

**REPÚBLICA DE COLOMBIA**



**RAMA JUDICIAL**

**TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN**

**SALA CUARTA DE DECISIÓN LABORAL**

**Medellín, veintisiete (27) de mayo de dos mil veintiuno (2021)**

Cumplido el traslado de que trata el artículo 15 del Decreto 806 de 2020, se procede a dictar la sentencia que corresponde en este proceso ordinario de doble instancia instaurado por GUSTAVO ADOLFO LOPERA VALENCIA contra la ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES-, COLFONDOS S.A. PENSIONES Y CESANTÍAS, la ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PROTECCIÓN S.A. y la SOCIEDAD ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTIAS PORVENIR S.A. (Rad. No. 05001-31-05-018-2019-0144-01).

Se RECONOCE PERSONERIA para actuar a favor de la SOCIEDAD ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PORVENIR S.A., al abogado ALEJANDRO MIGUEL CASTELLANOS LOPEZ, con tarjeta profesional No. 115.849 del C.S. de la J., conforme al poder que le fue conferido.

Igualmente, se RECONOCE PERSONERIA para actuar a favor de COLFONDOS S.A. PENSIONES Y CESANTIAS a la abogada DEIBY CANIZALES ERAZO, con tarjeta profesional No. 132.014 del C.S. de la J., conforme al poder conferido.

Así mismo, SE RECONOCE PERSONERIA para actuar a favor de la ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES -COLPENSIONES- al abogado DEIVID ALEJANDRO OCHOA PALACIO, con tarjeta profesional 307.794 del C.S. de la J., conforme a la sustitución obrante en las diligencias.

### **ANTECEDENTES**

Pretende el demandante en lo fundamental se declare la ineficacia del traslado que del régimen de prima media que administraba el ISS, hoy Colpensiones, hizo al régimen de ahorro individual y que se ordene a restituir a la primera por parte de Protección S.A. los aportes más los rendimientos; además que se ordene a Colpensiones a recibirlos y autorizar el regreso a tal régimen. Por último, solicita que se condene en costas a las demandadas.

Como sustento de sus pretensiones manifiesta sucintamente lo siguiente: inició cotizaciones con el ISS, hoy Colpensiones; se trasladó al RAIS, pero para este proceder no recibió una debida, completa y veraz información por parte de los asesores de la entidad; solicitó a Colpensiones la invalidez del traslado, pero tal petición le fue negada.

Colpensiones dio respuesta oportuna a la demanda oponiéndose a la prosperidad de las pretensiones. Se pronunció frente a los hechos manifestando que no eran ciertos o que no le constaban, salvo que exista prueba documental que los acredite. Como excepciones propuso las de inexistencia de la obligación demandada, buena fe y prescripción, entre otras.

Protección S.A. también dio contestación al libelo genitor, oponiéndose a todas y cada una de las pretensiones formuladas en su contra. En cuanto a los hechos aceptó la vinculación al RAIS, la reclamación que se le presentó y la respuesta brindada; de los demás dijo que no le constaban o que no eran ciertos. Propuso como excepciones de mérito las de inexistencia de la obligación, capacitación de los asesores, ausencia de vicio en el consentimiento, pago, compensación, prescripción y buena fe, entre otras.

Por estimarse que debían formar parte como demandadas, se vincularon al proceso a COLFONDOS S.A. PENSIONES Y CESANTÍA y PORVENIR S.A. Esta última entidad se hizo presente y contestó oportunamente la demanda. Se opuso a la prosperidad de algunas pretensiones, y de otras dijo que no estaban dirigidas a ella. Afirmó que los hechos no le constaban, porque el traslado inicial se había dado con Colfondos S.A. Como excepciones de mérito propuso las de prescripción, falta de causa para pedir, inexistencia de las obligaciones y buena fe, entre otras.

Colfondos S.A. dio también contestación al libelo introductorio. Haciendo precisiones en cuanto a la afiliación, manifestó que los hechos no le constaban o que no eran ciertos. Se opuso a la prosperidad de la nulidad o ineficacia, y puntualizó que nada decía frente a las pretensiones que no estaban dirigidas a ella. Como excepciones de mérito propuso las de ausencia de causal de nulidad, prescripción para la nulidad del traslado, buena fe, compensación y pago, entre otras.

El Juzgado Dieciocho Laboral del Circuito de Medellín en sentencia del 19 de octubre de 2020, decidió la controversia así:

*“PRIMERO: se DECLARA la ineficacia del traslado efectuado por el señor GUSTAVO ADOLFO LOPERA VALENCIA a la sociedad administradora de fondos de COLFONDOS PENSIONES Y CESANTIAS SA en el proceso de radicado 2019 144 conforme se explicó en las motivaciones. SEGUNDO: se ORDENA a la sociedad a sociedad administradora de fondos de pensiones y cesantías PROTECCION SA a efectuar el traslado inmediato de todos los valores que hubiera recibido con motivo de su afiliación como cotizaciones, bonos pensionales en caso de existir, los rendimientos que se hubieran causados, sumas adicionales de las aseguradoras y cuotas de administración a la administradora colombiana de pensiones - COLPENSIONES según se explicó en las consideraciones de la providencia. ... QUINTO: Se ORDENA a la administradora colombiana de pensiones - Colpensiones a reactivar la afiliación del señor GUSTAVO ADOLFO LOPERA VALENCIA en el proceso 2019 144 ... recibir las sumas indicadas y continuar como su administradora de pensiones conforme se dijo en la parte motiva de la providencia. SEXTO: se DECLARA infundada la excepción de Prescripción formulada en los procesos que se analizan en esta oportunidad. Las demás quedaron resuelta en la parte motiva de la*

*providencia. SEPTIMO: se CONDENA en costas a las administradoras del régimen de ahorro individual con solidaridad vencida en el proceso 2019 144 ... fijándose como agencias en Derecho en los dos procesos mencionados y a cargo de cada una de las entidades y a favor de cada uno de los demandantes en 1 SMLMV. Sin costas a cargo de Colpensiones”.*

Inconformes con la decisión interpusieron recurso de apelación las apoderadas de las AFPs Protección S.A. y Porvenir S.A.

La primera de ellas, dando la sustentación correspondiente en derecho, concretamente en los artículos 20 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 7 de la Ley 797 de 2003, básicamente aspira en lo esencial que en las sumas a devolver a Colpensiones no se incluyan los gastos de administración, pues ello constituiría un enriquecimiento ilícito, a más de que no conforman el capital para cancelar la pensión (tiempo 1:46:50 y ss.).

La de Porvenir S.A. pretende con el recurso que se revoque en su totalidad la decisión tomada y, en su lugar, se absuelva de todo lo pedido, en tanto estima, que la afiliación del demandante fue libre y voluntaria, hecho que se acredita debida y cabalmente con el formulario correspondiente, el cual era la única exigencia para la época. Cita en su apoyo sentencias de la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia. Para el evento en que se confirme la ineficacia, pide que no se ordene la devolución de las cuotas de administración, ya que estos son conceptos que se deducen por mandato legal (tiempo 1:49:49 y ss.).

En el término pertinente, las partes presentaron sus alegaciones de segunda instancia, con argumentos semejantes a los expuestos en las etapas procesales transcurridas en primer grado.

## CONSIDERACIONES

La Sala restringirá su estudio a los puntos objeto de apelación, planteados por las apoderadas de Protección S.A. y Porvenir S.A., atendiendo a lo establecido

en los artículos 57 de la Ley 2 de 1984 y 35 de la Ley 712 de 2001. Aquellas condenas u órdenes impuestas a Colpensiones, que no fueron apeladas y que puedan entenderse como desfavorables a sus intereses, se estudiarán por el grado de la consulta, atendiendo a las directrices que al respecto ha dado la jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia.

Fuera de toda discusión, por existir plena prueba de ello, está que el demandante nació el 23 de enero de 1957 (fl. 7); que estando afiliado al régimen público de pensiones en aquel entonces administrado por el ISS (hoy Colpensiones) (fl. 12), efectuó su traslado en el año 1995 al RAIS (fl. 206), específicamente a Colfondos S.A.; y que luego, entre administradoras del régimen de ahorro individual, se trasladó a Horizonte S.A., hoy Porvenir, y luego a Santander S.A., hoy Protección, AFP a la que actualmente se encuentra afiliado.

Con estos presupuestos, en el contexto de los hechos y pretensiones de la demanda, y por supuesto de lo que debe estudiarse por apelación y consulta, lo primero que debe esclarecerse es si el traslado del demandante del RPMPD al RAIS fue o no ajustado a la ley, y en caso de que no lo hubiere sido, analizar si hay lugar o no a la devolución de aportes, rendimientos y demás ítems. Esto implica establecer, entre otros asuntos, si la voluntad del accionante al momento de trasladarse del RPMPD al RAIS estuvo afectada por un vicio en el consentimiento o conducta antijurídica semejante.

Para estos fines, y partiendo del poder vinculante de la Jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la Honorable Corte Suprema de Justicia, dado que uno de sus objetivos o fines es la integridad y unificación de la jurisprudencia nacional (art. 86 del CPTSS y 333 del CGP), la Sala estima del caso hacer referencia textual a algunos apartes de la sentencia dictada por la citada Corporación del 8 de mayo de 2019 (SL1688-2019, Rad. 68838), la cual compendia para el día de hoy, con total claridad y precisión, el estado de la materia en asuntos de ineficacia de traslados de régimen pensional por falta de una adecuada información, las consecuencias de la declaración dada por los afiliados en los documentos de traslado de régimen, la carga de la prueba,

y los alcances de la ineficacia y las reasesorías que se realizan con posterioridad al traslado inicial, entre otros. Sobre el deber de información, en ésta quedó dicho:

*“El anterior recuento sobre la evolución normativa del deber de información a cargo de las administradoras de pensiones podría, a grandes rasgos, sintetizarse así:*

Etapa acumulativa	Normas que obligan a las administradoras de pensiones información	Contenido mínimo y alcance del deber de información
Deber De información	Arts. 13 literal b), 271 y 272 de la Ley 100 de 1993 Art. 97, numeral 1.º del Decreto 663 de 1993, modificado por el artículo 23 de la Ley 797 de 2003 Disposiciones constitucionales relativas al derecho a la información, no menoscabo de derechos laborales Y autonomía personal	Ilustración de las características, condiciones, acceso, efectos y riesgos de cada uno de los regímenes pensionales, lo que incluye dar a conocer la existencia de un régimen de transición V la eventual pérdida de beneficios pensionales
Deber De información, asesoría y buen consejo	Artículo 3.º, literal c) de la Ley 1328 de 2009 Decreto 2241 de 2010	Implica el análisis previo, calificado y global de los antecedentes del afiliado y los pormenores de los regímenes pensionales, a fin de que el asesor o promotor pueda emitir un consejo, sugerencia o recomendación al afiliado acerca de lo que más le conviene y, por tanto, lo que podría perjudicarle
Deber De información, asesoría, buen consejo y doble asesoría.	1748 de 2014 Artículo 3.º del Decreto 2071 de 2015 Circular Externa n.º 016 de 2016	Junto Con lo anterior, lleva inmerso el derecho a obtener asesoría de los representantes de ambos regimenes pensionales.

*1.4 Conclusión: La constatación del deber de información es ineludible*

*Según se pudo advertir del anterior recuento, las AFP, desde su creación, tenían el deber de brindar información a los afiliados o usuarios del sistema pensional a fin de que estos pudiesen adoptar una decisión consciente y realmente libre sobre su futuro pensional. Desde luego que con el transcurrir del tiempo, el grado de intensidad de esta exigencia cambió para acumular más obligaciones, pasando de un deber de información necesaria al de asesoría y buen consejo, y finalmente al de doble asesoría. Lo anterior es relevante, pues implica la necesidad, por parte de los*

*jueces, de evaluar el cumplimiento del deber de información de acuerdo con el momento histórico en que debía cumplirse, pero sin perder de vista que este desde un inicio ha existido.*

*Así las cosas, el Tribunal cometió un primer error al concluir que la responsabilidad por el incumplimiento o entrega de información deficitaria surgió con el Decreto 019 de 2012, en la medida que este exista desde la expedición de la Ley 100 de 1993, el Decreto 663 de 1993 y era predicable de la esencia de las actividades desarrolladas por las administradoras de fondos de pensiones, según se explicó ampliamente.*

*Adicionalmente, la Sala no puede pasar por alto la indebida fundamentación con la que la Sala Primera de Decisión Laboral del Tribunal de Medellín emitió su sentencia, pues sin razón alguna se limitó a señalar que a partir del Decreto 019 de 2012 es imputable responsabilidad por omisión o cumplimiento deficitario del deber de información a las AFP, sin especificar la norma de ese decreto que le daba sustento a su dicho y sin la construcción de un argumento jurídico que soportara su tesis. Es decir, la sentencia estuvo desprovista de una adecuada investigación normativa y un discurso jurídico debidamente fundamentado.*

En cuanto a las consecuencias de las constancias que se registran en los formularios de afiliación o traslado, se dijo:

***“2. El simple consentimiento vertido en el formulario de afiliación es insuficiente. Necesidad de un consentimiento informado***

*Para el Tribunal el consentimiento informado no es predicable del acto jurídico de traslado, pues basta la consignación en el formulario de que la afiliación se hizo de manera libre y voluntaria.*

*La Sala considera desacertada esta tesis, en la medida que la firma del formulario, al igual que las afirmaciones consignadas en los formatos pre impresos de los fondos de pensiones, tales como «la afiliación se hace libre U voluntaria», «se ha efectuado libre, espontánea y sin presiones» u otro tipo de leyendas de este tipo o aseveraciones, no son suficientes para dar por demostrado el deber de información. A lo sumo, acreditan un consentimiento, pero no informado.*

*Sobre el particular, en la sentencia CSJ SI. 19447-2017 la Sala explicó:*

*Por demás las implicaciones de la asimetría en la información, determinante para advertir sobre la validez o no de la escogencia del régimen pensional, no solo estaba contemplada con la severidad del artículo 13 atrás indicado, sino además el Estatuto*

*Financiero de la época, para controlarla, imponía, en los artículos 97 y siguientes que las administradoras, entre ellas las de pensiones, debían obrar no solo conforme a la ley, sino soportadas en los principios de buena fe «y de servicio a los intereses sociales» en las que se sancionaba que no se diera información relevante, e incluso se indicaba que «Las entidades vigiladas deben suministrar a los usuarios de los servicios que prestan la información necesaria para lograr la mayor transparencia en las operaciones que realicen, de suerte que les permita, a través de elementos de juicio claros y objetivos, escoger las mejores opciones del mercado».*

*Ese mismo compendio normativo, en su precepto 98 indica que al ser, entre otras las AFP entidades que desarrollan actividades de interés público, deben emplear la debida diligencia en la prestación de los servicios, y que «en la celebración de las operaciones propias de su objeto dichas instituciones deberán abstenerse de convertir cláusulas que por su carácter exorbitante puedan afectar el equilibrio del contrato o dar lugar a un abuso de posición dominante», es decir, no se trataba únicamente de completar un formato, ni adherirse a una cláusula genérica, sino de haber tenido los elementos de juicio suficientes para advertir la trascendencia de la decisión adoptada, tanto en el cambio de prima media al de ahorro individual con solidaridad, encontrándose o no la persona en transición, aspecto que soslayó el juzgador al definir la controversia, pues halló suficiente una firma en un formulario[...].*

*De esta manera, el acto jurídico de cambio de régimen debe estar precedido de una ilustración al trabajador o usuario, como mínimo, acerca de las características, condiciones, acceso, ventajas y desventajas de cada uno de los regímenes pensionales, así como de los riesgos y consecuencias del traslado.*

*Por tanto, hoy en el campo de la seguridad social, existe un verdadero e insoslayable deber de obtener un consentimiento informado (CSJ Sl. 19447-2017), entendido como un procedimiento que garantiza, antes de aceptar un ofrecimiento o servicio, la comprensión por el usuario de las condiciones, riesgos y consecuencias de su afiliación al régimen. Vale decir, que el afiliado antes de dar su consentimiento, ha recibido información clara, cierta, comprensible y oportuna.*

*Como consecuencia de lo expuesto, el Tribunal cometió un segundo error jurídico al sostener que el acto jurídico de traslado es válido con la simple anotación o aseveración de que se hizo de manera libre y voluntaria y, por esa vía, descartar la necesidad de un consentimiento informado.*

En materia de carga de la prueba del deber de información, se razonó en los términos siguientes:



*“En consecuencia, si se arguye que a la afiliación, la AFP no suministró información veraz y suficiente, pese a que debía hacerlo, se dice con ello, que la entidad incumplió voluntariamente una gama de obligaciones de las que depende la validez del contrato de aseguramiento. En ese sentido, tal afirmación se acredita con el hecho positivo contrario, esto es, que se suministró la asesoría en forma correcta. Entonces, como el trabajador no puede acreditar que no recibió información, corresponde a su contraparte demostrar que sí la brindó, dado que es quien está en posición de hacerlo.*

*Como se ha expuesto, el deber de información al momento del traslado entre regímenes, es una obligación que corresponde a las administradoras de fondos de pensiones, y su ejercicio debe ser de tal diligencia, que permita comprender la lógica, beneficios y desventajas del cambio de régimen, así como prever los riesgos y efectos negativos de esa decisión.*

Y por último, en cuanto al alcance de la ausencia del deber de información y de los nulos efectos que pueden generar las reasesorías posteriores, quedó dicho:

*“Lo anterior, se repite, sin importar si se tiene o no un derecho consolidado, se tiene o no un beneficio transicional, o si está próximo o no a pensionarse, dado que la violación del deber de información se predica frente a la validez del acto jurídico de traslado, considerado en sí mismo. Esto, desde luego, teniendo en cuenta las particularidades de cada asunto.*

...

*Ahora, si bien la AFP brindó a la actora una reasesoría el 26 de noviembre de 2003, en virtud de la cual se concluyó la inconveniencia de continuar en Protección S.A., la Sala considera que este servicio no tiene la aptitud de subsanar el incumplimiento de la obligación de información en que incurrió la AFP al momento del traslado, por dos razones:*

*En primer término, porque el traslado al RAIS implicó la pérdida de los beneficios derivados de la transición al no contar la demandante con 15 años de cotización o servicios a 1.º de abril de 1994. Es decir, así se hubiese trasladado la demandante al día siguiente de la reasesoría, de todas formas ya había perdido la transición.*

*En segundo lugar, porque la oportunidad de la información se juzga al momento del acto jurídico del traslado, no con posterioridad. Como se dijo, el afiliado requiere para tomar decisiones de la entrega de datos bajo las variables de tiempo e información, que le permitan ponderar costos, desventajas y beneficios hacia el futuro. Desde este punto de vista, un dato solo será relevante si es oportuno, es decir, si al momento en que se entrega brinda al*

*destinatario su máximo de utilidad. Por el contrario, si la asesoría no se otorga oportunamente y, por tanto, pierde su utilidad, ello equivale a la ausencia de información.*

*Por otro lado, no es de recibo el planteo de Protección S.A., cuando sostiene que una vez realizó la reasesoría, Myriam Arroyave Henao no mostró interés en la ineficacia de la vinculación al RAIS, al conservar su status de afiliada durante un tiempo, Se dice lo anterior ya que la sugerencia de Protección S.A. de regresar al RPMPD, se produjo el 26 de noviembre de 2003, y el formulario para la nueva afiliación al ISS se diligenció el 14 de enero de 2004 (f. 0 97), es decir, la interesada no dejó transcurrir dos meses desde que recibió asesoría. Por lo demás, este lapso es razonable, pues dada la relevancia de esta determinación, era natural que la accionante se tomara un tiempo de reflexión, buscara información y consejo profesional para, finalmente, adoptar su elección.*

Con sustento en estos presupuestos, esta Colegiatura comparte la decisión proferida por la *a quo* frente a la declaratoria de ineficacia, de ahí que habrá de confirmarse el punto controvertido por la apoderada de Porvenir S.A., pues basta la mera ausencia de información al afiliado, clara, precisa y completa, para que se produzca la irregularidad del acto de cambio de régimen pensional, situación que fue exactamente la que ocurrió en el presente caso, pues además de que no se arrió prueba documental que acreditara el cumplimiento del mandato descrito, lo afirmado por el demandante en el interrogatorio de parte que se le formuló en el trámite respectivo, no permite colegir confesión alguna; siendo ello así, la consecuencia, se repite, no puede ser otra diferente a la de declarar ineficaz tal acto y, por tanto, tener como vinculación válida la que tenía con el Régimen de Prima Media con Prestación definida, sin que para el efecto el registro de *VOLUNTAD DE AFILIACIÓN* que da cuenta el documento obrante a folios 206, perteneciente a la afiliación con la administradora Colfondos S.A., tenga consecuencia alguna, por las razones que precedentemente quedaron expuestas.

Agréguese a lo anterior, que el sustento normativo que echa de menos la apoderada de Porvenir S.A., aparece incontrovertible en la transcripción jurisprudencial inserta en párrafos anteriores; y en cuanto a la manifestación

que reporta el documento de traslado, ya quedó dicho que carece de efecto alguno.

En este contexto, por tanto, resulta preciso recordar que en decisiones de esta naturaleza las partes deben ser restituidas al estado anterior (art. 1746 del CCC), esto es, tener como afiliación válida la inicial, es decir, la que tenía la demandante con Colpensiones y, como consecuencia, que la entidad que actualmente maneja la cuenta de ahorro individual de la demandante: Protección S.A., debe devolver a la administradora del RPMPD (Colpensiones) todas las cotizaciones a la primera, incluyendo sus rendimientos, así como las sumas de dinero que retiene o haya retenido o deducido para el Fondo de Garantía de Pensión Mínima, gastos de administración, seguros previsionales y demás conceptos, tal como de manera reiterada y uniforme lo han decidido las distintas Salas de Decisión Laboral de esta Corporación, pues solo de esta manera se entiende que el restablecimiento es completo. La administradora inicial, es decir, Colfondos S.A., así como Porvenir S.A., también deberán reintegrar estos últimos conceptos a Colpensiones, obviamente por los períodos en que tuvo como afiliado al demandante, y por iguales razones. Con esto dicho quedan resueltos los reparos que plantean las apoderadas recurrentes, lo que hace que deba adicionarse la sentencia en lo que corresponda. En cuanto a los gastos de administración, sea del caso rememorar lo que sostiene la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema en la sentencia SL1421-2019, Rad. 56174 en la cual se dice lo siguiente:

*“Sobre las consecuencias de la nulidad del traslado entre regímenes esta Sala en sentencia SL, del 8 de sep. 2008, rad. 31989, reiterada en varias oportunidades, adoctrinó:*

*[...]*

*“La administradora tiene el deber de devolver al sistema todos los valores que hubiere recibido con motivo de la afiliación del actor, como cotizaciones, bonos pensionales, sumas adicionales de la aseguradora, con todos sus frutos e intereses como los dispone el artículo 1746 del C.C., esto es, con los rendimientos que se hubieren causado.*

*“Como la nulidad fue conducta indebida de la administradora ésta debe asumir a su cargo los deterioros sufridos por el bien administrado, esto es, las mermas sufridas en el capital destinado a la financiación de la pensión de vejez, ya por pago de mesadas pensionales en el sistema de ahorro individual, ora por los gastos de administración en que hubiere incurrido, los cuales serán asumidos por la Administradora a cargo de su propio patrimonio, siguiendo para el efecto las reglas del artículo 963 del C.C.*

Y de manera más precisa, en cuanto a todos los conceptos antes anotados, a más de la incidencia de la declaratoria de ineficacia frente a administradoras que no participaron en el traslado inicial, téngase presente lo que expresó la Sala de Casación Laboral de la H. Corte Suprema de Justicia en sentencia del pasado 29 de julio (SL 2877 2020, Rad. 78667):

*“En el sub lite, la devolución de todos los recursos acumulados en la cuenta de ahorro individual en el RAIS debe ser plena y con efectos retroactivos, porque los mismos serán utilizados para la financiación de la pensión de vejez a que tiene derecho el demandante en el régimen de prima media con prestación definida. Ello, incluye el reintegro a Colpensiones de los valores que cobraron los fondos privados a título de cuotas de administración y comisiones, incluidos los aportes para garantía de pensión mínima, pues será aquella entidad la encargada del manejo de esos recursos y del reconocimiento del derecho pensional.*

*Ahora, los efectos de la declaratoria de ineficacia de traslado de régimen pensional cobija a todas las entidades a las cuales estuvo vinculado el accionante en el RAIS, aun cuando, como es lógico, no todas participaron en el acto de afiliación inicial, porque las consecuencias de tal declaratoria implica dejar sin efectos jurídicos el acto de vinculación a tal régimen; en otros términos, es la inscripción en ese esquema pensional la que se cuestiona como una sola, lo que involucra a las demás AFP, así ellas no hayan intervenido, se reitera, en la primera admisión. Por ello, es que todas las cotizaciones efectuadas por el promotor del proceso al sistema general de pensiones, durante su vida laboral, deben entenderse realizadas al de prima media con prestación definida administrado por Colpensiones, tal como asentó el Tribunal.*

La devolución de los conceptos acabados de referir, se deberá realizar dentro de los 30 días siguientes a la ejecutoria de esta decisión (art. 16 del Decreto

692 de 1994), todo en aras de preservar la financiación del régimen de prima media, pues es bien sabido que las prestaciones correspondientes se cancelan con tales capitales.

En cuanto a las excepciones de mérito propuestas por las partes opositoras, en general se declararán no probadas, unas por no envolver hechos extintivos o modificativos de los derechos reconocidos, entre ellas las de inexistencia de la obligación, falta de causa para pedir y buena fe; y otras, como la de prescripción, incluyendo en esta la que se enfoca a las cuotas de administración, no solo por no hablarse aquí de una nulidad, sino por estar unida directa o indirectamente al derecho pensional, que se ha estimado no puede verse afectado por el mero trascurso del tiempo. Con respecto a esta última, en la sentencia inicialmente citada se anotó:

*“Conforme lo explicado, los afiliados al sistema general de pensiones pueden solicitar, en cualquier tiempo, que se declare la ineficacia del traslado entre regímenes pensionales y, por esta vía, que se reconozca a cuál de los dos regímenes pensionales (RPMPD o RAIS) se encuentran afiliados. Lo expuesto no es algo nuevo en la jurisprudencia del trabajo, pues incluso desde la sentencia CSJ SL795-2013 ya la Corte había adoctrinado que <<el asegurado está legitimado para interponer, en cualquier tiempo, reclamos relacionados con la afiliación, las cotizaciones, el ingreso base de cotización y todos aquellos componentes de la pensión>>.*

*Hay que mencionar que así como la declaración de ineficacia es imprescriptible, los derechos que nacen de ello también tienen igual connotación. En efecto, conforme al artículo 48 de la Constitución Política, el derecho a la seguridad social es un derecho subjetivo de orden irrenunciable, premisa que implica al menos dos cosas: no puede ser parcial o totalmente objeto de dimisión o disposición por su titular (inalienable e indisponible), como tampoco puede ser abolido por el paso del tiempo (imprescriptible) o por imposición de las autoridades sin título legal (irrevocable). En este sentido, la jurisprudencia del trabajo ha sostenido que el derecho a la pensión o a obtener su valor real, puede ser justiciado en todo tiempo. (CSJ SL8544-2016).*

Esto dicho, involucra todo lo relativo a gastos de administración, descuentos para el Fondo de Garantía de Pensión Mínima y seguros previsionales, pues

ello significa que la cotización va ser completa y por ende hay garantía de que los recursos para el reconocimiento y pago de las diferentes pensiones del régimen de prima media no se van a ver afectados.

No existiendo otros puntos que resolver, habrá lugar a confirmar la sentencia de primer grado venida en apelación y consulta, con las modificaciones y adiciones a que se hace referencia en párrafos anteriores, quedando superados en forma implícita los tópicos planteados en el escrito de alegaciones de segunda instancia por PORVENIR S.A; ciertamente se trata de interrogantes serios sobre la procedencia de la peticiones en este evento, no obstante, emplear tales intelecciones implicaría un cambio y desatención de la doctrina probable del órgano de cierre de esta jurisdicción en la materia puesta a consideración, lo que no es permitido a los jueces en las instancias. Adicional, las referidas propuestas se basan en el salvamento de voto del Magistrado Jorge Luis Quiroz Alemán, a la sentencia de tutela 5.912 del 13 de mayo del año en curso, y ha sido criterio de esta Sala atender el precedente judicial mayoritario y pacífico de la Corte Suprema de Justicia- Sala de Casación Laboral, cual es la base hermenéutica de la presente decisión.

Las costas de la instancia, atendiendo a lo normado en el artículo 365-1 del Código General del Proceso, estarán a cargo de Protección S.A. y Porvenir S.A, dado que su recurso no prosperó. Como agencias en derecho, se fija la suma de un SMLMV a cargo de cada una de ellas, y a favor del demandante.

## DECISIÓN

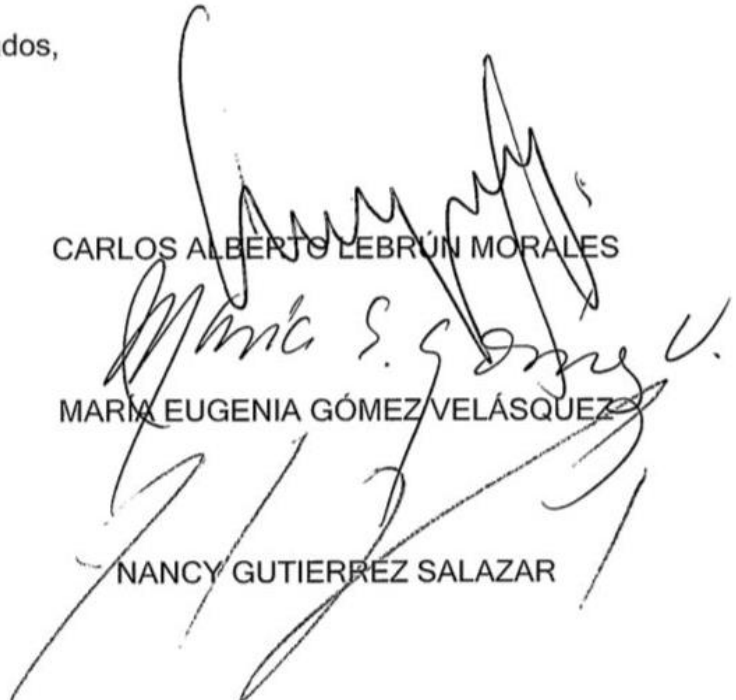
En mérito de lo expuesto, el Tribunal Superior de Medellín, Sala Cuarta de Decisión Laboral, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la Ley, **CONFIRMA** la sentencia objeto de apelación y consulta, salvo en cuanto a las sumas a devolver y el plazo en que deberá hacerse, puntos que se **ADICIONAN**, para ordenar que tanto PORVENIR S.A. y

COLFONDOS S.A., así como la actual administradora PROTECCIÓN S.A., deberán también devolver, a más de las cuotas o gastos de administración, lo deducido para el Fondo de Garantía de Pensión Mínima, seguros previsionales y demás conceptos descontados. Tal proceder se deberá realizar dentro de los 30 días siguientes a la ejecutoria de esta decisión, según lo establecido en el artículo 16 del Decreto 692 de 1994.

Costas de la instancia a cargo de PROTECCIÓN S.A. y PORVENIR S.A. Como agencias en derecho se fija la suma de un SMLMV a cargo de cada una de ellas, y a favor del demandante.

La presente decisión queda notificada en los **ESTADOS ELECTRÓNICOS** de que trata el artículo 9 del Decreto 806 de 2020.

Los Magistrados,



CARLOS ALBERTO LEBRÚN MORALES

MARIA EUGENIA GÓMEZ VELÁSQUEZ

NANCY GUTIERREZ SALAZAR

Se certifica: Que la sentencia anterior fue notificada por  
ESTADOS N° 92 fijados el 28 de mayo de 2021  
En la página web de la rama judicial a las 8 a.m.

---

El secretario