

Bogotá, D.C., 29 de septiembre de 2017

2017_ 10515241

PARA: LUIS FERNANDO UCRÓS VELÁSQUEZ
Vicepresidente de Operaciones del Régimen de Prima Media (A)

DE: DIEGO ALEJANDRO URREGO ESCOBAR
Jefe de la Oficina Asesora de Asuntos Legales (A)

**ASUNTOS: Aplicación del párrafo 2 del artículo 1 de la Ley 860 de 2003 y
cálculo actuarial en pensiones de invalidez y sobrevivientes**

TITULO I.

PARÁGRAFO 2 DEL ARTÍCULO 1 DE LA LEY 860 DE 2003

Problema jurídico

¿Cómo aplica el párrafo 2 del artículo 1 de la Ley 860 de 2003 frente a los afiliados que por efectos de la transición tienen derecho a causar la pensión de vejez de conformidad con el Decreto 758 de 1990?

Consideraciones

Para la Sala Laboral del la Corte Suprema de Justicia, la pensión de vejez a que alude el párrafo 2 del artículo 1 de la Ley 860 de 2003 es la correspondiente al Régimen de Prima Media con Prestación Definida, consagrada en el Capítulo II del Título II de la Ley 100 de 1993, “y no a la que antes de la promulgación de esa ley administraba el Instituto de Seguros Sociales (...)”¹. Lo anterior es profundamente relevante, pues con esta explicación queda claro que la pensión de vejez que se indica en el citado párrafo se gobierna por la Ley General de Pensiones, específicamente por los criterios plasmados en el artículo 9 de la Ley 797 de 2003.

Sin embargo, ha dicho también esa Corporación² que, cuando se es beneficiario del régimen de transición consagrado en el Decreto 758 de 1990, el 75% a que refiere la norma, debe calcularse no con fundamento en la Ley 100, sino con base en el artículo 12 del Acuerdo 049 de 1990. En consecuencia, las personas amparadas por la transición del ISS podrán³ hacerse a la pensión de invalidez con sujeción el par. 2 del

¹ Corte Suprema de Justicia, Sala Laboral, Sentencia de 12 de marzo de 2014, rad. 48578.

² ibidem.

³ Esta posibilidad se activa cuando cumple con los presupuestos de la regla con la regla general, porque en caso contrario, la constatación deberá realizarse con sujeción al artículo 9º de la Ley 797 de 2003.

art. 1 ibídem, si a la fecha de estructuración demuestran haber abonado al sistema un mínimo de 750 semanas de cotización.

Dicho esto, se tiene que del párrafo sub examine emanar dos reglas: una general, que hace un reenvío al artículo 9 de la Ley 797 de 2003; y otra excepcional, reservada para los beneficiarios de la transición del ISS, respecto de quienes el computo del 75% a que refiere la norma se realiza sobre un total de 1000 semanas. Es menester, de otra parte, destacar que en cualquiera de estos dos eventos la pensión se causa con 25 semanas cotizadas en los tres años previos a la fecha de estructuración de la invalidez.

Por último, vale la pena precisar lo siguiente: para que el párrafo par. 2 del art. 1 de la Ley 860 de 2003 obre respecto de los beneficiarios del D. 758 de 1990 es indispensable, como ya se indicó (i) que el 75% de las semanas (750) esté acreditado a la fecha de la estructuración de la invalidez, (ii) pero también que para ese momento se conserve la posibilidad de adquirir el derecho a la pensión de vejez en transición. De modo que si por alguna circunstancia la transición se ha perdido⁴, la solicitud de pensión no podrá resolverse con sujeción a la regla exceptiva.

Ahora bien, cuando la decisión se rige por el mandato general de interpretación, el 75% debe, igualmente, estar acreditado a la fecha de la estructuración de la invalidez, con la aclaración de que el número de semanas variará en función del año en que sobreviene la estructuración. Así, por ejemplo, si la invalidez se consolidó en 2017, la aplicación la del párrafo exigirá un mínimo de 975 semanas, mientras que si ocurrió en 2011 solamente se requerirán 900. Para mayor claridad, a continuación se plasma un cuadro ilustrativo, que resume lo esbozado en el presente apartado:

AÑO	NÚMERO MÍNIMO DE SEMANAS PENSIÓN DE VEJEZ	75% NECESARIO PARA LA APLICACIÓN DEL PAR. 2 DEL ART. 1 DE LA L. 860 DE 2003.
2003-2004	1000	750
2005	1050	787,5
2006	1075	806,25
2007	1100	825
2008	1125	843,75
2009	1150	862,5
2010	1175	881,25
2011	1200	900
2012	1225	918,75
2013	1250	937,5
2014	1275	956,25

⁴ Por ejemplo, por traslado al Régimen de Ahorro Individual con Solidaridad, o porque a la entrada del A.L 01 de 2005 no se tenían 750 semanas y la invalidez se estructura con posterioridad a 31 julio de 2010. Para mayor información en cuanto a la perdida y recuperación del Régimen de Transición, remitirse a la Circulares 8 de 2014 y 01 de 2012.

2015	1300	975
2016	1300	975
2017	1300	975

TITULO II.

CÁLCULO ACTUARIAL EN PESIÓN DE INVALIDEZ Y SOBREVIVIENTES

Problema jurídico

¿Procede la liquidación y cobro de cálculo actuarial por omisión de afiliación para el riesgo de invalidez o muerte?

Consideraciones y conclusión

En vista de que este tema ya fue objeto de estudio a través de concepto BZ_2015_4957195, y como quiera que los criterios allí plasmados guardan armonía con el precedente erigido por la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia⁵, simplemente se reiterará que en tratándose de pensión de invalidez y sobrevivientes la convalidación de tiempos vía calculo actuarial solo resulta admisible, si dicho procedimiento se realiza en su integridad antes de que se produzca el riesgo que da origen a la prestación.

En los anteriores términos queda rendido el concepto solicitado.

Cordialmente,



DIEGO ALEJANDRO URREGO ESCOBAR
Jefe de la Oficina Asesora de Asuntos Legales (A)

Proyectó: Álvaro Iván Moreno Sierra – Oficina Asesora de Asuntos Legales
DOC_00027

5 Corte Suprema de Justicia, Sala Laboral, Sentencia de 22 de marzo de 2017, rad. 49638.