durante cinco (5) años con el pensionado fallecido, puede acreditarse en cualquier época, aún existiendo separación de hecho, siempre que se mantenga el vínculo marital vigente; veamos:**

“... el cónyuge con vínculo marital vigente, aun separado de hecho, puede reclamar válidamente una pensión de sobrevivientes siempre que haya convivido con el pensionado fallecido por lo menos 5 años en cualquier época, pues de esta manera se protege a quien desde el matrimonio aportó a la construcción del beneficio pensional del causante, en virtud del principio de solidaridad que rige el derecho a la seguridad social...” (Negritas fuera de texto).

Según la **investigación administrativa** adelantada por COLPENSIONES cuyo resultado fue consignado en la Resolución SUB 173137 del 3 de julio de 2019, la decisión de negar el reconocimiento obedeció a que la entidad de seguridad no logró verificar hasta qué fecha convivieron la demandante y el causante, relatando lo siguiente: *“... Se resalta que los implicados iniciaron una relación de convivencia el día 31 de enero de 1981 fecha de su matrimonio, pero no es posible establecer ni confirmar con exactitud hasta qué día convivieron ya que al realizar labores de campo en los sectores señalados por la solicitante como sitios de convivencia, manifestaron solo conocer a la solicitante por espacio de 7 años entre los dos sectores pero que nunca conocieron al causante ni evidenciaron una relación de convivencia ...”* (fl 14).

En **interrogatorio de parte, la señora Berta Lucía Pérez Pérez** manifestó que con el señor Germán procreó a Adriana María nacida el 17 de noviembre de 1982 y Alejandro el 1º de mayo de 1990; explicó que el señor Germán falleció en Manizales estando

acompañado por dos hermanas, debido a que la familia decidió que recibiera tratamiento médico en Pereira donde estaba ubicado un médico tratante de su confianza, para el tratamiento de cáncer de estómago, estuvo hospitalizado en Manizales donde vivía parte de su familia, a donde viajaba con su hijas a visitarlo y debía regresar a Medellín para atender su obligación laboral, razón por la que cuando falleció no estaba presente.

De acuerdo a los **testimonios** de **Gloria Clemencia Gómez Alzate** y **Marta Lucía Gómez Alzate** (hermanas del causante) y **Juan Pablo Flórez Betancur** (compañero de trabajo del causante desde 2014), informaron que la pareja contrajo matrimonio en el año 1981, procrearon dos hijos de nombres Adriana y Alejandro, quienes mantuvieron los lazos familiares hasta la muerte del señor Germán, convivieron en diferentes barrios de Medellín como Floresta, Belén, San Bernardo, Calazans, entre otros; se conocieron trabajando en el Periódico El Mundo, se casaron y no se separaron, detallando que a inicios del año 2017 le fue detectado el cáncer, viajaba con frecuencia a Manizales para atenciones médicas y antes de su muerte le fue practicada cirugía, fue hospitalizado en Manizales, pasó la convalecencia con familiares en esa ciudad, a donde la demandante y sus hijos viajaban a visitarlo durante su enfermedad, por lo menos cada 15 días, sin que terminaran la relación de pareja ni convivencia, el señor Germán también viajaba a Medellín al menos cada mes hasta cuando su enfermedad se lo permitió; la demandante estuvo presente en las exequias del señor Germán.

De lo anterior se puede inferir que **la pareja convivió por lo menos durante 38 años aproximadamente**, contados desde la fecha del matrimonio -31 de enero de 1981-, hasta cuando falleció

el señor Germán -8 de abril de 2019-; sin que la separación temporal entre los años 2017 y 2019 implique la terminación de la unión marital, puesto que conforme a lo expuesto por los testigos, ocurrió debido a la necesidad del señor Germán de recibir atención en salud para el tratamiento de la enfermedad que padecía –cáncer de estómago- y fue acogido por sus hermanas en la ciudad de Manizales, permaneciendo activos los vínculos afectivos, el apoyo, solidaridad y acompañamiento; tal como explicó la Juez de Primera Instancia.

Al respecto, la jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, tiene señalado que la convivencia entre los esposos o compañeros permanentes, para efectos de acceder a la pensión de sobrevivientes, debe ser examinada y determinada según las particularidades relevantes de cada caso concreto, por cuanto esta exigencia **puede presentarse incluso en eventos en que los cónyuges o compañeros no puedan estar física y permanentemente juntos bajo el mismo techo físico, por circunstancias especiales de salud**, trabajo, fuerza mayor o similares; por ejemplo, en Sentencia **SL4809-2021** indicó: “...el hecho de que la pareja no comparta el mismo lugar físico, por sí sólo, no direcciona de manera inexorable a que desaparezca la comunidad de vida de la pareja, si claramente se mantienen vigentes los lazos afectivos, sentimentales, de apoyo, solidaridad, acompañamiento espiritual y ayuda mutua; rasgos esenciales y distintivos de la convivencia entre una pareja y que supera su concepción meramente formal relativa a la cohabitación bajo el mismo techo...”.

Con fundamento en lo anterior, **esta Sala de Decisión Laboral encuentra que se cumple el presupuesto exigido por la jurisprudencia vigente** de la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia, **para que la demandante quien**

reclama en calidad de cónyuge supérstite de pensionado fallecido, acceda a la pensión de sobrevivientes, demostrándose la vigencia del vínculo marital y la convivencia durante hasta la muerte del causante, por tiempo muy superior a cinco (5) años.

No operó el fenómeno jurídico de prescripción sobre mesadas pensionales (el derecho a la pensión no prescribe), teniendo en cuenta que se causó el 8 de abril de 2019, el acto administrativo que negó el derecho fue notificado el 17 de julio del mismo año y presentó demanda el 11 de diciembre de 2019, sin que transcurrieran tres (3) años, conforme lo establece el artículo 151 del Código Procesal del Trabajo y la Seguridad Social; tal como concluyó la *a quo*.

Revisado el valor de la mesada pensional, se encuentra acorde a la pensión de vejez que percibía el causante según la Resolución GNR 96406 del 5 de abril de 2013, con derecho a 13 mesadas al año, por haberse causado en forma posterior al 31 de julio de 2011 según dispone el Acto Legislativo 01 de 2005; estando **ajustado a derecho el retroactivo pensional** reconocido. Siendo procedente la condena por **indexación**, como mecanismo que permite compensar la pérdida del valor adquisitivo de la moneda, causado por el fenómeno inflacionario.

Así las cosas, esta Sala de Decisión Laboral encuentra procedente, **confirmar** la decisión condenatoria de Primera Instancia, incluyendo lo relativo a la condena en costas.

COSTAS:

No se condena en costas en Segunda Instancia al haberse conocido en el grado jurisdiccional de Consulta, conforme a lo establecido en el artículo 365 del Código General del Proceso y el Acuerdo 10554 de 2016 expedido por el Consejo Superior de la Judicatura.

DECISIÓN:

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

RESUELVE

PRIMERO: Se **CONFIRMA** en todas sus partes, la Sentencia de Primera Instancia de la fecha y procedencia conocidas que se revisa en el grado jurisdiccional de **Consulta** en favor de COLPENSIONES; de conformidad con lo explicado en la parte considerativa de esta Sentencia.

SEGUNDO: **No se condena en Costas en Segunda Instancia**, según lo indicado en la parte motiva.

TERCERO: Lo resuelto se notifica mediante **EDICTO**, por el término de un (1) día; se ordena devolver el proceso al Despacho de origen. En constancia se firma el Acta por quienes en ella intervinieron.

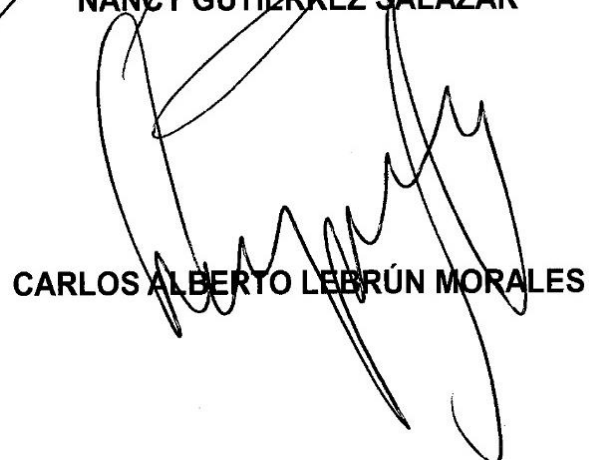
Los Magistrados,



MARÍA EUGENIA GÓMEZ VELÁSQUEZ



NANCY GUTIÉRREZ SALAZAR



CARLOS ALBERTO LEBRÚN MORALES



TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN
SECRETARIA SALA LABORAL
EDICTO VIRTUAL

HACE SABER:

Que se ha proferido sentencia en el proceso que a continuación se relaciona:

Proceso	: Ordinario de Segunda Instancia
Demandante	: BERTA LUCÍA PÉREZ PÉREZ
Demandada	: ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES
Radicado	: 05001 31 05 008 2019 00750 01
Providencia	: Sentencia
Temas y Subtemas	: Seguridad Social –pensión de sobrevivientes reclamada por cónyuge de pensionado, separación temporal por razones de salud-
Decisión	: Confirma Sentencia condenatoria
Sentencia No	: 262

FECHA SENTENCIA: 18 de noviembre de 2022

CONSTANCIA DE FIJACIÓN **CONSTANCIA DE DESFIJACIÓN**

Fijado hoy martes 22 de noviembre de 2022 a las 8:00 Am Desfijado hoy martes 22 de noviembre de 2022 a las 5:00 Pm

Lo anterior con fundamento en lo previsto en el artículo 41 del CPTSS, en concordancia con el artículo 40 ibídem. La notificación se entenderá surtida al vencimiento del termino de fijación del edicto.

RUBEN DARIO LÓPEZ BURGOS
SECRETARIO