

Bogotá D.C., 30 de marzo de 2020

2019_2390390

Señora

NOHORA ELENA GARCÍA OCAMPO

CALLE 41 No. 33-04

MEDELLÍN, ANTIOQUIA

Referencia: Radicado No. 2019_2390390 del 20 de febrero de 2020
Ciudadano: **NOHORA ELENA GARCÍA OCAMPO**
Identificación: C.C. 43033942
Tipo de Trámite: Peticiones, Quejas, Reclamos y Sugerencias - PQRS

Respetada señora:

Reciba un cordial saludo de la Administradora Colombiana de Pensiones – COLPENSIONES.

Reciba un cordial saludo de la Administradora Colombiana de Pensiones – COLPENSIONES. De la manera más atenta nos permitimos dar respuesta a su solicitud radicada en nuestra entidad, bajo el radicado de la referencia, mediante la cual solicita se adelanten las acciones de cobro por los aportes pensionales dejados de cancelar por parte del empleador **TRIDEAZ .SA**, se pudo constatar que no se encontró el registro de afiliación ni pagos por los periodos solicitados, siendo necesario recordarle que la inscripción o afiliación del trabajador es el mecanismo mediante el cual la administradora de pensiones tiene conocimiento de que existe una relación laboral que origina la obligación de pagar aportes de seguridad social. Antes de esa afiliación la Administradora de Pensiones no ejerce una acción de cobro porque no ha sido informado de la existencia del vínculo laboral. Precisamente por ese motivo las normas establecen que la Administradora de Pensiones no es responsable de las prestaciones socioeconómicas sino a partir de la fecha de la inscripción o afiliación del trabajador.

No obstante, consultado el Sistema de Información de los Afiliados a las Administradoras de los Fondos de Pensión-SIAFP y nuestros sistemas de información, se evidencia que la señora **NOHORA ELENA GARCÍA OCAMPO** identificado con cedula de ciudadanía **43033942**, se encuentra afiliado en el Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad con fecha de afiliación efectiva 01/03/2000.

De conformidad con lo establecido en el artículo 33 de la Ley 100 de 1993, para efectos de la pensión pueden ser tenidos en cuenta, entre otros, los tiempos de servicio laborados con empleadores que por omisión no hubiesen afiliado al trabajador, siempre y cuando este realice el pago del correspondiente cálculo actuarial por omisión, saneando sus obligaciones con el Sistema.

En este sentido, el Artículo 2.2.16.7.18. del Decreto 1833 de 20161, dispone que compete al empleador omiso realizar el pago de la reserva actuarial o el título pensional correspondiente, calculado conforme a lo que señala el capítulo 4 del título 4 de la parte 2 del libro 2 del mencionado

Continuación Respuesta Radicado No. 2019_8676589 del 28 de junio de 2019

Decreto 18332, a satisfacción de la entidad Administradora de Pensiones en la que se encuentre afiliado actualmente el trabajador.

Por otra parte, el 30 de noviembre de 2016 esta administradora elevó consulta al Ministerio de Trabajo referente a la competencia de realización de cálculos actuariales por Omisión, a lo cual el Ministerio de Trabajo mediante comunicación remitida a Colpensiones por con radicado DBSE201623000000001055 del 27/03/2018 respondió a los siguientes interrogantes relacionados con su inquietud así:

2.2 Si la solicitud corresponde a periodos posteriores al 1° de abril de 1994, pero anteriores a la afiliación o traslado del ciudadano a la AFP ¿qué Administradora de pensiones, debe realizar la liquidación y cobro?

En este evento se vislumbra que se trata de periodos posteriores a la Ley 100 de 1993, igualmente operaría de pleno derecho la fórmula prevista en el artículo 33, parágrafo primero, de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 9 de la Ley 797 de 2003, en razón a que se trata de tiempos que se debieron cotizar en vigencia de la Ley de Seguridad Social; en consecuencia, las acciones de liquidación y cobro de los cálculos actuariales por omisión de afiliación o por omisión del empleador en reportar la novedad de ingreso vínculo laboral correspondería a la Administradora de Pensiones a la cual le corresponda el reconocimiento de la prestación económica solicitada, ya sea en el Régimen de Prima Media con Prestación Definida o Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad.

2.3 Si la solicitud corresponde a periodos posteriores al 1° de abril de 1994, y posteriores a la afiliación o traslado del ciudadano a la AFP ¿qué Administradora de pensiones, debe realizar la liquidación y cobro?

Ante esta situación las acciones de liquidación y cobro de los cálculos actuariales por omisión de afiliación o por omisión del empleador en reportar la novedad de ingreso vínculo laboral correspondería a la Administradora de Fondos de Pensiones a la que se encuentre vinculado el interesado, no sólo porque la Superintendencia Financiera de Colombia, en el concepto N° 2007014853-001 del 19 de abril de 2007 señaló que las Administradoras de Fondos de Pensiones también pueden ser destinatarias de la reserva actuarial o del título pensional, sino porque frente a estas situaciones la Corte Constitucional, en la sentencia N° C-177 del 04 de mayo de 1998, expresó que:

"... debe entenderse que el traslado de las sumas actualizadas por la anterior empresa o caja privada, según el caso, y su recepción por la EAP, no es discrecional sino que constituye una obligación para las dos entidades. Esto significa que una vez que un trabajador se afilia a la nueva EAP, entonces es deber de la anterior caja o empresa remitir inmediatamente los dineros, y es igualmente obligación de la EAP a la cual se afilió el empleado recibirlos..."

Por lo anteriormente expuesto y de conformidad con la Directriz Jurídica BZ No. 2015_10369772 del 27 de Octubre de 2015, proferida por la Gerencia de Doctrina de la Vicepresidencia Jurídica y Secretaría General de Colpensiones al tratar el tema de las solicitudes de Cálculo Actuarial por Omisión, cuando existe traslado del Régimen de Prima Media con Prestación Definida RPM al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad RAIS, concluye:

"

- A. *El traslado entre regímenes pensionales debe operar dentro de los términos y condiciones previstos en el literal j) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 2° de la Ley 797 de 2003.*
- B. ***Con el traslado de régimen, se debe trasladar a la entidad receptora no solo la información del afiliado sino el capital acumulado o las semanas cotizadas, con la finalidad que estos periodos aportados sean tenidos en cuenta al momento de reconocer una prestación económica, como si la persona siempre hubiese estado afiliada a dicha entidad (salvo lo relacionado con pérdida y/o recuperación del régimen de transición.***

Continuación Respuesta Radicado No. 2019_8676589 del 28 de junio de 2019

- C. En los casos en los que operó el traslado del RAIS al RPM, Colpensiones se encuentra facultada para iniciar el proceso de liquidación y cobro de cálculos actuariales por omisión de afiliación o recuperación de semanas de aquellos tiempos que debían haber sido cotizados a la administradora de fondos privados, porque la persona se encontraba afiliada a ésta y no se hicieron, todo como consecuencia del traslado de régimen pensional y si el empleador todavía subsiste, habrá lugar a iniciar las acciones de cobro pertinentes por parte de Colpensiones.**
En los mismos términos deberán operar las administradoras de fondos privados cuando opere un traslado del RPM al RAIS.(...)" (Negrilla fuera de texto).

Se suma a lo anterior, que en aplicación de los principios constitucionales de eficacia, economía y celeridad, establecidos en el artículo 209 de la Constitución Política, se considera que no es procedente que Colpensiones realice, liquide y cobre un cálculo actuarial por omisión de una persona afiliada al Régimen de Ahorro Individual, ya que en el caso en el que Colpensiones reciba los recursos producto del pago del cálculo actuarial del empleador omiso, se hace necesario adelantar un trámite adicional, para trasladar el valor del cálculo actuarial a la Administradora de Pensiones Privada a la cual se encuentre actualmente afiliado el ciudadano, precisamente por ser ésta, la responsable del reconocimiento de las prestaciones económicas a que haya lugar.

Lo anterior, podría afectar la oportunidad en el reconocimiento de alguna prestación por parte del Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, por no contar con los recursos generados del pago del cálculo actuarial de forma inmediata, espera, que consideramos no debería recaer en el ciudadano.

Por las razones anteriormente expuestas, no sería procedente llevar a cabo el cálculo actuarial por omisión requerido por parte de esta administradora, por lo que debe entenderse que es la administradora de Fondos de Pensión a la que se encuentra actualmente afiliado el ciudadano, la encargada de dar trámite a su solicitud.

En caso de requerir información adicional, por favor acercarse a nuestros Puntos de Atención Colpensiones (PAC); comunicarse con la línea de servicio al ciudadano en Bogotá al 4890909, en Medellín al 2836090, o con la línea gratuita nacional al 018000 41 0909, en donde estaremos dispuestos a brindarle el mejor servicio.


Agradecemos su confianza recordándole que estamos para servirle.

Atentamente,

Continuación Respuesta Radicado No. 2019_8676589 del 28 de junio de 2019



MARIA ISABEL HURTADO SAAVEDRA
Directora de Ingresos por Aportes
Gerencia de Financiamiento e Inversiones

Elaboró: Stefania Pradilla – Analista IV 
Aprobó: Jose Angel Franco - Profesional Máster