

CERTIFICACIÓN NO. 005282024

La secretaria técnica del Comité de Conciliación y Defensa Judicial

CERTIFICA

Que tal y como consta en el Acta No. 004-2024 del 12 de enero de 2024 del Comité de Conciliación y Defensa Judicial de la Administradora Colombiana de Pensiones COLPENSIONES, respecto del caso **RAUL ALBERTO ROMERO CORTES** identificado(a) con cédula de ciudadanía No **79268882**, en proceso bajo radicado No **76001310500420230040200**, quien pretende; 1. Que se declare la Ineficacia en la afiliación al régimen de ahorro individual con solidaridad del señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía No 79.268.882.2. Se le ordene a Sociedad Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías PORVENIR S.A, a girar a la Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones el saldo, el valor de los aportes cotizados, bonos pensionales, gastos de administración, sumas adicionales, juntó con sus respectivos frutos e intereses que posea el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía No 79.268.882 de su cuenta de ahorro individual. 3. Como consecuencia de lo anterior, que el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía No 79.268.882, sea admitida en el régimen de prima media con prestación definida, gestionado por la Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones, conservando el régimen al cual tenía derecho. 4. Que se condene a las entidades demandadas a pagar cualquier otro derecho que aparezca probado en, el proceso. en uso de las facultades Extra y Ultra Petita. 5. Se condene a la parte demandada en costas y agencias en derecho la suma que estime el juez de acuerdo, a su sana crítica. , dicho órgano decidió :

NO proponer fórmula conciliatoria, en consideración a lo siguiente:

La circular 019 de 1998 emitida por la Superintendencia Financiera de Colombia estableció que cuando el afiliado, decida trasladarse de régimen o de administradora, expresará su voluntad mediante el diligenciamiento del correspondiente formulario ante el empleador o ante la nueva entidad administradora, de conformidad con las disposiciones vigentes sobre el particular. Es por ello que la solicitud de afiliación o traslado fue realizada de manera directa y voluntaria ejerciendo su derecho a la libre elección de régimen, de conformidad con lo establecido en la ley 100 de 1993, Artículo 13 Literal B.

Sin embargo, el 23 de octubre del 2015 se firmó el decreto 2071 del Ministerio de Hacienda y Crédito Público, el cual dice que las administradoras de pensiones deben proporcionar a los afiliados información completa de los beneficios, inconvenientes y efectos de la toma de decisiones en relación con su participación en cualquiera de los dos regímenes pensionales (de Prima Media o Ahorro Individual). Los afiliados podrán ir a cualquiera de las oficinas de Colpensiones y de los fondos privados o podrán ingresar a la página Web donde hay información sobre los regímenes o pueden comunicarse telefónicamente para saber a dónde dirigirse y buscar la asesoría.

Lo anterior, teniendo en cuenta la circular 016 de 2016 de la Superintendencia Financiera de Colombia, mediante la cual se establecen los mecanismos para que tanto las AFP como Colpensiones realicen dicha asesoría a partir de 01/10/2016 a las mujeres de 42 años o mayores, y hombres de 47 años o mayores, desde dicha fecha los ciudadanos no se podrán trasladar de Régimen sin antes haber recibido dicha asesoría, por lo cual dicha restricción NO ES RETROACTIVA y comienza a regir a partir de la fecha dispuesta por la Superintendencia Financiera de Colombia.

En cumplimiento a la Ley 797 de 2003, artículo 29, literal E: "Los afiliados al Sistema General de Pensiones podrán escoger el régimen de pensiones que prefieran. Una vez efectuada la selección inicial, estos sólo podrán trasladarse de régimen por una sola vez cada cinco (5) años, contados a partir de la selección inicial. Después de un (1) año de la vigencia de la presente ley, el afiliado no podrá trasladarse de régimen cuando le faltaren diez (10) años o menos para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez".

Teniendo en cuenta que el demandante nació el 27 de abril de 1963 y que para la fecha en la que solicita el traslado cuenta con 60 años de edad, es decir, que se encuentra dentro de la edad requerida para pensionarse, por lo que no es procedente acceder al traslado, toda vez que esta se encuentra inmerso dentro de la prohibición de que trata el artículo 2° de la Ley 797 de 2003.

Por lo anterior, no es procedente anular la afiliación, por cuanto el traslado fue realizado por el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES ejerciendo su derecho a la libre elección de régimen, de conformidad con lo establecido en la ley 100 de 1993, Artículo 13 Literal B. La norma taxativamente señala: A) Literal e) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 2° de la Ley 797 de 2003 "Los afiliados al Sistema General de Pensiones podrán escoger el régimen de pensiones que prefieran. Una vez efectuada la selección inicial, éstos sólo podrán trasladarse de régimen por una sola vez cada cinco (5) años, contados a partir de la selección inicial. Después de un (1) año de la vigencia de la presente ley, el afiliado no podrá trasladarse de régimen cuando le faltaren diez (10) años o menos para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez". B. Artículo 1° del Decreto 3800 de 2003 (29 de diciembre). Por el cual se reglamenta el literal e) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 2° de la Ley 797 de 2003 "Traslado de Régimen de Personas que les falten menos de diez años para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez. De conformidad con lo señalado en el artículo 2° de la Ley 797 de 2003, las personas a las que, a 28 de enero de 2004, les faltaren diez (10) años o menos para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez, podrán trasladarse por una única vez, entre el Régimen de Prima Media con Prestación Definida y el Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, hasta dicha fecha." C. Circular Externa No. 001 de 2004 proferida por la Superintendencia Bancaria (hoy Superintendencia Financiera de Colombia) "2. Sujetos beneficiarios de la norma "De acuerdo con lo establecido en el literal e) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 2° de la Ley 797 de 2003 antes mencionado, las personas que a partir del 29 de enero de 2004 les faltaren menos de diez años para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez, pueden trasladarse de régimen, por una sola vez y hasta el próximo 28 de enero, sin que deban cumplir con el requisito de permanencia que establece la regla general, esto es, cinco años en el régimen anterior. "En tal sentido, los operadores del sistema están en la obligación de dar trámite a las solicitudes de traslado presentadas por las personas que se encuentran en el supuesto antes mencionado, pudiendo, únicamente, aducir como causales válidas para negar el traslado, el que el afiliado esté disfrutando

una pensión, que exista solicitud de pensión en trámite o que se hubiera presentado un siniestro por invalidez o muerte (artículo 5º del Decreto 3800 de 20031). “Así mismo, debe aclararse que, como lo ha sostenido esta Superintendencia en el caso de las personas que a la fecha de la solicitud cuenten con más de 55 años, si son mujeres, o 60 años, si son hombres, en la medida en que no tengan la calidad de pensionados, no hayan adquirido el estatus de pensionado. Artículo 5 Sinestros, en los casos en que durante el tiempo en que el afiliado se encontraba en situación de múltiple vinculación, se hubiere presentado un siniestro por invalidez o muerte no procederá el traslado al que se refiere el artículo 1º del presente Decreto, correspondiéndole a la entidad administradora que haya recibido las cotizaciones en la fecha del siniestro o a aquella que haya recibido la última cotización antes de ocurrido el siniestro, el reconocimiento y pago de las prestaciones correspondientes, previa comprobación del cumplimiento de los requisitos legales. Parágrafo. Para los efectos del presente artículo se entenderá como fecha del siniestro la fecha de la muerte que determine el dictamen de la Junta de Calificación de Invalidez como fecha de estructuración de la invalidez. solicitado la referida pensión o respecto de los mismos no se haya presentado un siniestro, las mismas son beneficiarias del denominado “año de gracia” que establece la Ley 797 de 2003 en el artículo tantas veces citado”.

Resulta importante traer a colación la sentencia SL 373-2021, la cual moderó el precedente respecto a la posibilidad de materializar los efectos de la ineficacia, esto es, retrotraer las cosas al estado anterior, tratándose de demandantes que ya tienen una situación jurídica consolidada o adquirieron el estatus de pensionados en el régimen de ahorro individual. A este respecto, el Alto Tribunal de la especialidad laboral reflexionó que, al haberse adquirido la calidad de pensionado, se produce la imposibilidad de retornar al statu quo ante, es decir, tal condición no puede deshacerse o desaparecerse del plano jurídico, pues ello conllevaría a “disfuncionalidades que afectaría a múltiples personas, entidades, actos, relaciones jurídicas, y por tanto derechos, obligaciones e intereses de terceros y del sistema en su conjunto.”

Para soportar su tesis, la mencionada Corporación razonó que no es posible revertir ciertos efectos económicos como el deterioro que sufre el capital que ya ha sido objeto de pago a través de mecanismos de financiación como los bonos pensionales y las cuotas partes de entidades contribuyentes, como consecuencia ineludible del pago de mesadas pensionales. En efecto, es irreparable la pérdida de integridad del músculo financiero con que se respalda el pago de la prestación, por lo que forzar a través de una ficción jurídica la vuelta al estado anterior en que se encontraba las cosas, va en detrimento de los recursos de la Seguridad Social, bien sea que provengan de la Nación y/o demás entidades que deben contribuir al financiamiento del pasivo pensional.

Sumado a lo anterior, se torna inviable la realización de los efectos de la ineficacia, por cuanto no es posible cesar los efectos jurídicos de las operaciones, contratos y actos que involucran a terceros como aseguradoras, entidades oficiales e inversiones, que según la modalidad pensional en que se encuentre el actual pensionado, hayan concurrido en la administración y gestión del riesgo financiero, entre otras muchas problemáticas de orden financiero, que ocasionarían un déficit económico entre los actores del Sistema que han confluído en la gestión de los recursos a través de relaciones jurídicas válidamente suscitadas en el mundo jurídico del Sistema General de Pensiones,

en cumplimiento de obligaciones y deberes contractuales que ya se encuentran consumados y perfeccionados con las consecuencias de orden legal y financiero que ello acarrea.

- CONCEPTOS QUE SE DEBEN DEVOLVER AL RPM COMO EFECTO DE LA DECLARATORIA DE INEFICACIA DE TRASLADO.

De igual forma es necesario tener en cuenta el instructivo No. 2023_18151763 del 03 de noviembre de 2023 sobre los recursos que deben volver al RPDM en caso de que el juez acceda a la pretensión de ineficacia y traslado, ya que de acuerdo con la línea jurisprudencial construida por la Corte Suprema de Justicia en torno a restituciones mutuas que se deben realizar después de la declaratoria de ineficacia de un traslado, ha sido pacífico el criterio en cuanto a que las AFP'S del Régimen de Ahorro Individual que obtuvieron el traslado de afiliados desde el Régimen de Prima Media, en transgresión del derecho a la libre escogencia informada, deben devolver en su integridad todos los recursos que recibieron en vigencia de la afiliación al RAIS, incluyendo los gastos administración o cualquier merma que haya sufrido el capital con cargo a su propio patrimonio.

El precedente ha decantado que los recursos que se deben trasladar desde el RAIS al RPM, son:

- Saldos obrantes en la cuenta de ahorro individual.
- Porcentajes correspondientes a gastos de administración.
- Primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia.
- Porcentaje destinado al fondo de garantía pensión mínima.

Respecto a los saldos de la cuenta de ahorro individual la Corte ha definido que estos se deben retornar junto con los rendimientos que se hayan generado, entre tanto, los demás conceptos que no pertenecen a la cuenta de ahorro individual como gastos de administración, lo destinado a riesgos de invalidez y muerte y fondo de garantía mínima, se deben devolver debidamente indexados en la medida que no generan rendimientos en ninguno de los regímenes.

En sintonía con este precedente, la Oficina Asesora de Asuntos Legales de Colpensiones, a través de concepto OAL No. 14 de 2023, analizó que efectivamente, respecto de los conceptos que no pertenecen a la Cuenta de Ahorro Individual el mecanismo procedente para mantener el poder adquisitivo de estos recursos es la indexación, pues respecto de estos la Ley no prevé la generación de rendimientos en ninguno de los dos regímenes que componen el Sistema Pensional y la rentabilidad ha sido prevista para los sados que se destinan a la cuenta individual a voces de lo dispuesto en el artículo 7° del Decreto 3995 de 2008. Sobre la pertinencia de la indexación de estas sumas de dinero, consideró dicha Oficina:

“Así las cosas, en las jurisprudencias relacionadas, se puede afirmar que la indexación siempre se ha tenido como presupuesto actualizar sumas de dinero con base en la inflación para mantener su poder adquisitivo. En el caso de la ineficacia en el traslado, el órgano de cierre de la Jurisdicción Ordinaria ha advertido que los gastos de administración y las primas de seguros previsionales deben ser retornados a la Administradora del RPM con ajuste del valor a través de mecanismo”

Por lo anterior, en caso de declararse la ineficacia de traslado, de acuerdo a la línea jurisprudencial decantada por el órgano de cierre de la especialidad laboral se deberá retornar a Colpensiones: a) los saldos obrantes en la cuenta de ahorro individual junto con sus respectivos rendimientos y b) los porcentajes correspondientes a gastos de administración, primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia y porcentaje destinado al fondo de garantía pensión mínimo; debidamente indexados.

- LAS OBLIGACIONES A CARGO DE COLPENSIONES SE ENCUENTRAN SUJETAS A CONDICIÓN:

No es posible que Colpensiones tenga nuevamente como afiliado al demandante hasta tanto la AFP no haya anulado la afiliación al RAIS en el aplicativo MANTIS y se haya normalizado el estado de afiliado en el SIAFP.

Colpensiones no puede cargar semanas e información en la historia laboral, hasta tanto la AFP no haya: i) pagado debidamente discriminados los conceptos ordenados en el fallo y ii) trasladado la información necesaria en debida forma y sin errores para realizar la imputación de aportes a la historia laboral, a través de la entrega del archivo con el detalle de aportes.

Es importante que en el fallo se especifique que la última AFP a la que perteneció el demandante es la encargada de pagar todos los emolumentos ordenados en el fallo, incluyendo los gastos de administración, puesto que algunos Fondos se han negado al pago de esta obligación alegando que el demandante perteneció a varias AFP'S que en su momento cobraron las comisiones por administración, por lo que en tal caso lo viable es que se le asigne al último Fondo la facultad de recobro de dicho concepto.

De igual manera, es necesario precisar que el pago se debe realizar discriminando el valor que corresponde a cada concepto, por cuanto el pago de una suma única totalizada impide establecer si cada concepto fue satisfecho en debida forma.

Para el caso en concreto es importante que se tenga en cuenta las sentencias C086 DE 2016; C-1024 DE 2004; C-1025 DE 2007; C-789 DE 2002; C-596 DE 1997; SU 130 DE 2013; SU 062 DE 2010; SL 373-2021. Por lo que se concluye entonces que no es procedente la solicitud de traslado del Régimen de Ahorro Individual al Régimen de Prima Media Definida con prestación definida.

La presente certificación se emite en la ciudad de Bogotá a los 15 días del mes de enero de 2024.



MARIA ISABEL CAMPO MARTINEZ
Secretaria Técnica de Comité de Conciliación y
Defensa Judicial de Colpensiones

CERTIFICADO DE CONCILIACIÓN DENTRO DEL PROCESO RAD.2023-402

Ana sofía Narváez <anasofianarvaezarcos@gmail.com>

Mar 16/01/2024 10:43

Para: Juzgado 04 Laboral Circuito - Valle del Cauca - Cali <j04lccali@cendoj.ramajudicial.gov.co>

 1 archivos adjuntos (207 KB)

CERTIFICACIÓN RAUL ALBERTO ROMERO CORTES .pdf;

Buen día, cordial saludo.

ANA SOFIA NARVAEZ ARCOS, mayor de edad, con domicilio en Cali, identificada con la cédula de ciudadanía número 1.084.228.179 de Buesaco (N), Abogada Titulada y en ejercicio, titular de la Tarjeta Profesional No. 375.204 expedida por el Consejo Superior de la Judicatura, actuando en mi calidad de Apoderada Sustituta de la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES-COLPENSIONES**, me permito enviar certificado de conciliación dentro del proceso con radicado 76001310500420230040200 donde funge como demandante el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES.

Cordialmente,

--

Ana Sofía Narváez Arcos

Abogada

3024372244

CERTIFICACIÓN NO. 005282024

La secretaria técnica del Comité de Conciliación y Defensa Judicial

CERTIFICA

Que tal y como consta en el Acta No. 004-2024 del 12 de enero de 2024 del Comité de Conciliación y Defensa Judicial de la Administradora Colombiana de Pensiones COLPENSIONES, respecto del caso **RAUL ALBERTO ROMERO CORTES** identificado(a) con cédula de ciudadanía No **79268882**, en proceso bajo radicado No **76001310500420230040200**, quien pretende; 1. Que se declare la Ineficacia en la afiliación al régimen de ahorro individual con solidaridad del señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía No 79.268.882.2. Se le ordene a Sociedad Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías PORVENIR S.A, a girar a la Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones el saldo, el valor de los aportes cotizados, bonos pensionales, gastos de administración, sumas adicionales, juntó con sus respectivos frutos e intereses que posea el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía No 79.268.882 de su cuenta de ahorro individual. 3. Como consecuencia de lo anterior, que el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía No 79.268.882, sea admitida en el régimen de prima media con prestación definida, gestionado por la Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones, conservando el régimen al cual tenía derecho. 4. Que se condene a las entidades demandadas a pagar cualquier otro derecho que aparezca probado en, el proceso. en uso de las facultades Extra y Ultra Petita. 5. Se condene a la parte demandada en costas y agencias en derecho la suma que estime el juez de acuerdo, a su sana crítica. , dicho órgano decidió :

NO proponer fórmula conciliatoria, en consideración a lo siguiente:

La circular 019 de 1998 emitida por la Superintendencia Financiera de Colombia estableció que cuando el afiliado, decida trasladarse de régimen o de administradora, expresará su voluntad mediante el diligenciamiento del correspondiente formulario ante el empleador o ante la nueva entidad administradora, de conformidad con las disposiciones vigentes sobre el particular. Es por ello que la solicitud de afiliación o traslado fue realizada de manera directa y voluntaria ejerciendo su derecho a la libre elección de régimen, de conformidad con lo establecido en la ley 100 de 1993, Artículo 13 Literal B.

Sin embargo, el 23 de octubre del 2015 se firmó el decreto 2071 del Ministerio de Hacienda y Crédito Público, el cual dice que las administradoras de pensiones deben proporcionar a los afiliados información completa de los beneficios, inconvenientes y efectos de la toma de decisiones en relación con su participación en cualquiera de los dos regímenes pensionales (de Prima Media o Ahorro Individual). Los afiliados podrán ir a cualquiera de las oficinas de Colpensiones y de los fondos privados o podrán ingresar a la página Web donde hay información sobre los regímenes o pueden comunicarse telefónicamente para saber a dónde dirigirse y buscar la asesoría.

Lo anterior, teniendo en cuenta la circular 016 de 2016 de la Superintendencia Financiera de Colombia, mediante la cual se establecen los mecanismos para que tanto las AFP como Colpensiones realicen dicha asesoría a partir de 01/10/2016 a las mujeres de 42 años o mayores, y hombres de 47 años o mayores, desde dicha fecha los ciudadanos no se podrán trasladar de Régimen sin antes haber recibido dicha asesoría, por lo cual dicha restricción NO ES RETROACTIVA y comienza a regir a partir de la fecha dispuesta por la Superintendencia Financiera de Colombia.

En cumplimiento a la Ley 797 de 2003, artículo 29, literal E: "Los afiliados al Sistema General de Pensiones podrán escoger el régimen de pensiones que prefieran. Una vez efectuada la selección inicial, estos sólo podrán trasladarse de régimen por una sola vez cada cinco (5) años, contados a partir de la selección inicial. Después de un (1) año de la vigencia de la presente ley, el afiliado no podrá trasladarse de régimen cuando le faltaren diez (10) años o menos para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez".

Teniendo en cuenta que el demandante nació el 27 de abril de 1963 y que para la fecha en la que solicita el traslado cuenta con 60 años de edad, es decir, que se encuentra dentro de la edad requerida para pensionarse, por lo que no es procedente acceder al traslado, toda vez que esta se encuentra inmerso dentro de la prohibición de que trata el artículo 2° de la Ley 797 de 2003.

Por lo anterior, no es procedente anular la afiliación, por cuanto el traslado fue realizado por el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES ejerciendo su derecho a la libre elección de régimen, de conformidad con lo establecido en la ley 100 de 1993, Artículo 13 Literal B. La norma taxativamente señala: A) Literal e) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 2° de la Ley 797 de 2003 "Los afiliados al Sistema General de Pensiones podrán escoger el régimen de pensiones que prefieran. Una vez efectuada la selección inicial, éstos sólo podrán trasladarse de régimen por una sola vez cada cinco (5) años, contados a partir de la selección inicial. Después de un (1) año de la vigencia de la presente ley, el afiliado no podrá trasladarse de régimen cuando le faltaren diez (10) años o menos para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez". B. Artículo 1° del Decreto 3800 de 2003 (29 de diciembre). Por el cual se reglamenta el literal e) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 2° de la Ley 797 de 2003 "Traslado de Régimen de Personas que les falten menos de diez años para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez. De conformidad con lo señalado en el artículo 2° de la Ley 797 de 2003, las personas a las que, a 28 de enero de 2004, les faltaren diez (10) años o menos para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez, podrán trasladarse por una única vez, entre el Régimen de Prima Media con Prestación Definida y el Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, hasta dicha fecha." C. Circular Externa No. 001 de 2004 proferida por la Superintendencia Bancaria (hoy Superintendencia Financiera de Colombia) "2. Sujetos beneficiarios de la norma "De acuerdo con lo establecido en el literal e) del artículo 13 de la Ley 100 de 1993, modificado por el artículo 2° de la Ley 797 de 2003 antes mencionado, las personas que a partir del 29 de enero de 2004 les faltaren menos de diez años para cumplir la edad para tener derecho a la pensión de vejez, pueden trasladarse de régimen, por una sola vez y hasta el próximo 28 de enero, sin que deban cumplir con el requisito de permanencia que establece la regla general, esto es, cinco años en el régimen anterior. "En tal sentido, los operadores del sistema están en la obligación de dar trámite a las solicitudes de traslado presentadas por las personas que se encuentran en el supuesto antes mencionado, pudiendo, únicamente, aducir como causales válidas para negar el traslado, el que el afiliado esté disfrutando

una pensión, que exista solicitud de pensión en trámite o que se hubiera presentado un siniestro por invalidez o muerte (artículo 5º del Decreto 3800 de 20031). “Así mismo, debe aclararse que, como lo ha sostenido esta Superintendencia en el caso de las personas que a la fecha de la solicitud cuenten con más de 55 años, si son mujeres, o 60 años, si son hombres, en la medida en que no tengan la calidad de pensionados, no hayan adquirido el estatus de pensionado. Artículo 5 Siniestros, en los casos en que durante el tiempo en que el afiliado se encontraba en situación de múltiple vinculación, se hubiere presentado un siniestro por invalidez o muerte no procederá el traslado al que se refiere el artículo 1º del presente Decreto, correspondiéndole a la entidad administradora que haya recibido las cotizaciones en la fecha del siniestro o a aquella que haya recibido la última cotización antes de ocurrido el siniestro, el reconocimiento y pago de las prestaciones correspondientes, previa comprobación del cumplimiento de los requisitos legales. Parágrafo. Para los efectos del presente artículo se entenderá como fecha del siniestro la fecha de la muerte que determine el dictamen de la Junta de Calificación de Invalidez como fecha de estructuración de la invalidez. solicitado la referida pensión o respecto de los mismos no se haya presentado un siniestro, las mismas son beneficiarias del denominado “año de gracia” que establece la Ley 797 de 2003 en el artículo tantas veces citado”.

Resulta importante traer a colación la sentencia SL 373-2021, la cual moderó el precedente respecto a la posibilidad de materializar los efectos de la ineficacia, esto es, retrotraer las cosas al estado anterior, tratándose de demandantes que ya tienen una situación jurídica consolidada o adquirieron el estatus de pensionados en el régimen de ahorro individual. A este respecto, el Alto Tribunal de la especialidad laboral reflexionó que, al haberse adquirido la calidad de pensionado, se produce la imposibilidad de retornar al statu quo ante, es decir, tal condición no puede deshacerse o desaparecerse del plano jurídico, pues ello conllevaría a “disfuncionalidades que afectaría a múltiples personas, entidades, actos, relaciones jurídicas, y por tanto derechos, obligaciones e intereses de terceros y del sistema en su conjunto.”

Para soportar su tesis, la mencionada Corporación razonó que no es posible revertir ciertos efectos económicos como el deterioro que sufre el capital que ya ha sido objeto de pago a través de mecanismos de financiación como los bonos pensionales y las cuotas partes de entidades contribuyentes, como consecuencia ineludible del pago de mesadas pensionales. En efecto, es irreparable la pérdida de integridad del músculo financiero con que se respalda el pago de la prestación, por lo que forzar a través de una ficción jurídica la vuelta al estado anterior en que se encontraba las cosas, va en detrimento de los recursos de la Seguridad Social, bien sea que provengan de la Nación y/o demás entidades que deben contribuir al financiamiento del pasivo pensional.

Sumado a lo anterior, se torna inviable la realización de los efectos de la ineficacia, por cuanto no es posible cesar los efectos jurídicos de las operaciones, contratos y actos que involucran a terceros como aseguradoras, entidades oficiales e inversiones, que según la modalidad pensional en que se encuentre el actual pensionado, hayan concurrido en la administración y gestión del riesgo financiero, entre otras muchas problemáticas de orden financiero, que ocasionarían un déficit económico entre los actores del Sistema que han confluído en la gestión de los recursos a través de relaciones jurídicas válidamente suscitadas en el mundo jurídico del Sistema General de Pensiones,

en cumplimiento de obligaciones y deberes contractuales que ya se encuentran consumados y perfeccionados con las consecuencias de orden legal y financiero que ello acarrea.

- CONCEPTOS QUE SE DEBEN DEVOLVER AL RPM COMO EFECTO DE LA DECLARATORIA DE INEFICACIA DE TRASLADO.

De igual forma es necesario tener en cuenta el instructivo No. 2023_18151763 del 03 de noviembre de 2023 sobre los recursos que deben volver al RPDM en caso de que el juez acceda a la pretensión de ineficacia y traslado, ya que de acuerdo con la línea jurisprudencial construida por la Corte Suprema de Justicia en torno a restituciones mutuas que se deben realizar después de la declaratoria de ineficacia de un traslado, ha sido pacífico el criterio en cuanto a que las AFP'S del Régimen de Ahorro Individual que obtuvieron el traslado de afiliados desde el Régimen de Prima Media, en transgresión del derecho a la libre escogencia informada, deben devolver en su integridad todos los recursos que recibieron en vigencia de la afiliación al RAIS, incluyendo los gastos administración o cualquier merma que haya sufrido el capital con cargo a su propio patrimonio.

El precedente ha decantado que los recursos que se deben trasladar desde el RAIS al RPM, son:

- Saldos obrantes en la cuenta de ahorro individual.
- Porcentajes correspondientes a gastos de administración.
- Primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia.
- Porcentaje destinado al fondo de garantía pensión mínima.

Respecto a los saldos de la cuenta de ahorro individual la Corte ha definido que estos se deben retornar junto con los rendimientos que se hayan generado, entre tanto, los demás conceptos que no pertenecen a la cuenta de ahorro individual como gastos de administración, lo destinado a riesgos de invalidez y muerte y fondo de garantía mínima, se deben devolver debidamente indexados en la medida que no generan rendimientos en ninguno de los regímenes.

En sintonía con este precedente, la Oficina Asesora de Asuntos Legales de Colpensiones, a través de concepto OAL No. 14 de 2023, analizó que efectivamente, respecto de los conceptos que no pertenecen a la Cuenta de Ahorro Individual el mecanismo procedente para mantener el poder adquisitivo de estos recursos es la indexación, pues respecto de estos la Ley no prevé la generación de rendimientos en ninguno de los dos regímenes que componen el Sistema Pensional y la rentabilidad ha sido prevista para los sados que se destinan a la cuenta individual a voces de lo dispuesto en el artículo 7° del Decreto 3995 de 2008. Sobre la pertinencia de la indexación de estas sumas de dinero, consideró dicha Oficina:

“Así las cosas, en las jurisprudencias relacionadas, se puede afirmar que la indexación siempre se ha tenido como presupuesto actualizar sumas de dinero con base en la inflación para mantener su poder adquisitivo. En el caso de la ineficacia en el traslado, el órgano de cierre de la Jurisdicción Ordinaria ha advertido que los gastos de administración y las primas de seguros previsionales deben ser retornados a la Administradora del RPM con ajuste del valor a través de mecanismo”

Por lo anterior, en caso de declararse la ineficacia de traslado, de acuerdo a la línea jurisprudencial decantada por el órgano de cierre de la especialidad laboral se deberá retornar a Colpensiones: a) los saldos obrantes en la cuenta de ahorro individual junto con sus respectivos rendimientos y b) los porcentajes correspondientes a gastos de administración, primas de seguros previsionales de invalidez y sobrevivencia y porcentaje destinado al fondo de garantía pensión mínimo; debidamente indexados.

- LAS OBLIGACIONES A CARGO DE COLPENSIONES SE ENCUENTRAN SUJETAS A CONDICIÓN:

No es posible que Colpensiones tenga nuevamente como afiliado al demandante hasta tanto la AFP no haya anulado la afiliación al RAIS en el aplicativo MANTIS y se haya normalizado el estado de afiliado en el SIAFP.

Colpensiones no puede cargar semanas e información en la historia laboral, hasta tanto la AFP no haya: i) pagado debidamente discriminados los conceptos ordenados en el fallo y ii) trasladado la información necesaria en debida forma y sin errores para realizar la imputación de aportes a la historia laboral, a través de la entrega del archivo con el detalle de aportes.

Es importante que en el fallo se especifique que la última AFP a la que perteneció el demandante es la encargada de pagar todos los emolumentos ordenados en el fallo, incluyendo los gastos de administración, puesto que algunos Fondos se han negado al pago de esta obligación alegando que el demandante perteneció a varias AFP'S que en su momento cobraron las comisiones por administración, por lo que en tal caso lo viable es que se le asigne al último Fondo la facultad de recobro de dicho concepto.

De igual manera, es necesario precisar que el pago se debe realizar discriminando el valor que corresponde a cada concepto, por cuanto el pago de una suma única totalizada impide establecer si cada concepto fue satisfecho en debida forma.

Para el caso en concreto es importante que se tenga en cuenta las sentencias C086 DE 2016; C-1024 DE 2004; C-1025 DE 2007; C-789 DE 2002; C-596 DE 1997; SU 130 DE 2013; SU 062 DE 2010; SL 373-2021. Por lo que se concluye entonces que no es procedente la solicitud de traslado del Régimen de Ahorro Individual al Régimen de Prima Media Definida con prestación definida.

La presente certificación se emite en la ciudad de Bogotá a los 15 días del mes de enero de 2024.




MARIA ISABEL CAMPO MARTINEZ
Secretaria Técnica de Comité de Conciliación y
Defensa Judicial de Colpensiones

CERTIFICADO DE CONCILIACIÓN DENTRO DEL PROCESO RAD.2023-402

Ana sofía Narváez <anasofianarvaezarcos@gmail.com>

Mar 16/01/2024 10:43

Para: Juzgado 04 Laboral Circuito - Valle del Cauca - Cali <j04lccali@cendoj.ramajudicial.gov.co>

 1 archivos adjuntos (207 KB)

CERTIFICACIÓN RAUL ALBERTO ROMERO CORTES .pdf;

Buen día, cordial saludo.

ANA SOFIA NARVAEZ ARCOS, mayor de edad, con domicilio en Cali, identificada con la cédula de ciudadanía número 1.084.228.179 de Buesaco (N), Abogada Titulada y en ejercicio, titular de la Tarjeta Profesional No. 375.204 expedida por el Consejo Superior de la Judicatura, actuando en mi calidad de Apoderada Sustituta de la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES-COLPENSIONES**, me permito enviar certificado de conciliación dentro del proceso con radicado 76001310500420230040200 donde funge como demandante el señor RAUL ALBERTO ROMERO CORTES.

Cordialmente,

--

Ana Sofía Narváez Arcos

Abogada

3024372244