

REPUBLICA DE COLOMBIA

ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES

RESOLUCIÓN NÚMERO

RADICADO No. 201366829625

Por la cual se resuelve un recurso de Apelación en contra de la resolución GNR 89914 del 8 de mayo de 2013

LA VICEPRESIDENTE DE BENEFICIOS Y PRESTACIONES DE LA ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES - COLPENSIONES -, en uso de las atribuciones inherentes al cargo y,

CONSIDERANDO

Que La Administradora Colombiana de Pensiones-Colpensiones mediante Resolución No. GNR 89914 del 8 de mayo de 2013, ordeno el reconocimiento y pago de la pensión de invalidez a la señora **ROJAS GIRALDO GIGLIOLA**, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 66.829.625, a partir del 1 de agosto de 2012 en cuantía de \$566.700, liquidación que se basó en 635 semanas cotizadas, con un ingreso base de \$1.030.090 al cual se le aplicó una tasa de remplazo correspondiente al 48.00% de conformidad con lo establecido en la Ley 860 de 2003.

Que la anterior Resolución se notificó el día 14 de mayo de 2013, y la señora **ROJAS GIRALDO GIGLIOLA** a través de apoderada la Doctora **RIVAS LOPEZ GLORIA** en escrito presentado el 28 de mayo de 2013, radicado bajo el número 201366829625, interpuso recurso de reposición y en subsidio Apelación, previas las formalidades legales señaladas en el Código Contencioso Administrativo, manifestando su inconformidad básicamente en los siguientes términos:

“Solicito se sirva reponer para revocar parcialmente la Resolución No GNR 089914 del 8 de mayo de 2013 con radicado No 20136800335999, haciendo las correcciones pertinentes de la historia laboral de mi mandante con el objeto de rectificar el número de semanas cotizadas, el ingreso base de liquidación y la tasa de remplazo aplicable conforme a lo establecido por el artículo 40 de la Ley 100 de 1993, ordenando emitir el acto administrativo de reliquidación de la pensión de invalidez desde que se causó el derecho.” Sic.

Que la Administradora Colombiana de Pensiones-Colpensiones desato el recurso de reposición mediante la resolución GNR 089914 del 8 de mayo de 2013 en la que se dispuso confirmar en todas y cada una de sus partes el Acto Administrativo recurrido.

Que procede esta dependencia a resolver el recurso de apelación de conformidad con:

CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

Para resolver se realizan las siguientes consideraciones de orden legal:

Que obra en el radicado bizagi 2013_3584290 solicitud de corrección de la historia laboral de fecha 28 de mayo de 2013.

Que esta Entidad resolvió la anterior solicitud mediante oficio SEM-0352405 calendado el 30 de octubre de 2013 en el que se le informo a la peticionaria que se habían realizado los procesos de corrección y/o ejecución de la historia laboral, quedando consistente.

Que la peticionaria manifiesta en su escrito no se ha efectuado las correcciones de la historia laboral, por lo que esta dependencia mediante requerimiento interno No

2015_2820898 solicito a la Gerencia Nacional de Operaciones verificar la historia laboral.

Que La Gerencia Nacional de Operaciones en respuesta al requerimiento interno indico: *“Le informamos que los ciclos 199803 a 199804, 199806 , 199903, 19906, 199911, fueron cancelados GINO ALFONSO ROJAS GIRALDO de forma extemporánea, razón por lo cual no contabilizan en la Historia Laboral; Para solucionar dicha inconsistencia le sugerimos al afiliado requerir al empleador copia de la liquidación de la reserva actuarial con pago expedida por el ISS o Colpensiones; Una vez tenga los documentos deberán radicarlos en un Punto de Atención al Ciudadano. En caso de no contar con los soportes mencionados el empleador deberá solicitar la devolución de los aportes en mención y posteriormente solicitar el cálculo actuarial a Colpensiones de dichos aportes, para que le sean aplicados en su Historia Laboral”.*

Que una vez lo anterior y una vez actualizada la historia laboral, se tiene que la peticionaria ha cotizado los siguientes tiempos de servicio:

ENTIDAD LABORO	DESDE	HASTA	NOVEDAD	DIAS
ROJAS GIRALDO RAMIRO A	19941014	19941231	TIEMPO SERVICIO	79
INVERSIONES CINECO S A	19960901	19970119	TIEMPO SERVICIO	139
GINO A ROJAS GIRALDO	19990901	19990930	TIEMPO SERVICIO	30
GINO A ROJAS GIRALDO	20001001	20090430	TIEMPO SERVICIO	3090
FERRETERIA CONSTRUCALDAS LTDA	20090701	20090829	TIEMPO SERVICIO	59
FERRETERIA CONSTRUCALDAS LTDA	20090901	20120930	TIEMPO SERVICIO	1110

Que conforme lo anterior, el interesado acredita un total de 5.546 días laborados, correspondientes a 792 semanas.

Que nació el 10 de febrero de 1971 y actualmente cuenta con 44 años de edad.

Que obra concepto emitido por INSTITUTO DE SEGUROS SOCIALES en el cual se califica una pérdida del 50.72% de su capacidad laboral estructurada el 31 de julio de 2012 mediante dictamen No: 5560 del 28 de agosto de 2012.

Que es pertinente traer al presente Acto Administrativo lo dicho por la Corte Constitucional frente a la norma aplicable para el reconocimiento de la pensión de invalidez:

Sentencia T-223 de 2012

La fecha de estructuración de la invalidez determina la norma aplicable para reconocer la pensión de invalidez

El artículo 3° del Decreto 917 de 1999, consagra lo relativo a la declaración de la fecha de estructuración de la invalidez en los siguientes términos: “[e]s la fecha en que se genera en el individuo una pérdida en su capacidad laboral en forma permanente y definitiva. Para cualquier contingencia, esta fecha debe documentarse con la historia clínica, los exámenes clínicos y de ayuda diagnóstica, y puede ser anterior o corresponder a la fecha de calificación. (...)”.

Igualmente, en el artículo 4º señala los requisitos y procedimientos para la calificación de la invalidez y la fundamentación del dictamen, en el cual se advierte que la calificación de invalidez debe basarse en las situaciones fácticas del peticionario, el diagnóstico clínico “de carácter técnico-científico, soportado en la historia clínica”. En este sentido, la fecha de estructuración de la invalidez debe fijarse en el momento en que se compruebe la pérdida de la capacidad laboral de manera permanente y definitiva.

Asimismo, la jurisprudencia ha sostenido que para ser beneficiario de la pensión de invalidez, es necesario que se evalúen los requisitos de la norma aplicable al momento de estructurarse el estado de invalidez y no la de rendición del dictamen por parte de la Junta de Calificación de Invalidez.^[36]

Tal como lo ha reiterado la jurisprudencia de la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia:

“Desde luego que no se desconoce el efecto general inmediato de las normas laborales, con arreglo a lo dispuesto por el artículo 16 del C. S. del T. Lo que ocurre es que en eventos como el analizado, se debe tener en cuenta que para acceder a la pensión de invalidez, así como a la causada por muerte, no resulta válido considerar como único parámetro para determinar si existe o no el derecho correspondiente, la fecha del respectivo acontecimiento (incapacidad para laborar o deceso); es necesario adicionalmente observar el conjunto de postulados y la naturaleza misma del derecho a la seguridad social, con miras a lograr el amparo y la asistencia propuestos constitucionalmente, y a los cuales se arriba con la puesta en vigor de las instituciones legalmente previstas.”^[37]

En este orden de ideas, los fondos de pensiones al momento de estudiar el cumplimiento de los requisitos para acceder a la pensión de invalidez, deben aplicar la normatividad vigente al momento en que se estructuró la pérdida de capacidad laboral

De conformidad con lo anterior revisado el expediente administrativo se tiene que la fecha de estructuración dada a la señora **ROJAS GIRALDO GIGLIOLA** es 31 de julio de 2012, en consecuencia la norma aplicable al presente caso es la Ley 860 de 2003 que exige para el reconocimiento de la pensión de invalidez:

Que de conformidad con lo establecido en el artículo 1 de la Ley 860 de 2003, por la cual se modificó el artículo 39 de la Ley 100 de 1993, “tendrá derecho a la pensión de invalidez, el afiliado al sistema que declarado inválido, acredite las siguientes condiciones: Invalidez causada por enfermedad o accidente que haya cotizado cincuenta (50) semanas dentro de los últimos tres (3) años inmediatamente anteriores a la fecha de estructuración y su fidelidad de cotización para con el sistema sea al menos del veinte por ciento (20%) del tiempo transcurrido entre el momento en que cumplió veinte (20) años de edad y la fecha de la primera calificación del estado de invalidez.

Los menores de veinte (20) años de edad sólo deberán acreditar que han cotizado veintiséis (26) semanas en el último año inmediatamente anterior al hecho causante de su invalidez o su declaratoria.

Cuando el afiliado haya cotizado por lo menos el 75% de las semanas mínimas requeridas para acceder a la pensión de vejez, solo se requerirá que haya cotizado 25 semanas en los últimos tres (3) años”.

Que de otra parte, para efectos de establecer el monto de la presente prestación, se tendrá en cuenta lo dispuesto en el artículo 40 de la Ley 100 de 1993, la cual establece: *“El monto mensual de la pensión de invalidez será equivalente a: a. El 45% del ingreso base de liquidación, más el 1.5% de dicho ingreso por cada cincuenta (50) semanas de cotización que el afiliado tuviese acreditadas con posterioridad a las primeras quinientas (500) semanas de cotización, cuando la disminución en su capacidad laboral sea igual o superior al 50% e inferior al 66%. b. El 54% del ingreso base de liquidación, más el 2% de dicho ingreso por cada cincuenta (50) semanas de cotización que el afiliado tuviese acreditadas con posterioridad a las primeras ochocientas (800) semanas de cotización, cuando la disminución en su capacidad laboral es igual o superior al 66%.*

La pensión por invalidez no podrá ser superior al 75% del ingreso base de liquidación. En ningún caso la pensión de invalidez podrá ser inferior al salario mínimo legal mensual”.

Que para obtener el ingreso base de liquidación de la presente prestación, se dará aplicación a lo establecido en el artículo 21 de la ley 100 de 1993; el cual establece: *“Se entiende por ingreso base para liquidar las pensiones previstas en esta ley, el promedio de los salarios o rentas sobre los cuales ha cotizado el afiliado durante los diez (10) años anteriores al reconocimiento de la pensión, o en todo el tiempo si este fuere inferior para el caso de las pensiones de invalidez o sobrevivencia, actualizados anualmente con base en la variación del Índice de Precios al consumidor, según certificación que expida el DANE.*

Cuando el promedio del ingreso base, ajustado por inflación, calculado sobre los ingresos de toda la vida laboral del trabajador, resulte superior al previsto en el inciso anterior, el trabajador podrá optar por este sistema, siempre y cuando haya cotizado 1250 semanas como mínimo”.

Que una vez lo anterior, procedió esta dependencia a realizar la liquidación de la prestación:

$IBL\ 1.037.671 \times 52.50\% = 566.700$

TIPO PENSION	NOMBRE	FECHA STATUS	FECHA RECONO.	IBL	MEJOR IBL	PORCENTAJE IBL	VALOR PENSION MENSUAL	APLICAM 14	CAUSAL M 14	VALOR PENSION ACTUAL	ACEPTADA SISTEMA
COLIN V04	PENSION DE INVALIDEZ - LEY 860 DE 2003 status desde el 01/07/2009	31/07/2012	01/08/2012	1,037,671	1	52.50%	566,700	NO	FSTATUS > 20110731	644,350	SI

Que una vez realizada la liquidación se tiene que la pensión de invalidez reconocida en la Resolución GNR 89914 del 8 de mayo de 2013, se le aplicó una tasa de remplazo del 48%, de conformidad con las semanas con las que contaba el peticionario para dicho momento, que eran 635 (hasta la fecha de estructuración). Ahora, si bien es cierto no se tuvieron en cuenta todas las semanas que corresponden a 792, una vez realizada la liquidación de la prestación se evidencia un aumento en la tasa de remplazo que pasa del 48% al 52.50%, no existe variación alguna en el valor de la mesada que viene percibiendo actualmente la señora **ROJAS GIRALDO GIGLIOLA**, por lo que no hay lugar a modificar o reliquidar la pensión de invalidez ya reconocida, en consecuencia procederá esta dependencia a confirmar el Acto Administrativo recurrido.

Que una vez efectuada la liquidación de la prestación y al no evidenciarse razones de hecho o de derecho que permitan variar la decisión tomada en el acto administrativo recurrido, procederá esta dependencia en esta sede de alzada a confirmar en todas y cada una de sus partes la Resolución GNR 89914 del 8 de mayo de 2013.

Reconocer personería a la Doctora **RIVAS LOPEZ GLORIA**, identificada con Cedula de Ciudadanía No 31.229.555 y con T.P. NO. 65996 del Consejo Superior de la Judicatura.

Son disposiciones aplicables: Ley 100/93, y C.C.A.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: Confirmar en todas y cada una de sus partes la Resolución No. GNR 89914 del 8 de mayo de 2013, conforme el recurso presentado por el (la) señor (a) **ROJAS GIRALDO GIGLIOLA**, ya identificado (a), de conformidad con las razones expuestas en la parte motiva de esta resolución.

ARTÍCULO SEGUNDO: Notifíquese a la a la Doctora **RIVAS LOPEZ GLORIA**, haciéndole saber que con la presente queda agotada la vía gubernativa.

Dada en Bogotá, D.C.

COMUNIQUESE Y CÚMPLASE



PAULA MARCELA CARDONA RUIZ
VICEPRESIDENTE DE BENEFICIOS Y PRESTACIONES
COLPENSIONES

DIANA MARCELA PEÑA RODRIGUEZ
ABOGADO ANALISTA COLPENSIONES

OLGA MERCEDES FRANCO

COL-INV-15-503,3