

4.1.0.1. Grupo de Representación Judicial

Doctora:
Clelia Beatriz Martínez Durán



Radicado: 2-2023-054318
Bogotá D.C., 12 de octubre de 2023 16:47

JUZGADO 45° LABORAL DEL CIRCUITO DE BOGOTÁ D.C.

jlato45@cendoj.ramajudicial.gov.co

Bogotá D.C.

Referencia: Ordinario laboral
Radicado: 11001-31-05-045-2023-00562-00
Demandante: William Germán Gutiérrez Melo
Demandados: Sociedad Administradora de Fondo de Pensiones y Cesantías Porvenir S.A. –
Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones
Vinculados: Ministerio de Hacienda y Crédito Público – Oficina de Bonos Pensionales

Radicado entrada 1-2023-085383
No. Expediente 45501/2023/OFI

ASUNTO: CONTESTACIÓN DE DEMANDA

FRANKY STEVAN PINILLA CÓRDOBA, mayor de edad, domiciliado y residente en la ciudad de Bogotá D.C., identificado con la cédula de ciudadanía No. 1.016.008.422 de Bogotá, abogado en ejercicio, portador de la tarjeta profesional No. 335.764 del C.S.J., obrando como apoderado del Ministerio de Hacienda y Crédito Público, entidad vinculada, conforme al poder que me fuera conferido para el asunto de la referencia, debidamente facultada mediante Resolución No. 0849 del 19 de abril de 2021, dentro del término oportuno, me permito dirigirme a usted con el objeto de contestar la demanda de la referencia, en los siguientes términos;

1. EN CUANTO LAS PRETENSIONES

Me opongo a todas y cada una de las pretensiones en contra de esta cartera ministerial, por disposición legal (Decreto 4712 de 2008, modificado por el Decreto 192 de 2015) la OBP responde únicamente por la Liquidación, Emisión, Expedición, Redención, Pago o Anulación de Bonos Pensionales o Cupones de Bonos Pensionales a cargo de la Nación, procedimientos que se efectúan con base en las solicitudes que al respecto realicen las Administradoras del Sistema General de Pensiones.

El Ministerio de Hacienda y Crédito Público desconoce las circunstancias en que se produjo el traslado del señor Gutiérrez Melo del Régimen de Prima Media con Prestación Definida (RPMPD) al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad (RAIS) y, por consiguiente, desconoce las asesorías entregadas por la AFP Porvenir S.A., al señor antes mencionado.

Las afiliaciones y/o traslados de las personas entre los regímenes pensionales creados por la Ley 100/93 lo determinan por mandato legal las AFP'S, sin que la OBP de esta cartera ministerial tenga injerencia alguna en la decisión que al respecto adopten los interesados en pertenecer o bien al RPM o en su defecto, al RAIS.

2. EN CUANTO A LOS HECHOS

AL 1° NO ME CONSTA, dado que mi representada no funge como entidad de previsión social ni fondo de pensiones, sin embargo, el Ministerio de Hacienda y Crédito Público tan solo dispone de la información que reposa en el sistema interactivo de bonos pensionales del señor Gutiérrez Melo, que se podrá corroborar a través del oficio denominado HISTORIA LABORAL C.C. 80.383.457 suministrado por la Oficina de Bonos Pensionales del Ministerio de Hacienda y Crédito Público en adelante OBP.

AL 2° NO ME CONSTA, toda vez que no corresponden a acciones, omisiones, ni competencias legales de mi representada, en todo caso el Ministerio de Hacienda y Crédito Público desconoce la asesoría otorgada por la

b766 eU5w +COK 26jy rER /LJB 22A= Validar documento firmado digitalmente en: <http://sedeelectronica.minhacienda.gov.co>

Continuación oficio

AFP Porvenir S.A., al señor Gutiérrez Melo con ocasión al traslado de régimen pensional al ser la aludida AFP una entidad ajena de esta cartera ministerial. Teniendo en cuenta las calidades que ostentan las partes del proceso que antecede, deberán demostrar la veracidad de este.

AL 3° NO ME CONSTA, toda vez que no corresponden a acciones, omisiones, ni competencias legales de mi representada, en todo caso, el Ministerio de Hacienda y Crédito Público desconoce los trámites en los que haya incurrido el señor Gutiérrez Melo ante la AFP Porvenir S.A., con el propósito de que esta última accediera a brindar información documental acerca de su traslado al RAIS.

AL 4° NO ME CONSTA, dado que mi representada no funge como entidad de previsión social ni Fondo de pensiones.

AL 5° NO ME CONSTA, toda vez que no corresponden a acciones, omisiones, ni competencias legales de mi representada, en todo caso, el Ministerio de Hacienda y Crédito Público desconoce los trámites en los que haya incurrido el señor Gutiérrez Melo ante la Administradora Colombiana de Pensiones Colpensiones con el propósito de que esta última declarara la nulidad de la afiliación al RAIS del demandante.

AL 6° NO ME CONSTA, toda vez que no corresponden a acciones, omisiones, ni competencias legales de mi representada, en todo caso el Ministerio de Hacienda y Crédito Público desconoce las comunicaciones suministradas por Colpensiones al señor Gutiérrez Melo respecto a su interés de retornar al RPMPD.

AL 7° NO ME CONSTA, dado que mi representada no funge como entidad de previsión social ni Fondo de pensiones.

AL 8° NO ME CONSTA, dado que mi representada no funge como entidad de previsión social ni Fondo de pensiones.

AL 9° NO ME CONSTA, dado que mi representada no funge como entidad de previsión social ni Fondo de pensiones.

AL 10° NO ME CONSTA, toda vez que no corresponden a acciones, omisiones, ni competencias legales de mi representada, en todo caso el Ministerio de Hacienda y Crédito Público desconoce la asesoría otorgada por la AFP Porvenir S.A., al señor Gutiérrez Melo con ocasión al traslado de régimen pensional al ser la aludida AFP una entidad ajena de esta cartera ministerial. Teniendo en cuenta las calidades que ostentan las partes del proceso que antecede, deberán demostrar la veracidad de este.

AL 11° NO ME CONSTA, en tanto las afirmaciones aquí comentadas constituyen a apreciaciones y conjeturas expuestos por el apoderado de la parte actora, que cuando menos son aceleradas, cuya aseveración le corresponde exclusivamente al Despacho, en todo caso, no hacen referencia a acciones u omisiones, ni competencias legales de mi representada.

3. CASO DEL SEÑOR WILLIAM GERMAN GUTIERREZ MELO

Sobre el caso concreto del señor Gutierrez Melo esta Oficina, de acuerdo con la información de que dispone en su base de datos, precisa que el demandante se encuentra afiliado al RAIS desde el 14 de septiembre de 1998 cuando suscribió formulario de afiliación con la AFP Porvenir S.A., administradora a la cual se encuentra actualmente afiliado, vinculación que se produjo por traslado de Régimen.

Por disposición legal (Decreto 4712 de 2008, modificado por el Decreto 192 de 2015 éste último a su vez modificado por el Decreto 848 de 2019) esta oficina responde **únicamente** por la Liquidación, Emisión, Expedición, Redención, Pago o Anulación de Bonos Pensionales o Cupones de Bonos Pensionales a cargo de la Nación, procedimientos que se efectúan con base en las solicitudes que al respecto realicen las Administradoras del Sistema General de Pensiones.

Bajo este entendido y, teniendo en cuenta que sobre lo único que esta oficina puede pronunciarse en el presente caso es sobre el derecho que tiene el demandante como afiliado al RAIS al reconocimiento de un bono pensional Tipo A, a continuación, nos permitimos informar al Despacho el estado actual en que se encuentra el proceso de liquidación, emisión y redención (pago) de dicho beneficio.



b766 eU5w +COK 26jy rER /LJB 22A=

Validar documento firmado digitalmente en: <http://sedeelectronica.minhacienda.gov.co>

Continuación oficio

3.1. BONO PENSIONAL

El señor Gutierrez Melo se afilió al RAIS, administrado por la AFP Porvenir S.A., desde el 14 de septiembre de 1998, Administradora a la cual se encuentra actualmente afiliado. Como consecuencia de lo anterior, tiene derecho a que se emita en nombre suyo un Bono pensional tipo A modalidad 2 por haberse trasladado al RAIS con posterioridad a la entrada en vigor de la Ley 100 de 1993 y tener una historia laboral de cotización al ISS o a cajas públicas superior a 150 semanas.

El Bono Pensional tipo A modalidad 2 al que tiene derecho el señor Gutierrez Melo, de acuerdo con la liquidación provisional del Bono Pensional generada por el sistema interactivo en respuesta a la petición ingresada por la AFP Porvenir S.A., el día 2 de octubre de 2023, concurriría como **emisor y único contribuyente la Nación.**

La fecha de redención normal (momento en el cual surge la obligación de pago para el emisor) del Bono Pensional tipo A tendrá lugar el día **23 de noviembre de 2028,** fecha en la cual el demandante alcanzará la edad de 62 años. Lo anterior, de conformidad con lo establecido en el literal a) del artículo 20 del Decreto 1748 de 1995¹ hoy recopilado en el Decreto 1833 de 2016 compilatorio de las normas del Sistema General de Pensiones.

El estado actual del bono pensional del señor Gutierrez Melo es el de **liquidación provisional**, el cual de conformidad con lo establecido en el Artículo 52 del Decreto 1748 de 1995, modificado por el artículo 14 del Decreto 1474 de 1997 hoy recopilados en el Decreto 1833 de 2016 compilatorio de las normas del Sistema General de Pensiones, no constituye una “situación jurídica concreta...”.

Es preciso señalar que la **Emisión** del Bono Pensional Tipo “A” del señor Gutierrez Melo solo tendrá lugar en derecho, cuando la AFP Porvenir S.A., la solicite al Emisor La Nación, **autorizada** por su afiliado mediante la **aprobación** de la Liquidación Provisional que la AFP le presente, con base en la historia laboral correcta y completa, procedimiento que hasta el día (6 de octubre de 2023), no ha tenido ocurrencia.

Vale la pena precisar que el bono pensional tipo A al cual hemos hecho referencia con anterioridad, solo mantendrá su vigencia si el señor Gutierrez Melo continúa siendo afiliado del RAIS a través de la AFP Porvenir S.A., dado que, en el evento de prosperar la solicitud de nulidad de afiliación planteada en el libelo de la demanda y, por ende, se ordene el retorno del demandante al RPMPD, el bono pensional Tipo “A” desaparece por resultar éste totalmente incompatible con el Régimen pensional al cual pertenecería el señor en mención de prosperar las pretensiones planteadas por la parte actora. Lo anterior, de conformidad con lo establecido en el Artículo 1º del Decreto 1748/95², concordado con el Artículo 57 del referido Decreto, modificado por el Artículo 17 del Decreto 3798 de 2003, inciso 2º hoy recopilados en el Decreto 1833 de 2016 compilatorio de las normas del Sistema General de Pensiones, el cual señala:

“Inciso 2º del Artículo 17 del Decreto 3798 de 2003 que modificó el Artículo 57 del Decreto 1748 de 1995 modificado a su vez por el artículo 15 del Decreto 1474 de 1997,

(...) Cuando un afiliado al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, que cuenta con tiempos como servidor público, anteriores a su afiliación con el Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, decida trasladarse al Régimen de Prima Media con Prestación Definida, administrado por el Instituto de Seguros Sociales, ISS, se expedirá un bono pensional Tipo B, o se realizará el reconocimiento de la cuota parte pensional según el caso, de conformidad con lo dispuesto en el Decreto 13 de 2001, por el tiempo como servidor público comprendido hasta la afiliación al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, siendo responsabilidad de la Administradora de Fondos de Pensiones el traslado al ISS de

¹ Artículo 20. FECHA DE REFERENCIA O REDENCION -FR-. Se define como FR la fecha más tardía entre las tres siguientes:

a) La fecha en que el beneficiario del bono cumple 62 años de edad si es hombre, o 60 si es mujer.

b) 500 semanas después de FC, si a la fecha de entrada en vigencia del Sistema General de Pensiones el beneficiario del bono tenía 55 o más años de edad si es hombre, o 50 o más si es mujer.

c) La fecha en que completaría 1.000 semanas de vinculación laboral válida, suponiendo que trabajara ininterrumpidamente a partir de FC. (Destaca OBP)

² Artículo 1º. DEFINICION DE TERMINOS UTILIZADOS EN ESTE DECRETO (...)

... Tipo A (Bonos Pensionales): Designación dada a los bonos regulados por el Decreto ley 1299 de 1994 que se expiden a aquellas personas que se trasladen al régimen de Ahorro Individual con Solidaridad.

Tipo B (Bonos Pensionales): Designación dada a los regulados por el Decreto ley 1314 de 1994 que se expiden a servidores públicos que se trasladen al ISS en o después de la fecha de entrada en vigencia del Sistema General de Pensiones.

Continuación oficio

los recursos abonados en la cuenta de ahorro individual y de la historia laboral del afiliado mes a mes, durante el tiempo en que estuvo afiliado al Régimen de Ahorro Individual. Si eventualmente se hubiere emitido un bono tipo a, este se anulará. (...)” (destaca OBP)

En el evento de darse la situación planteada en el párrafo anterior (nulidad de la afiliación y retorno al RPMPD), será Colpensiones, la entidad competente para determinar la prestación (pensión o indemnización sustitutiva) a la cual podría acceder el señor Gutierrez Melo. Si una vez efectuado el estudio de la solicitud por parte de la entidad correspondiente, se determina que la prestación a reconocer al demandante es la pensión de vejez, será la Administradora encargada del estudio de la reclamación, quien determine si para la financiación de dicha prestación requiere o no de Bono Pensional (Tipo B o T nunca Tipo “A”) y en caso afirmativo, la entidad lo solicitará al emisor una vez haya efectuado el reconocimiento de la pensión, no antes.

Las precisiones anteriores se realizan para dejar claramente establecido que en el evento de ordenarse el traslado o retorno del demandante al RPMPD, la señora Juez no puede ordenar en su providencia el traslado de un bono pensional Tipo “A” a Colpensiones y mucho menos, la emisión y pago de un Bono Pensional Tipo B o T según sea el caso, hasta tanto la entidad a quien le corresponda efectuar el estudio de la reclamación pensional, establezca que el señor Gutierrez Melo tiene derecho a pensión y que ésta se debe financiar con Bono Pensional (Tipo B o T). (Artículo 7º Decreto 1314 de 1994 hoy recopilado en el Decreto 1833 de 2016 compilatorio de las normas del Sistema General de Pensiones)³.

En el hipotético caso de que se acceda a la solicitud de “nulidad” de la afiliación al RAIS que persigue la parte actora y en el evento que ésta insista en el traslado del RAIS al RPMPD administrado por Colpensiones, esta oficina debe ser enfática en señalar que no es de su competencia el verificar el cumplimiento por parte del señor Gutierrez Melo de los requisitos exigidos por la normatividad vigente a efectos de establecer la viabilidad de dicho traslado, dado que ello, es una facultad única y exclusiva de las Administradoras del Sistema General de Pensiones, en este caso, de Colpensiones y la AFP Porvenir S.A., por ser éstas quienes cuentan con la historia laboral de sus afiliados.

4. PRECISIONES SOBRE LA PÉRDIDA Y RECUPERACIÓN DEL RÉGIMEN DE TRANSICIÓN

Según el archivo actualizado enviado por Asofondos a esta Oficina, el señor Gutierrez Melo se encuentra afiliado válidamente al RAIS administrado por la AFP Porvenir S.A. Así las cosas, esta Oficina debe subrayar que el Régimen de Transición solo aplica para personas que están afiliadas al ISS (Hoy Colpensiones) o a cualquiera Administradora del RPM.

El Régimen de Transición no aplica para quienes como en el caso del señor Gutierrez Melo, se trasladaron al RAIS desde el 14 de septiembre de 1998, permaneciendo desde esa fecha y hasta el día de hoy en dicho Régimen.

En consecuencia, como el señor William German Gutierrez Melo se trasladó al Régimen de Ahorro Individual RAIS, el demandante “en principio”, perdió su Transición, si es que a ella tenía derecho. (Art. 36 Ley 100/93). Ahora bien, en el caso hipotético que el señor William German Gutierrez Melo estuviera afiliado a Colpensiones, se debería considerar que el Artículo 36 de la Ley 100 de 1993, precisa lo siguiente: “35 o más años de edad si son mujeres o 40 o más años de edad si son hombres, o 15 o más años de servicios cotizados”.

Ambas condiciones en esa norma son disyuntivas, o la una o la otra.

Como el señor Gutierrez Melo nació el 23 de noviembre de 1966 (Según la información consignada por la AFP Porvenir S.A., en la liquidación provisional de fecha 2 de octubre de 2023), al 1º de abril de 1994 contaba con 27 años cumplidos y por lo tanto en su caso, no estaría cobijado por el régimen de transición (por edad)⁴, por cuanto no cumple con este requisito.

³ “ARTICULO 7o. REDENCION DE LOS BONOS PENSIONALES. Los bonos pensionales de que trata este decreto se redimirán cuando el afiliado se pensione en el Instituto de Seguros Sociales por vejez o invalidez o cuando se cause la pensión de supervivencia... (Destaca OBP).

⁴ “ARTICULO 36. Régimen de Transición. La edad para acceder a la pensión de vejez. continuará en cincuenta y cinco (55) años para las mujeres y sesenta (60) para los hombres, hasta el año 2014, fecha en la cual la edad se incrementará en 2 años, es decir, será de 57 años para las mujeres y 62 para los hombres.

La edad para acceder a la pensión de vejez, el tiempo de servicio o el número de semanas cotizadas, y el monto de la pensión de vejez de las personas que al momento de entrar en vigencia el Sistema tengan 35 o más años de edad si son mujeres o 40 o más años de edad si son hombres, o 15 o más años de servicios cotizados, será la establecida en el régimen anterior al cual se encuentren afiliados.

Continuación oficio

El señor Gutierrez Melo pretende que se declare la nulidad de la afiliación al RAIS y con ello que se ordene su retorno a Colpensiones, esta oficina considera oportuno señalar al Despacho que de conformidad con lo establecido en el Artículo 12 del Decreto 3995 de 2008 hoy recopilado en el Decreto 1833 de 2016 compilatorio de las normas del Sistema General de Pensiones y las sentencias de unificación SU-062/10, SU130/13 y SU856/13 proferidas por la Honorable Corte Constitucional, el demandante debe cumplir con el requisito de haber cotizado 15 años al 1° de abril de 1994. La norma en comento, en su tenor literal establece:

“Artículo 12 del Decreto 3995 de 2008. Traslado de personas con menos de 10 años para cumplir la edad para tener derecho a pensión. Las personas vinculadas al RAIS a las que les falten menos de 10 años para cumplir la edad para la pensión de vejez del Régimen de Prima Media, podrán trasladarse a este únicamente si teniendo en cuenta lo establecido por las Sentencias C-789 de 2002 y la C-1024 de 2004, recuperan el régimen de transición”.

A su turno, la sentencia de unificación SU-062 de fecha 3 de febrero de 2010 proferida por la Honorable Corte Constitucional, ratificada por dicha corporación en sentencias SU-130 del 13 de marzo de 2013 y SU-856 del 27 de noviembre del 2013, señalan como requisitos exigibles para considerar viable el traslado de personas del RAIS a Colpensiones y a quienes les falten menos de diez (10) años para cumplir la edad de pensión (caso concreto del señor Gutierrez Melo), los siguientes:

- (i) Tener, A 1 de abril de 1994, 15 años de servicios cotizados.
- (ii) Trasladar al régimen de prima media todo el ahorro que hayan efectuado en el régimen de ahorro individual
- (iii) Que el ahorro hecho en el régimen de ahorro individual no sea inferior al monto total del aporte legal correspondiente en caso que hubieren permanecido en el régimen de prima media.

Se puede concluir que el señor Gutierrez Melo hoy no está en el Régimen de Transición porque está afiliado al RAIS y si se trasladara a Colpensiones, para recuperarlo (si es que a él tenía derecho) debe probar que cumple con las **750 semanas (15 años)** exigidas al 1 de abril de 1994.

4.1 TRASLADO DE APORTES DEL RAIS A COLPENSIONES

Si se ordenara el traslado a Colpensiones del señor Gutierrez Melo porque se demuestra que cumple con el requisito de haber cotizado **750 semanas al 1 de abril de 1994**, entonces la AFP Porvenir S.A., además de

Las demás condiciones y requisitos aplicables a estas personas para acceder a la pensión de vejez, se regirán por las disposiciones contenidas en la presente Ley.

El ingreso base para liquidar la pensión de vejez de las personas referidas en el inciso anterior que les faltare menos de diez (10) años para adquirir el derecho, será el promedio de lo devengado en el tiempo que les hiciere falta para ello, o el cotizado durante todo el tiempo si éste fuere superior, actualizado anualmente con base en la variación del índice de precios al consumidor, según certificación que expida el DANE. “Sin embargo, cuando el tiempo que les hiciere falta fuere igual o inferior a dos (2) años a la entrada en vigencia de la presente Ley, el ingreso base para liquidar la pensión será el promedio de lo devengado en los dos (2) últimos años, para los trabajadores del sector privado y de un (1) año para los servidores públicos.

Lo dispuesto en el presente artículo para las personas que al momento de entrar en vigencia el régimen tengan treinta y cinco (35) o más años de edad si son mujeres o cuarenta (40) o más años de edad si son hombres, **no será aplicable cuando estas personas voluntariamente se acojan al régimen de ahorro individual con solidaridad**, caso en el cual se sujetarán a todas las condiciones previstas para dicho régimen. Tampoco será aplicable para quienes habiendo escogido el régimen de ahorro individual con solidaridad decidan cambiarse al de prima media con prestación definida. **(Destaca OBP).**

Quienes a la fecha de vigencia de la presente Ley hubiesen cumplido los requisitos para acceder a la pensión de Jubilación o de vejez conforme a normas favorables anteriores, aun cuando no se hubiese efectuado el reconocimiento, tendrán derecho en desarrollo de los derechos adquiridos, a que se les reconozca y liquide la pensión en las condiciones de favorabilidad vigentes al momento en que cumplieron tales requisitos.

PARAGRAFO. Para efectos del reconocimiento de la pensión de vejez de que trata el inciso primero (1°.) del presente artículo se tendrá en cuenta la suma de las semanas cotizadas con anterioridad a la vigencia de la presente Ley, al Instituto de Seguros Sociales, a las cajas, fondos o entidades de seguridad social del sector público o privado, o el tiempo de servicio como servidores públicos cualquiera sea el número de semanas cotizadas o tiempo de servicio.”

Continuación oficio

verificar el cumplimiento de dicha condición, debe trasladar las cotizaciones a Colpensiones. **Este traslado de cotizaciones no se efectúa mediante bono pensional.**⁵ (Inciso 2° del Artículo 17 del Decreto 3798 de 2003, concordado con el Artículo 2° del Decreto 2527 de 2000 hoy recopilados en el Decreto 1833 de 2016 compilatorio de las normas del Sistema General de Pensiones, y con el Inciso 4, del Artículo 17 de la Ley 549 de 1999).

Por otra parte, es importante recalcar que quienes establecen si una persona interesada en trasladarse del RAIS al RPMPD administrado por Colpensiones, cumple con los requisitos legales y jurisprudenciales, son precisamente Colpensiones y el Fondo Privado de Pensiones al cual la persona se encuentra afiliada, que para el presente caso es la AFP Porvenir S.A., dado que, tal y como se indicó anteriormente, esta oficina **no es competente** para definir esta clase de conflictos.

5. EXCEPCIONES PREVIAS

5.1 FALTA DE LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR PASIVA

Las funciones legales del Ministerio de Hacienda y Crédito Público han sido señaladas en el Decreto 4712 de 2008, hoy recopilado en el Decreto 1068 de 2015. La citada norma dispone que el Ministerio de Hacienda y Crédito Público tiene como objetivo la definición, formulación y ejecución de la política económica del país, de los planes generales, programas y proyectos relacionados con esta, así como la preparación de las leyes, la preparación de los decretos y la regulación, en materia fiscal, tributaria, aduanera, de crédito público, presupuestal, de tesorería, cooperativa, financiera, cambiaria, monetaria y crediticia, sin perjuicio de las atribuciones conferidas a la Junta Directiva del Banco de la República, y las que ejerza, a través de organismos adscritos o vinculados, para el ejercicio de las actividades que correspondan a la intervención del Estado en las actividades financiera, bursátil, aseguradora y cualquiera otra relacionada con el manejo, aprovechamiento e inversión de los recursos del ahorro público y el tesoro nacional, de conformidad con la Constitución Política y la ley.

En concordancia con lo anterior, la legitimación en la causa se ha diferenciado entre la legitimación en la causa de hecho y la legitimación en la causa material, la primera de ellas se presenta por la vinculación que hace el demandante al demandado por atribuirle una conducta y la segunda se presenta cuando se da una conexión entre las partes y los hechos que dieron origen al litigio, es decir, para quienes participaron realmente en la causa que dio origen a la formulación de la demanda. Lo anterior, de conformidad con la jurisprudencia del H. Consejo de Estado que, al respecto, ha señalado⁶:

⁵ "Inciso 2° del Artículo 17 del Decreto 3798 de 2003 que modificó el Artículo 57 del Decreto 1748 de 1995 modificado a su vez por el artículo 15 del Decreto 1474 de 1997,

(...) Cuando un afiliado al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, que cuenta con tiempos como servidor público, anteriores a su afiliación con el Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, decida trasladarse al Régimen de Prima Media con Prestación Definida, administrado por el Instituto de Seguros Sociales, ISS, se expedirá un bono pensional Tipo B, o se realizará el reconocimiento de la cuota parte pensional según el caso, de conformidad con lo dispuesto en el Decreto 13 de 2001, por el tiempo como servidor público comprendido hasta la afiliación al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, siendo responsabilidad de la Administradora de Fondos de Pensiones el traslado al ISS de los recursos abonados en la cuenta de ahorro individual y de la historia laboral del afiliado mes a mes, durante el tiempo en que estuvo afiliado al Régimen de Ahorro Individual. **Si eventualmente se hubiere emitido un bono tipo A, este se anulará.** (...)"

"Artículo 2° del Decreto 2527 de 2000. Solicitud de traslado de cotizaciones e información. De conformidad con el artículo 17 de la Ley 549 de 1999 todos los tiempos laborados o cotizados en el sector público y los cotizados al ISS serán utilizados para financiar la pensión. Cuando algún tiempo no se tome en cuenta para el reconocimiento de la pensión, y por ello no se incluya en el cálculo del bono pensional o no proceda la expedición de bono o cuota parte, la Caja, Fondo o entidad pública que deba hacer el reconocimiento de la pensión, según el artículo anterior, solicitará a las administradoras o entidades de los tiempos cotizados o servidos que no se tienen en cuenta para el reconocimiento de la pensión, el traslado del valor de las cotizaciones para la pensión de vejez y de la información que posea(n) sobre el trabajador, incluyendo su historial laboral. Dicho traslado se deberá efectuar dentro de los dos (2) meses siguientes al recibo de la solicitud."

"Inciso 4, del Artículo 17 de la Ley 549 de 1999. Sin perjuicio de los requisitos para acceder a la pensión en el régimen de transición, todos los tiempos laborados o cotizados en el sector público y los cotizados al ISS serán utilizados para financiar la pensión. Cuando algún tiempo no se incluya para el reconocimiento de la pensión y por ello no se incluya en el cálculo del bono pensional o no proceda la expedición de bono, se entregará a quien reconozca la pensión, por parte de la entidad que recibió las cotizaciones o aquella en la cual prestó servicios sin aportes, el valor equivalente a las cotizaciones para pensión de vejez que efectuó o hubiere efectuado al Régimen de Invalidez, Vejez y Muerte del ISS, actualizados con el DTF pensional (...)"

⁶ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, Consejero Ponente: Mauricio Fajardo Gómez, sentencia del 04 de febrero de 2010, exp: radicado: 70001 2331000 1995 05072 01 (17720)

Continuación oficio

“Dentro del concepto de legitimación en la causa, se vislumbra la legitimación de hecho, originada en la simple alegación de esa calidad en la demanda, como lo prevé el artículo 86 del C. C. A., al señalar “la persona interesada podrá”, siendo entonces ese interés mínimo, suficiente para accionar y para proponerlo en la instancia procesal de inicio del juicio. Por su parte, la legitimación material se concreta en el evento en que se pruebe realmente la calidad alegada para obtener una sentencia favorable a las pretensiones de la demanda.” (Subrayado nuestro)

Un concepto más reciente ha establecido que:

(...) se refiere a la relación procesal que se establece entre el demandante y el demandado por intermedio de la pretensión procesal, es decir, se trata de una relación jurídica nacida de la atribución de una conducta en la demanda y de la notificación del libelo inicial al demandado, de manera que quien cita a otro y le endilga la conducta, actuación u omisión que dan lugar a que se incoe la acción, está legitimado de hecho por activa y aquél a quien se cita y se le atribuye la referida acción u omisión, resulta legitimado de hecho y por pasiva, después de la notificación del auto admisorio de la demanda (...) la legitimación material en la causa, supone la conexión entre las partes y los hechos constitutivos del litigio, ora porque resultaron perjudicadas, ora porque dieron lugar a la producción del daño (...)”⁷

Pues bien, en el presente asunto se configura la falta de legitimación material en la causa por pasiva, toda vez que, de conformidad con lo expuesto en el acápite de razones y fundamentos de defensa, el Ministerio de Hacienda y Crédito Público no es la entidad llamada a discutir la viabilidad de los fundamentos y pretensiones de la demanda.

Señora Juez, de manera atenta me permito solicitar se sirva declarar como probada la excepción que antecede, además de cualquier otra que resulte acreditada en el proceso y que por ello deba ser acogida de oficio. Por lo anterior, respetuosamente declarar como probada la excepción previa de falta de legitimación material en la causa por pasiva, de conformidad con el numeral 6 del artículo 180 del CPACA.

6. EXCEPCIONES DE MERITO

6.1 INEXISTENCIA DE LA OBLIGACIÓN

Se propone esta excepción, teniendo en cuenta que la demandante pretende el retorno al RPMPD y el pago de derechos pensionales ocasionados por el traslado de régimen pensional y respecto de éstos, el Ministerio de Hacienda y Crédito Público no tiene obligación alguna, por cuanto no cumple funciones de administradora del Sistema General de Pensiones creado por la Ley 100 de 1993 y en consecuencia, no se encuentra facultada para decidir sobre solicitudes de reconocimientos y pago de derechos pensionales de sus afiliados, ni es competente para determinar la afiliación y/o traslado de las personas entre los regímenes pensionales.

6.2 BUENA FE

Me opongo a cualquier condena en contra del Ministerio de Hacienda y Crédito Público en razón a que ella ha actuado siempre de buena fe, ha sido respetuosa de la legislación existente en lo que es materia de su competencia, aplicando a cada caso en particular lo que el ordenamiento jurídico establece para atender las solicitudes que presentan las administradoras de pensiones en nombre de sus afiliados.

6.3 EXCEPCIÓN GENERICA

Propongo la excepción genérica, que según el artículo 282 del Código General del Proceso, se refiere a cualquier hecho exceptivo que resultare probado en el curso del proceso o a cualquier otra circunstancia en virtud de las cuales la ley considera que la obligación de mi representado no existió o la declara extinguida, o bien que no se pueda proferir la decisión de fondo.

⁷ Consejo de Estado, sentencias de 11 de noviembre de 2009, Exp. 18163; 4 de febrero de 2010, Exp.17720

Continuación oficio

7. PETICIONES

Con fundamento en los hechos expuestos, sírvase señora Juez declarar prósperas las excepciones propuestas y en cualquier caso NEGAR las pretensiones formuladas por improcedentes.

8. PRUEBAS

8.1 DOCUMENTALES

1. Print de pantalla del sistema interactivo de la OBP en donde se evidencia la Administradora de Pensiones a la cual se encuentra actualmente afiliado el señor William German Gutierrez Melo.
2. Copia de la liquidación provisional del bono pensional del señor Gutierrez Melo de fecha 2 de octubre de 2023.
3. Print de pantalla del sistema interactivo de la OBP en donde se evidencia el estado actual en que se encuentra el trámite de bono pensional del señor William German Gutierrez Melo.
4. Copia del resumen de la historia laboral del señor William German Gutierrez Melo.

9. ANEXOS

- Poder para actuar
- Resolución No. No. 0849 de 19 de abril de 2021.
- Las relacionadas en el acápite de pruebas

10. NOTIFICACIONES

Recibo notificaciones en la secretaria de su Honorable despacho, o en el Ministerio de Hacienda y Crédito Público. Carrera 8 No 6C -38 2º piso de Bogotá D.C. Buzón: notificacionesjudiciales@minhacienda.gov.co y a Franky.pinilla@minhacienda.gov.co teléfono 3183973784.

Atentamente,



FRANKY STEVAN PINILLA CÓRDOBA

C.C. 1.016008422 de Bogotá

T.P. 335.764 del C.S. de la J.

Firmado digitalmente por: FRANKY STEVAN PINILLA CORDOBA


Firmado digitalmente por: MINISTERIO DE HACIENDA Y CREDITO PUBLICO

Ministerio de Hacienda y Crédito Público: Radicado de salida 2-2023-054318

relacionciudadano@minhacienda.gov.co <relacionciudadano@minhacienda.gov.co>

Jue 12/10/2023 16:47

Para: Juzgado 45 Laboral - Bogotá - Bogotá D.C. <jlato45@cendoj.ramajudicial.gov.co>

 1 archivos adjuntos (395 KB)

Registro_2-2023-054318.pdf;

Ministerio de Hacienda y Crédito Público

Respetado (a) ciudadano (a): Adjunto encontrará oficio relacionado con la siguiente información:

Número de expediente:

45501/2023/OFI

Asunto del radicado:

COMUNICACION OFICIAL SOLICITUD TRASLADO NOTIFICACION AUTO ADMISORIO AUTO VINCULACIÓN PROCESO ORDINARIO LABORAL NUMERO 110013105045 2023 00562 00 DEMANDANTE WILLIAM GERMÁN GUTIERREZ MELO DEMANDADO COLPENSIONES Y OTRO REMITE JUZGADO CUARENTA Y CINCO LABORAL DEL CIRCUITO DE BOGOTA D C

Fecha de creación:

12/10/2023 16:47:20

Nombre del trámite asociado al radicado:

-

Fecha de radicado:

12/10/2023

Número de radicado:

2-2023-054318

Atentamente,

Ministerio de Hacienda y Crédito Público**NIT: 899.999.090-2**

Carrera 8 No. 6C-38
111711 BOGOTÁ (CUNDINAMARCA)
Telf.: (+57 1) 3811700
E-mail: relacionciudadano@minhacienda.gov.co

El contenido de este mensaje y sus anexos son propiedad del Ministerio de Hacienda y Crédito Público; son únicamente para el uso del destinatario y pueden contener información de uso privilegiado o confidencial que no es de carácter público. Si usted no es el destinatario intencional, se le informa que cualquier uso, difusión, distribución o copiado de esta comunicación está terminantemente prohibido. Cualquier revisión, retransmisión, diseminación o uso del mismo, así como cualquier acción que se tome respecto a la información contenida, por personas o entidades diferentes al propósito original de la misma, es ilegal.

The content of this message, and of any files attached to it, is the property of the Ministry of Finance and Public Credit of the Republic of Colombia. It is intended for the exclusive use of the message's addressee, and it may include privileged or confidential information, which is not public. If you are not the intended recipient of this communication, please be aware that any use, forwarding, distribution or copy of it is completely forbidden. Consequently, any inspection, retransmission, dissemination or employ of this message, or any other action relative to the information it contains, performed by individuals or entities foreign to the message's original purpose, will be deemed as illegal.

Relacion Ciudadano
relacionciudadano@minhacienda.gov.co
Conmutador (57) 601 3811700 Extensión:
Carrera 8 No. 6 C 38 - Código Postal 111711
Bogotá D.C. Colombia
www.minhacienda.gov.co