

**ÓSCAR JOSÉ DUEÑAS RUIZ**  
*Máster en Seguridad Social y Máster en Servicios Sociales de la OISS  
y de la Universidad de Alcalá de Henares,  
Profesor de la Materia en Postgrados Universitarios  
ex Magistrado Auxiliar de la Corte Constitucional*

# **LAS PENSIONES**

**TEORÍA, NORMAS Y JURISPRUDENCIA**

**DECRETO 1833 DE 2016**

**CORREGIDA, ADICIONADA Y ACTUALIZADA**

**SEXTA EDICIÓN**



**LIBRERÍA EDICIONES DEL PROFESIONAL LTDA.**

## ÍNDICE GENERAL

### TEMA PRELIMINAR DIGNIDAD DEL PENSIONADO

1.	LA DIGNIDAD COMO PRINCIPIO, DERECHO Y VALOR .....	1
1.1.	La cultura del precedente jurisprudencial no puede ir en contravía de la dignidad humana .....	3
1.1.1.	Activismo judicial y poder vinculante de la jurisprudencia ..	3
1.2.	Una codificación pensional no debe desprestigiar la dignidad del jubilado ..	6
2.	DIGNIDAD Y DEMOCRACIA .....	9
3.	RESPECTO A LOS JUBILADOS .....	10

### TEMA I EVOLUCIÓN DE LA SEGURIDAD SOCIAL EN EUROPA

1.	ANTECEDENTES REMOTOS DE LA SEGURIDAD SOCIAL EN EUROPA .....	13
2.	MODELO CONTRIBUTIVO DE BISMARCK, TAMBIÉN LLAMADO DE LOS SEGUROS SOCIALES .....	13
3.	RAZÓN ESTRATÉGICA PARA EL PLANTEAMIENTO DE BISMARCK .....	14
4.	OTRAS RAZONES HISTÓRICAS PARA EL APARECIMIENTO DE LOS SEGUROS SOCIALES .....	14
5.	CONTRADICTORES EN ALEMANIA AL PROGRAMA DE BISMARCK .....	15
5.1.	La Constitución de Weimar y las crisis de 1929 y 2008 .....	16
6.	PROYECCIÓN DEL MODELO BISMARCKIANO .....	17
7.	SISTEMA UNIVERSALISTA O DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	18
8.	EL ASCENSO DEL SEGURO SOCIAL A LA SEGURIDAD SOCIAL .....	19
9.	PROTECCIÓN SOCIAL EN LA UNIÓN EUROPEA .....	20
10.	DETERMINACIONES DEL CONSEJO DE EUROPA RESPECTO A LA SEGURIDAD SOCIAL (CONVENIOS) .....	21
11.	REGLAMENTOS DE LA COMUNIDAD EUROPEA .....	21
12.	LA CARTA DE NIZA Y EL TRATADO DE LISBOA .....	21
13.	EL RECORTE DE LOS DERECHOS (LA TROIKA TRASLADADA A COLOMBIA) .....	23

### TEMA II LA PROTECCIÓN SOCIAL EN LA AMÉRICA INDIA

1.	LA SOLIDARIDAD PREHISPÁNICA O YANAPARINA DE LOS ABORÍGENES AMERINDIOS .....	25
----	---	----

2.	LOS DEFENSORES DE DERECHOS HUMANOS FRENTE A LOS ATROPELLOS DE LOS CONQUISTADORES .....	26
2.1.	Las obras pías, la política implícita y los curanderos .....	28
2.2.	La esclavitud de los negros .....	28
3.	LAS CAJAS DE CENSOS Y BIENES DE COMUNIDADES EN LOS RESGUARDOS INDÍGENAS .....	29
4.	LOS HOSPITALES-PUEBLOS, EXPRESIÓN SUI GENERIS DE ASISTENCIA SOCIAL ..	30
5.	LA INDEPENDENCIA CRIOLLA Y EL FIN DE LAS INSTITUCIONES HISPÁNICAS ....	31
6.	DEL INDIGENISMO A LA ACTUAL SEGURIDAD SOCIAL DE LAS COMUNIDADES INDÍGENAS .....	33
6.1.	Convenio 169 de la OIT .....	34

### TEMA III INTERNACIONALIZACIÓN DE LA SEGURIDAD SOCIAL

1.	ÁMBITO INTERNACIONAL DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	37
2.	BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD .....	39
2.1.	Control de convencionalidad .....	40
3.	MANDATO INTERPRETATIVO .....	41
4.	CONVENIO MULTILATERAL IBEROAMERICANO DE SEGURIDAD SOCIAL	42
4.1.	Texto del Convenio .....	43
4.2.	Acuerdo de aplicación del Convenio .....	58
4.3.	Trascendencia teórica y práctica del Convenio Multilateral Iberoamericano de Seguridad Social y Convenios bilaterales y multilaterales de la región .....	73
4.3.1.	Convenios vigentes en Iberoamérica .....	73
4.3.2.	Colombia y el Pacto Andino con España .....	80
4.3.3.	Otro ejemplo de Colombia y Uruguay y el reconocimiento del “derecho de opción” .....	81
4.3.4.	Colombia y Chile. La “exportación de pensiones” .....	82
5.	LOS INMIGRANTES .....	83
5.1.	Pago de pensiones en el extranjero .....	84
6.	CONVENIOS Y RECOMENDACIONES DE LA OIT EN SEGURIDAD SOCIAL	84
6.1.	Convenios 102 y 128, Recomendación 131 e Informe III Parte 4B) ..	86
6.2.	Fuerza vinculante de las Recomendaciones .....	92
6.3.	Recomendación 111, Convenio 111 y su proyección en los derechos de los pensionados (igualdad de trato).....	94
6.4.	Valor de los pronunciamientos de la OIT .....	96
7.	LA OISS .....	97
8.	NORMAS EN LA CONVENCION AMERICANA .....	98
8.1.	Procedencia y medidas cautelares en la CIDH .....	100
9.	DIDH .....	100

**TEMA IV**  
**CONSTITUCIONALIZACIÓN DE LA SEGURIDAD SOCIAL**

1.	LA SEGURIDAD SOCIAL EN LAS DISCUSIONES DE LA ASAMBLEA CONSTITUYENTE	103
2.	NORMAS DE LA CONSTITUCIÓN DE 1991 SOBRE SEGURIDAD SOCIAL .....	105
2.1.	La Seguridad Social como derecho constitucional .....	108
2.2.	Derecho a la salud.....	111
2.3.	Derechos de los niños .....	111
2.4.	Derecho a mejor calidad de vida .....	112
2.5.	Derecho al trabajo .....	112
2.6.	Cláusula del Estado Social de Derecho .....	112
3.	DEBE MANTENERSE LA ESENCIA DEL ESTADO SOCIAL DE DERECHO .....	112
4.	ALGUNOS FALLOS PROVENIENTES DE LA ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD, RESPECTO A LA LEY 100 DE 1993 .....	113
4.1.	Sentencia C-408 de 1994 (discutible teoría genética de los derechos)	113
4.2.	Enumeración de algunos fallos de exequibilidad .....	114
4.3.	Otras sentencias sobre la Ley 100 de 1993 .....	117
4.4.	Algunas inexecutableidades o constitucionalidades condicionadas	121
4.5.	Algunas sentencias sobre la Ley 797 de 2003 .....	123
5.	ALGUNAS SENTENCIAS DE TUTELA IMPORTANTES .....	128
6.	SENTENCIA PARADIGMÁTICA EN TUTELA: T-752 DE 2008 .....	128
6.1.	Afirma que la pensión es un derecho fundamental per se .....	129
6.2.	Acude a las Observaciones del Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales dándoles la categoría de estándar .....	129
6.3.	Ubica las Observaciones del CDESC dentro del parámetro interpretativo del artículo 93 de la C.P. como se indicó anteriormente y de ahí deduce que es derecho fundamental .....	129
6.4.	Especial protección para la población vulnerable .....	130
6.5.	Favorabilidad y progresividad .....	131
6.6.	Rechazo a la regresividad .....	131
7.	SENTENCIA PARADIGMÁTICA EN CONSTITUCIONALIDAD: C-314 DE 2004 .....	132
7.1.	Parte resolutive (lo que la Corte realmente determinó) .....	132
7.2.	Razón de ser de la parte resolutive (proyección de derechos adquiridos cobijando a quienes fueron trabajadores oficiales y pasaron a ser empleados públicos) .....	133
7.3.	Razón de ser de la parte resolutive (garantía constitucional de los derechos adquiridos) .....	134
7.4.	Razón de ser de la parte resolutive (confianza legítima respecto a un régimen jurídico y previsión de protección) .....	135
7.5.	Razón de ser de la parte resolutive (como hay diversos derechos adquiridos, en cabeza de la misma persona, no se pueden proteger unos y dejar de lado otros) .....	135

7.6. Razón de ser de la parte resolutive (en materia pensional, además de la pensión causada están los derechos adquiridos mediante cláusulas convencionales) .....	136
7.7. Corolario de lo anterior, la misma Corte Constitucional ha protegido, mediante tutela, los derechos provenientes de una convención colectiva pese a que por norma los trabajadores oficiales pasan a ser empleados públicos .....	136
7.8. Argumentación y precedente jurisprudencial adicional, aplicación de cláusulas convencionales, según la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia, 29 de noviembre de 2011 .....	136
8. INVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL .....	137
9. SENTENCIA PARADIGMÁTICA DEL CONSEJO DE ESTADO .....	140
A. Reconocimiento de que la Sentencia C-258 de 2013 de la Corte Constitucional incurrió en antinomia y fórmula que se plantea para superarla .....	140
B. Ley 33 de 1985, como referente .....	141
C. Dualidad de regímenes .....	141
D. Ley 4ª de 1992 .....	142
E. Sostenibilidad financiera, cotizaciones y liquidación de la mesada .....	142
F. Regla de la indemnidad de los regímenes de transición .....	143
G. Límite de los 25 SMLV .....	144
9.1. Auto importante del Consejo de Estado .....	145
10. FUERZA DE LA CONSTITUCIÓN .....	146

## TEMA V

### LA SEGURIDAD SOCIAL ESTÁ VIVA

1. NOCIÓN DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	149
1.1. Adulto mayor: sujeto de derechos de la seguridad social .....	149
2. LA SEGURIDAD SOCIAL COMO FUNCIÓN DEL ESTADO .....	150
3. LA SEGURIDAD SOCIAL EN EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO O EN EL ESTADO DE BIENESTAR .....	151
3.1. La integralidad y el surgimiento de los servicios sociales .....	151
3.1.1. Los Servicios Sociales, como cuarto pilar del Estado de Bienestar .....	152
3.1.2. En qué consisten los Servicios Sociales .....	153
3.2. La integralidad, pensiones no contributivas (pensiones sociales). .....	154
4. CARACTERÍSTICAS DE LA SEGURIDAD SOCIAL INTEGRAL EN COLOMBIA .....	155
4.1. Sistema de protección social .....	155
4.2. Características del Sistema General de Pensiones según el artículo 2º de la Ley 797 de 2003 .....	157

5.	RIESGOS QUE CUBRE LA SEGURIDAD SOCIAL INTEGRAL. EL IDEAL DE COBERTURA .....	160
6.	LAS PRESTACIONES ECONÓMICAS DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	161
6.1.	Los derechos prestacionales como factor de equilibrio social .....	162
7.	CONCEPTO DE SEGURIDAD SOCIAL EN PENSIONES .....	163
8.	LA CALIDAD DE VIDA, UN FACTOR ÉTICO DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	164
8.1.	Es antiético obstaculizar el derecho a la pensión .....	165
8.2.	Ética y calidad de vida .....	165

## TEMA VI

### PRINCIPIOS DE LA SEGURIDAD SOCIAL

1.	LOS PRINCIPIOS EN LA DOCTRINA DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	167
2.	EL PRINCIPIO DE SOLIDARIDAD .....	169
2.1.	Situación de dependencia y políticas de inclusión, ejemplo español .	170
3.	EL PRINCIPIO DE EFICIENCIA .....	170
4.	EL PRINCIPIO DE UNIVERSALIDAD .....	171
5.	EL PRINCIPIO DE IGUALDAD .....	172
5.1.	El derecho a la igualdad se expresa en diferentes aspectos de la seguridad social .....	175
6.	EL PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD O PRINCIPIO PRO OPERARIO .....	178
6.1.	Retrospectividad .....	179
6.2.	El principio de favorabilidad respecto de quien está en condiciones de inferioridad .....	180
6.3.	El principio de favorabilidad, en la T-559 de 2011 .....	181
6.4.	Itinerario jurisprudencial sobre favorabilidad hacia las personas que se acercan a la edad de vida probable .....	182
7.	PRINCIPIO DE LA BUENA FE .....	182
7.1.	La buena fe respalda el respeto al acto propio .....	184
7.1.1.	Requisitos para el respeto al acto propio .....	185
8.	PRINCIPIO DE CONSERVACIÓN DE LOS DERECHOS ADQUIRIDOS .....	187
9.	PRINCIPIO DE LA INTEGRALIDAD DE LA NORMA .....	188
10.	PRINCIPIO DE IRRENUNCIABILIDAD E INTANGIBILIDAD .....	188

## TEMA VII

### LOS DERECHOS DE LOS PENSIONADOS

1.	LA PENSIÓN ES UN DERECHO CONSTITUCIONAL .....	191
1.1.	Multiplicidad de derechos en materia de pensiones .....	192
1.2.	Derechos sociales y derechos humanos .....	193
2.	PENSIÓN CAUSADA .....	193
3.	DERECHO PRESTACIONAL SUBJETIVO .....	194

3.1. La teoría del abuso del derecho es un freno a los derechos subjetivos, y no propiamente a los derechos adquiridos .....	195
4. LOS DERECHOS PENSIONALES SON FUNDAMENTALES .....	195
4.1. Puede haber conexidad, pero en el sentido de que se garantiza el derecho fundamental a la seguridad social y otro derecho fundamental .....	198
4.2. Posición jurisprudencial reaccionaria, T-168 de 2009, los DESC son derechos fundamentales, pero difícilmente pueden hacerse efectivos .....	198
5. DERECHO AL RECONOCIMIENTO DE PENSIÓN .....	199
6. JURISPRUDENCIA SOBRE TÉRMINOS PARA LA TRAMITACIÓN DE LA PENSIÓN ...	200
6.1. Los trámites burocráticos no pueden servir de disculpa para demorar tramitaciones en pensiones .....	203
6.2. Existen otros términos perentorios para definir lo correspondiente a seguridad social .....	204
6.3. Sentencia que crea confusión sobre términos .....	204
7. JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL SOBRE EL DERECHO DE PETICIÓN EN LA TRAMITACIÓN DE PENSIONES .....	205
7.1. Norma sobre el derecho de petición .....	206
8. VÍA DE HECHO .....	207
8.1. Oficiosidad para examinar si hay vía de hecho .....	211
8.2. La T-734 de 2013 y la T-615 de 2016 .....	211
9. PAGO OPORTUNO DE LAS MESADAS .....	215
9.1. La prueba de la mora .....	218
9.2. La orden que da el juez de tutela .....	219
9.3. La iliquidez no es justificación para el no pago de mesadas .....	220
9.4. Jurisprudencia constitucional sobre pago subsidiario por entidad que no es la que propiamente debe cancelar la mesada .....	222
10. LA GARANTÍA DE LA PENSIÓN MÍNIMA .....	223
11. JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL SOBRE EL MÍNIMO VITAL .....	223
11.1. El mínimo vital, en pensiones, lo puede alegar aún quien esté trabajando .....	224
11.2. El mínimo vital y la acción de tutela .....	224
12. PRESCRIPCIÓN DE DERECHOS .....	225
13. REVOCATORIA DIRECTA, EXCEPCIONALIDAD DE LA MEDIDA .....	226
13.1. Jurisprudencia constitucional sobre revocatoria directa .....	226
13.2. Jurisprudencia de la Corte Constitucional que impide la suspensión unilateral del derecho a percibir la pensión .....	227
13.3. La revocatoria directa en el nuevo Código Contencioso Administrativo. Jurisprudencia del Consejo de Estado .....	227
13.4. Artículo 19 de la Ley 797 de 2003 sobre revocatoria directa .....	228

13.4.1. La Sentencia C-835/03, sobre el artículo 19 de la Ley 797 de 2003 .....	229
13.4.2. Revocatoria directa y formulación de demanda.....	232
13.5. Acción de lesividad .....	233
13.5.1. Caducidad, posición jurisprudencial controvertible .....	233
13.5.1.1. Caducidad y Prescripción .....	234
13.6. Incertidumbre creada por el Decreto 4488 de 2009 .....	235
14. DERECHO DEL PENSIONADO A EXIGIR LA SOLIDARIDAD DEL ESTADO .....	235
15. LA SENTENCIA T-760/2008 Y SU INCIDENCIA EN LA TEORÍA DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	235

### **TEMA VIII LOS DERECHOS ADQUIRIDOS**

1. CARACTERIZACIÓN DE LOS DERECHOS ADQUIRIDOS .....	239
1.1. Difícil definición .....	240
1.2. Afectación de los derechos adquiridos .....	240
2. LOS DERECHOS ADQUIRIDOS, EN EL TEXTO CONSTITUCIONAL .....	241
3. JURISPRUDENCIA SOBRE DERECHOS ADQUIRIDOS .....	243
3.1. Jurisprudencia de la Corte Constitucional sobre derechos adquiridos .....	243
3.2. Jurisprudencia sobre derechos adquiridos, de la Corte Suprema de Justicia, cuando dicha Corporación tenía el control constitucional .....	246
4. DERECHOS EN VÍA DE ADQUISICIÓN .....	248
4.1. Derechos en vía de adquisición en Convenios y Acuerdos suscritos por Colombia y en legislación anterior .....	250
4.2. La expectativa legítima .....	251
5. DERECHOS ADQUIRIDOS Y DERECHOS EN VÍA DE ADQUISICIÓN EN LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA .....	252
6. DIVERSIDAD DE DERECHOS ADQUIRIDOS .....	253
6.1. Derecho adquirido al disfrute de la pensión .....	253
6.2. Derecho adquirido al régimen exceptuado .....	253
6.3. Derecho adquirido al régimen de transición.....	254
6.4. Derecho adquirido a la correcta liquidación y al pago de la mesada .....	255
6.5. Derecho adquirido al reajuste de mesada .....	256

### **TEMA IX PROTECCIÓN A LAS PENSIONES EN LAS JURISDICCIONES ORDINARIA Y CONTENCIOSA**

1. JUDICIALIZACIÓN DE LA PROTECCIÓN A LA SEGURIDAD SOCIAL .....	259
1.1. Diferencia entre lo laboral y la seguridad social .....	259

2.	COMPETENCIA DE LOS JUECES LABORALES .....	260
3.	COMPETENCIA DE LOS JUECES ADMINISTRATIVOS .....	261
4.	COLISIONES DE COMPETENCIA .....	263
5.	PROCEDIMIENTO ANTE LA JURISDICCIÓN ORDINARIA .....	264
6.	PROCEDIMIENTO ANTE LA JURISDICCIÓN CONTENCIOSA .....	265
7.	LA INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS LEGALES LE CORRESPONDE A LOS JUECES Y AL PARLAMENTO PERO NO A LOS FUNCIONARIOS ADMINISTRATIVOS .....	268
8.	PRINCIPIOS PROCESALES EN EL NUEVO CÓDIGO GENERAL DEL PROCESO .....	269
9.	NECESIDAD DE UNA JURISDICCIÓN ESPECIAL PARA LA SEGURIDAD SOCIAL ....	270
10.	PUEDE HABER RECLAMACIÓN POR TEMAS DE SEGURIDAD SOCIAL EN PENSIONES ANTE LA COMISIÓN INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS .....	271
	10.1. Admisibilidad .....	273
11.	QUEJAS ANTE LA OIT .....	274
12.	CONCILIACIÓN .....	274
	12.1. Conciliación en la Procuraduría .....	275
13.	CIRCULAR DE LA PROCURADURÍA .....	275

## TEMA X PROTECCIÓN MEDIANTE TUTELA

1.	GARANTÍA A LA SEGURIDAD SOCIAL MEDIANTE TUTELA .....	277
2.	JUEZ COMPETENTE PARA DECIDIR LA TUTELA .....	277
	2.1. Decreto 1382 de 2000 .....	278
	2.1.1. Auto interlocutorio sobre competencia (Dcto. 1382/2000) .....	280
	2.2. Segunda instancia .....	280
	2.3. Revisión .....	281
3.	PRINCIPIOS DE LA TUTELA .....	281
	3.1. La celeridad .....	281
	3.2. La informalidad .....	282
	3.2.1. Contenido y forma de la solicitud .....	282
	3.2.2. Sujetos procesales .....	282
	3.2.3. Citaciones y notificaciones .....	283
	3.2.4. Solicitud y práctica de pruebas .....	284
	3.2.5. La orden a dar .....	284
	3.2.6. La impugnación del fallo .....	284
	3.2.7. No se permiten incidentes antes del fallo .....	284
	3.2.8. Nuevas facetas procedimentales, según la jurisprudencia...	285
4.	LA VIABILIDAD DE LA TUTELA EN CUANTO A PENSIONES .....	285
	4.1. La procedencia es el punto de partida .....	285
	4.2. Las causales de improcedencia .....	286

4.3. Tergiversación de la acción de tutela: causales de procedencia .....	286
4.4. La tutela como mecanismo transitorio .....	290
5. EFECTO “INTER COMUNES” DE ALGUNAS DECISIONES DE TUTELA Y ESTADO DE COSAS INCONSTITUCIONAL .....	292
6. CUMPLIMIENTO DE LAS ÓRDENES DE TUTELA .....	293
6.1. Talón de Aquiles de la tutela .....	296
6.1.1. Falta de recursos económicos .....	296
6.1.2. Respuesta simplemente formal .....	296
6.1.3. Incumplimiento deliberado .....	297
6.1.4. Repetición de la violación .....	297
6.2. Teoría de los niveles de cumplimiento de los fallos de tutela .....	298

**TEMA XI**  
**SISTEMAS EN PENSIONES**

1. PREVIA ACLARACIÓN: LAS NORMAS SOBRE EL SISTEMA NO PUEDEN AFECTAR LOS DERECHOS CONSTITUCIONALES .....	301
2. SISTEMA DE REPARTO Y SISTEMA DE CAPITALIZACIÓN .....	301
2.1. Sistema de reparto y equilibrio financiero actuarial .....	302
2.2. Sistema de capitalización y equilibrio financiero (reservas técnicas)	303
2.3. Diferencias entre prima media y ahorro individual .....	304
3. SISTEMAS MIXTOS .....	305
4. PARTICULARIDADES DE LOS SISTEMAS DE PENSIONES EN LATINOAMÉRICA ...	306
4.1. Replanteamiento en el modelo chileno .....	307
5. COLOMBIA: EL MODELO PARALELO .....	307
6. PARTICULARIDADES DE LOS SISTEMAS DE PENSIONES EN LOS PAÍSES DESARROLLADOS .....	308
6.1. Aspectos prácticos de las pensiones españolas .....	310
7. REGÍMENES PRIVADOS DE PENSIONES EN ESTADOS UNIDOS .....	311
8. PARTICULARIDADES DEL SISTEMA PENSIONAL EN EL SOCIALISMO .....	312
9. ELEMENTOS DE UN SISTEMA ACTUALIZADO DE SEGURIDAD SOCIAL EN PENSIONES	314
9.1. Campo de aplicación .....	315
9.2. Caracterización .....	315
10. SISTEMA DE LOS TRES PILARES .....	316
11. JUBILACIÓN ANTICIPADA .....	317
11.1. Pensiones extralegales .....	318
11.2. Pago transitorio mientras se reconoce la pensión .....	319
12. COMPATIBILIDAD ENTRE PENSIÓN Y SALARIO .....	320
12.1. Salario y definición de remuneración .....	320
12.1.1. La inhumana “ley de hierro” del salario .....	320

12.1.2. Salario justo y digno .....	321
12.1.3. Salario valor .....	321
12.1.4. El salario y la norma jurídica .....	322
12.1.5. Reajuste salarial .....	323
12.1.6. La pensión: ¿un salario diferido? .....	323
12.1.7. Correspondencia entre salario y pensión .....	324
13. PROHIBICIÓN PROVENIENTE DEL ARTÍCULO 128 DE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA .	325
13.1. Primera prohibición del artículo 128 de la C.P. desempeñar simultáneamente más de un empleo público .....	327
13.2. Segunda prohibición del artículo 128 de la C.P. recibir más de una asignación que provenga del tesoro público .....	328
13.3. Prohibición en el Código Disciplinario Único .....	328
13.4. La prohibición consagrada en el artículo 128 de la C.P. no tiene el carácter de absoluta .....	328
14. SUELDO Y PENSIÓN .....	329
14.1. Pensionado y al mismo tiempo profesor de hora cátedra .....	329
15. SISTEMA PENSIONAL Y SISTEMA DE SALUD .....	329
15.1. Política pública: condiciones .....	330

## TEMA XII LAS REFORMAS PENSIONALES

1. LA LLAMADA CRISIS PENSIONAL .....	333
1.1. Existen inconvenientes .....	334
2. PROBLEMAS EN EL SISTEMA DE CAPITALIZACIÓN .....	336
3. PROBLEMAS EN EL SISTEMA DE REPARTO .....	337
4. POSICIÓN DE LA OIT FRENTE A LA CRISIS .....	338
5. REFORMAS AL SISTEMA DE PENSIONES .....	339
6. REFORMAS DE PRIMER GRADO O REFORMAS ADECUACIÓN .....	341
7. REFORMAS DE SEGUNDO GRADO O REFORMAS REFUNDACIÓN .....	342
8. REFORMAS DE TERCER GRADO .....	342
9. LA NECESIDAD DE REFORMAS CONCERTADAS Y CONFIABLES .....	343

## TEMA XIII ORGANISMOS GESTORES

1. ORGANISMOS GESTORES ANTES DE LA LEY 100 DE 1993 .....	345
2. I.S.S. ....	346
2.1. Vida jurídica del ISS .....	346
3. ADMINISTRADORAS DEL RÉGIMEN SOLIDARIO DE PRIMA MEDIA CON PRESTACIÓN DEFINIDA .....	346

3.1. Reglas específicas para las entidades del Sector Público encargadas de la prestación del servicio, según la Ley 100 de 1993 .....	348
3.2. Fondos de las Universidades para efectos pensionales .....	350
4. ADMINISTRADORAS DEL RÉGIMEN DE AHORRO INDIVIDUAL CON SOLIDARIDAD, EN LA LEY 100 DE 1993 .....	350
5. LA ATENCIÓN HUMANITARIA EN LA GESTIÓN DE LAS PENSIONES .....	358
5.1. La atención personalizada (el ejemplo español) .....	360
5.2. Depuración de información .....	361
6. CONMUTACIÓN PENSIONAL, EN CUANTO A LA ENTIDAD GESTORA .....	361
6.1. Posición de la Sala de Consulta y Servicio Civil sobre conmutación del derecho pensional de Congresistas .....	363
6.2. Otro ejercicio de la conmutación .....	364
7. TRASLADO DEL EXPEDIENTE A OTRO ORGANISMO GESTOR QUE RECONOCE Y PAGA LA PENSIÓN .....	365
8. MESADA POR APORTES, LEY 71 DE 1988 .....	367
9. SUBROGACIÓN DE LA PENSIÓN .....	368
9.1. Traslado al ISS después de 2005, de pensión anticipada .....	369
10. COMPATIBILIDAD .....	369

#### **TEMA XIV COLPENSIONES**

1. LEY 1151 DE 2007 .....	371
2. DECRETO 4488 DE 2009 -COLPENSIONES- .....	374
2.1. Visión crítica del Decreto 4488 de 2009 .....	401
3. DECRETO 4121 DE 2 DE NOVIEMBRE DE 2011 .....	403
4. ALGUNA EXPLICACIÓN QUE DA EL GOBIERNO .....	406
5. ENUNCIACIÓN DE OTRAS NORMAS .....	406
6. ALERTA EN CASO DE CIERRE DE OFICINAS .....	407
7. LOS DECRETOS DE LA NOCHE SEPTENBRINA DE 2012 .....	408
8. DECRETO 2380 DE 2012 .....	427

#### **TEMA XV SOPORTE FINANCIERO**

1. SISTEMAS FINANCIEROS Y FUENTES DE FINANCIACIÓN .....	429
1.1. Objetivo de un sistema financiero actuarial .....	429
2. LAS COTIZACIONES .....	430
3. PERSONA ENCARGADA DE COTIZAR .....	430
3.1. Mora patronal .....	431

3.2. Qué ocurre cuando en las equivalencias no hay empleador pero sí hay trabajador dependiente .....	432
4. SALARIO BASE DE COTIZACIÓN DE LOS TRABAJADORES DEPENDIENTES .....	432
4.1. Evento en que, con base en la ley, se cotiza menos de lo que corresponde al salario base del trabajador dependiente .....	435
4.2. Corolario: No cotizar la cantidad de dinero debida, no puede afectar el monto legal de la pensión .....	436
4.2.1. La tasación de la mesada se efectúa sobre el salario realmente devengado .....	437
4.3. Información sobre cotizaciones .....	438
5. SALARIO BASE DE LA COTIZACIÓN DE TRABAJADORES INDEPENDIENTES .....	439
6. TASA DE COTIZACIÓN .....	440
6.1. Período mínimo de cotización (Período de carencia) .....	442
7. LA ADMINISTRADORA DE PENSIONES DEBE RECLAMAR LO DEBIDO. GESTIÓN RECAUDATORIA .....	442
8. SOPORTES FINANCIEROS. BONOS Y CUOTAS PARTES .....	444
9. NORMATIVIDAD SOBRE BONOS PENSIONALES (LEY 100 DE 1993) .....	444
9.1. Desarrollo normativo sobre bonos .....	450
9.2. Definiciones legales .....	450
9.3. Solicitud y emisión del bono .....	451
9.4. La injusta realidad del bono tipo B (tanto para la entidad que reconoce la pensión, como para el aspirante a pensionado) .....	452
10. EL TEMA DE LOS BONOS PENSIONALES EN OTRAS SENTENCIAS DE LA CORTE CONSTITUCIONAL .....	455
10.1. El tema de los bonos pensionales en sentencias de tutela .....	456
10.1.1. Sentencias de tutela sobre bonos pensionales tipo A .....	459
11. PROBLEMAS QUE SURGEN CUANDO SE TRATA DE DILUCIDAR CUÁL ES EL SOPORTE FINANCIERO .....	460
11.1. Cuándo es bono y cuándo es cuota parte .....	462
11.1.1. Pensión compartida .....	465
11.2. Conflicto que se puede presentar entre Administradoras de Fondos de Pensiones .....	466
12. EL EQUILIBRIO FINANCIERO .....	467
12.1. Sostenibilidad fiscal .....	468
13. LA ILIQUIDEZ DEL ORGANISMO GESTOR .....	468
13.1. Recursos para el pago de pensiones y otras situaciones jurídicas en las entidades territoriales .....	468
14. PARAFISCALIDAD .....	469
15. IMPUESTO A LAS PENSIONES .....	471
16. TRASLADO DE RÉGIMEN (DE AHORRO INDIVIDUAL A PRIMA MEDIA). INCIDENCIA FINANCIERA .....	471
17. SENTENCIAS DE LA CORTE SUPREMA SOBRE TRASLADO DE RÉGIMEN .....	479

## TEMA XVI RÉGIMEN DE TRANSICIÓN

1.	TRANSICIÓN Y FAVORABILIDAD .....	481
2.	LA TRANSICIÓN CONSOLIDA UNA SITUACIÓN JURÍDICA ANTERIOR Y SE BASA EN LA CONSERVACIÓN DE LOS DERECHOS .....	482
	2.1. Itinerario jurisprudencial sobre el régimen de transición .....	483
3.	INICIAL BASE LEGAL DEL RÉGIMEN DE TRANSICIÓN .....	484
4.	MODIFICACIÓN Y ADICIÓN LEGAL AL ARTÍCULO 36 DE LA LEY 100 DE 1993 .....	486
5.	CONDICIONAMIENTOS JURISPRUDENCIALES AL ARTÍCULO 36 DE LA LEY 100 DE 1993 .....	488
6.	MODALIDAD DEL RÉGIMEN DE TRANSICIÓN PARA SERVIDORES PÚBLICOS ..... Decreto 691 de 1994, transición para algunos funcionarios públicos ...	490 491
7.	LOS PARLAMENTARIOS Y EXCEPCIONALMENTE OTROS SERVIDORES PÚBLICOS TIENEN UN RÉGIMEN DE TRANSICIÓN CON FACETAS ESPECÍFICAS .....	492
	7.1. El régimen de los Parlamentarios también se predica a los Magistrados de las Altas Cortes .....	496
8.	CONFUSIÓN CREADA POR DECRETOS REGLAMENTARIOS DEL ARTÍCULO 36 DE LA LEY 100 DE 1993 .....	496
9.	PARA TENER DERECHO AL RÉGIMEN DE TRANSICIÓN NO SE REQUIERE HABER ESTADO COTIZANDO EL 1º DE ABRIL DE 1994 .....	498
10.	SENTENCIA DE UNIFICACIÓN SOBRE TRANSICIÓN .....	500

## TEMA XVII REGÍMENES ESPECIALES

1.	LA REALIDAD DE LOS REGÍMENES ESPECIALES .....	503
2.	COLECTIVO ESPECIAL: MIEMBROS DE LAS ASAMBLEAS, CONCEJOS MUNICIPALES	506
	2.1. Diputados .....	506
	2.2. Concejales y Ediles .....	508
3.	ALTOS FUNCIONARIOS DEL ESTADO .....	510
	3.1. Pensión de Presidente de la República .....	512
	3.2. Algunas jurisprudencias sobre regímenes especiales de altos funcionarios del Estado .....	512
	3.3. El Reajuste especial en los Decretos 1359 de 1993 y 1293 de 1994	518
	3.3.1. El reajuste en la actualidad .....	521
4.	RÉGIMEN ESPECIAL PARA LA RAMA JUDICIAL Y EL MINISTERIO PÚBLICO .....	522
5.	RÉGIMEN PROVENIENTE DE NEGOCIACIONES COLECTIVAS .....	526
	5.1. Derechos de asociación, libertad sindical y de negociación .....	528
	5.2. La convención colectiva como fuente formal del derecho .....	530

5.3. Extensión del beneficio convencional a ex trabajadores .....	531
5.3.1. Pacto colectivo y derecho a la igualdad .....	532
5.4. Pensiones especiales convencionales pactadas antes de la vigencia de la Ley 100 de 1993 .....	533
5.5. Artículo constitucional que protege la negociación colectiva y bloque de constitucionalidad .....	533
5.6. Prórroga legal de la convención y protección constitucional .....	535
5.7. Pensiones convencionales posteriores a la Ley 100 de 1993 .....	536
5.8. Derecho adquirido a la cláusula convencional .....	537
5.9. El caso de las personas empleadas en la administración pública y el Decreto 1092 de 2012 .....	538
6. RÉGIMEN BASADO EN LA LEY 33 DE 1985 .....	539
7. REGÍMENES ESPECIALES DE ALTO RIESGO .....	541
7.1. Decreto 2090 de 2003 .....	541
7.2. Otras normas .....	544

## TEMA XVIII REGÍMENES EXCEPTUADOS

1. LEY 100 DE 1993 Y DISPOSICIONES CONCORDANTES .....	547
2. RESPALDO JURISPRUDENCIAL A LOS REGÍMENES EXCEPTUADOS .....	549
2.1. El principio de razonabilidad permite la diferencia de trato establecida por la Ley 100 de 1993 .....	550
3. RÉGIMEN PARA LAS FUERZAS ARMADAS DE COLOMBIA .....	551
3.1. Normatividad .....	553
3.2. Jurisprudencia sobre este régimen exceptuado .....	553
3.3. Régimen prestacional del personal civil del Ministerio de Defensa y la Policía Nacional .....	555
3.3.1. Justicia Penal Militar y bonificación judicial .....	561
3.4. Normas sobre pensión de sobrevivientes en la Fuerza Aérea .....	561
4. RÉGIMEN EN ECOPETROL .....	562
4.1. Régimen según la convención colectiva .....	563
4.2. Defensa de la convención colectiva, en cuanto a pensiones .....	566
4.3. Régimen según el Acuerdo N° 01 de 1977 .....	567
4.4. Justificación de la excepción respecto a los pensionados de ECOPETROL .....	569
5. CARACTERÍSTICAS DEL RÉGIMEN PARA EL MAGISTERIO .....	570
5.1. Precedente nefasto .....	571
5.2. La pensión ordinaria de jubilación .....	573
5.2.1. Edad para la pensión ordinaria de jubilación .....	573

5.2.2. Entidad encargada de resolver la solicitud de reconocimiento y pago de las prestaciones sociales de los docentes al servicio del Estado .....	574
5.3. Pensión gracia .....	575
5.3.1. Quiénes tienen derecho a la pensión gracia .....	577
5.4. Reajuste de pensión, aunque se esté percibiendo paralelamente el sueldo .....	578
5.5. Situación frente a un Acta y una Consulta .....	579
5.6. Sentencia C-741/2012 sobre pensión gracia .....	580
6. LA REALIDAD DE LOS TRES RÉGIMENES EXCEPTUADOS .....	581
6.1. El temor a las interpretaciones favorables es corolario de la estigmatización al movimiento sindical.....	582

**TEMA XIX**

**ACTO LEGISLATIVO N° 1 DE 2005 Y RÉGIMENES ESPECIALES, EXCEPTUADOS Y DE TRANSICIÓN**

1. LOS RÉGIMENES ESPECIALES Y EXCEPTUADOS EN LA REFORMA CONSTITUCIONAL DE 2005 .....	583
2. PRONUNCIAMIENTOS DE LA OIT .....	585
2.1. Alcance del pronunciamiento de la OIT en el caso 2958 (queja formulada por la CUT, la USO y ATELCA contra Colombia) y su relación con el caso 2434 (ATELCA, SINTRACHIVOR y otros).....	588
2.1.1. Pronunciamientos de la OIT y el Acto Legislativo N° 1 de 2005 .....	589
2.1.2. ¿Qué se indicó en el caso 2434 (caso ATELCA), que es REITERADO en el caso 2958? .....	590
2.1.3. ¿Qué se dijo en la Sentencia SU-555 de 2014? .....	591
2.1.4. Lo central: garantizar la negociación colectiva .....	592
2.1.5. Normatividad internacional y nacional que obligan al respeto de las cláusulas convencionales .....	593
3. ANTINOMIA Y GALIMATÍAS EN EL TEXTO CONSTITUCIONAL .....	594
4. EL RÉGIMEN DE TRANSICIÓN EN EL ACTO LEGISLATIVO 1 DE 2005 .....	597

**TEMA XX**

**DISEÑO LEGAL DEL SISTEMA EN COLOMBIA, ASPECTOS GENERALES**

1. SITUACIÓN ANTERIOR A LA CONSTITUCIÓN DE 1991 .....	599
1.1. Ley 6ª de 1945 y otras normas anteriores a la Ley 100 de 1993 ....	600
1.2. Precedentes en la Corte Suprema de Justicia sobre el tema pensional .....	603
1.3. Decreto 758 de abril 11 de 1990 (llamado Reglamento del Seguro) .	605

2.	LA LEY 100 DE 1993 (POSCONSTITUCIONAL) .....	609
3.	ALGUNOS DECRETOS REGLAMENTARIOS DE LA LEY 100 DE 1993 O CONCORDANTES CON ELLA .....	610
3.1.	Algunas otras normas de pensiones, diferentes a las comúnmente citadas .....	612
4.	OBJETO DEL SISTEMA GENERAL DE PENSIONES EN LA LEY 100 DE 1993 .....	614
5.	CAMPO DE APLICACIÓN DE LA LEY 100 DE 1993 .....	614
6.	BREVE REPASO SOBRE LOS RÉGIMENES GENERALES ESTABLECIDOS EN LA LEY 100 DE 1993 .....	615
6.1.	Administración y características del régimen solidario de prima media con prestación definida, también conocido como SISTEMA PÚBLICO DE PENSIONES .....	615
6.2.	Administración y características del régimen de ahorro individual con solidaridad .....	616
7.	AFILIACIÓN AL SISTEMA .....	616
7.1.	Cuándo se produce la afiliación .....	618
7.2.	Clarificación sobre la fecha del 1° de abril de 1994, en cuanto a afiliación .....	620
7.3.	Afiliación de servidores públicos .....	621
7.4.	Incorporación de servidores públicos .....	622
8.	FONDO DE SOLIDARIDAD PENSIONAL. SUBSIDIO A LOS APORTES, EN LA LEY 100 DE 1991 .....	623
9.	SUBSIDIOS CONTEMPLADOS EN LA LEY 100 DE 1993 .....	626
10.	SISTEMA DE REGISTRO ÚNICO .....	627
11.	PENSIÓN-SANCIÓN .....	628
12.	INDEMNIZACIÓN SUSTITUTIVA .....	630
12.1.	Indemnización sustitutiva de la pensión de vejez .....	632
12.2.	Indemnización sustitutiva de la pensión de invalidez .....	633
12.3.	Indemnización sustitutiva de la pensión de sobrevivientes .....	633
12.4.	La entidad administradora de pensiones no puede arbitrariamente cambiar una pensión por una indemnización sustitutiva .....	634
13.	DEVOLUCIÓN DE SALDOS .....	635
14.	DISPOSICIONES FINALES DEL SISTEMA GENERAL DE PENSIONES EN LA LEY 100 DE 1993 .....	636
14.1.	Inembargabilidad .....	636
14.2.	Tratamiento tributario .....	636
14.2.1.	Imposición fiscal a la pensión .....	638
15.	GARANTÍA ESTATAL .....	638
16.	LAS FACULTADES EXTRAORDINARIAS .....	638
16.1.	Facultades extraordinarias en la Ley 797 de 2003 y Ley del Plan	641

17. INTERESES DE MORA Y MESADA ADICIONAL .....	641
18. ALGUNOS COLECTIVOS PREFERENCIADOS POR LA LEY 100 DE 1993 .....	642
19. VIGENCIA DE LA LEY 100 DE 1993. EL PROBLEMA DE LAS DEROGATORIAS .....	643
20. DECRETO 1833 DE 2016 .....	645

**TEMA XXI**

**DERECHOS A LAS PENSIONES DE I.V.M., ESPECIALMENTE EN EL RÉGIMEN DE PRIMA MEDIA CON PRESTACIÓN DEFINIDA**

1. NOCIÓN SOBRE LA PENSIÓN DE VEJEZ O JUBILACIÓN .....	647
1.1. Discusión sobre si se puede o no cobrar dos pensiones .....	648
1.1.1. Caso de compatibilidad entre la pensión convencional y la pensión de vejez .....	648
1.2. La pensión de vejez es compatible con la indemnización de finalización del contrato laboral .....	649
1.3. Unidad de vocabulario .....	651
2. REQUISITOS PARA EL RECONOCIMIENTO DE LA PENSIÓN DE VEJEZ .....	652
3. TIEMPO LABORADO .....	654
3.1. Semanas cotizadas .....	655
3.1.1. Discrepancias sobre cotizaciones, no afectan el monto de la pensión .....	655
3.1.2. Prueba de las cotizaciones .....	656
3.1.3. Semanas que se deben cotizar, según el artículo 9 de la Ley 797 de 2003 .....	658
3.2. Equivalencia a tiempo laborado por texto publicado .....	658
3.3. Equivalencia por menos de 8 horas diarias laboradas y el caso de los supernumerarios .....	661
3.4. Retén Social para prejubilados .....	662
3.4.1. Importante sentencia del Consejo de Estado sobre retén social .....	665
4. EDAD .....	666
4.1. Edad de retiro forzoso y retiro por pensión .....	667
4.1.1. Análisis crítico del parágrafo 3° del artículo 9° de la Ley 797 de 2003 .....	671
4.2. Retiro forzoso superior a los 65 años, para docentes universitarios .....	673
4.3. Retiro forzoso y Ley 33 de 1985 .....	674
5. BASE REGULADORA .....	674
5.1. Base y porcentaje .....	675
5.2. En el sistema público de pensiones, la base reguladora está en relación directa con el salario que se perciba .....	676

5.3. Jurisprudencias encontradas en cuanto al IBL, en el régimen de transición .....	678
6. TASA DE REEMPLAZO. VALORES MÁXIMOS Y MÍNIMOS .....	680
6.1. Monto de la pensión de vejez .....	683
6.2. Mesada catorce, el Derecho a la Igualdad .....	684
6.3. Prohibición de reducir o no pagarse el valor de la mesada .....	685
7. ACTUALIZACIÓN DE LAS PENSIONES .....	685
7.1. Valorismo .....	686
7.2. Recomendaciones de la OIT sobre monto de pensiones .....	688
8. REAJUSTES DE PENSIONES .....	689
8.1. Respaldo constitucional .....	690
9. RELIQUIDACIÓN DE LA PENSIÓN .....	692
9.1. Reliquidación por reingreso .....	692
9.2. La mala liquidación de una pensión conlleva reliquidación y no se puede confundir con el reajuste .....	694
9.3. Tutela para reliquidación de pensión .....	694
10. INDEXACIÓN DE LA PRIMERA MESADA .....	697
10.1. Indexación, respaldo normativo y jurisprudencial .....	698
10.2. Indexación e indemnización .....	702
11. PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES (NOCIÓN) .....	702
11.1. Pensión de sobrevivientes a favor del cónyuge o compañero (a) permanente .....	705
11.1.1. Jurisprudencia sobre pensión sustitutiva, cuando el cónyuge sobreviviente contrae nuevas nupcias .....	706
11.2. Sentencia C-1035 de 2008 .....	708
11.3. Pensión de orfandad .....	711
11.3.1. Miembros de familia y supervivientes, según la OIT .....	712
11.4. Pertinencia de la tutela .....	713
12. PENSIÓN DE INVALIDEZ (NOCIÓN) .....	713
12.1. Semanas cotizadas que permiten reclamar la pensión de invalidez ..	714
12.2. Riesgos profesionales .....	717
12.3. Riesgo común .....	718
12.4. Calificación de invalidez .....	718

## APÉNDICE

### TEXTOS NORMATIVOS Y GLOSARIO

1. CONSTITUCIÓN POLÍTICA .....	721
2. LEY 100 DE 1993 (diciembre 23) .....	725
3. LEY 797 DE 2003 (enero 29) .....	747
4. LEY 04 DE 1992 (mayo 18) .....	750

ÍNDICE GENERAL	<b>XXIII</b>
5. LEY 776 DE 2002 .....	754
6. DECRETO 510 DE 2003 .....	759
7. DECRETO 1833 DE 2016 (noviembre 10 de 2016) .....	761
GLOSARIO HECHO EN INVESTIGACIÓN DE LA OIT .....	995
ÍNDICE ALFABÉTICO .....	999
ALGUNAS REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....	1.027