

JUAN PABLO CRISTANCHO MOYANO  
SANDRA MABEL CRISTANCHO MOYANO

# EL REAJUSTE Y ACTUALIZACIÓN DE LAS PENSIONES POR PÉRDIDA DEL PODER ADQUISITIVO

*Los reajustes y actualizaciones de las pensiones desde la primera mesada – La pensión sanción – El régimen general y especial de las pensiones – Del reajuste especial de las pensiones, por una sola vez, de los Parlamentarios y Magistrados*

*Jurisprudencias y doctrinas: -Del derecho de petición, -Pensión de sobrevivientes, -Traslado entre regímenes del individual, al de prima media. -No pérdida del régimen especial de transición, -La pensión especial con habilitación de edad por tener hijo inválido.*



LIBRERÍA EDICIONES DEL PROFESIONAL LTDA.

## ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN .....	XIX
PRÓLOGO .....	XXIII

### PARTE I

#### *LA VÍA DE HECHO*

A) VÍA DE HECHO–Clases de defectos en la actuación .....	4
VÍA DE HECHO EN PENSIÓN DE VEJEZ–No reconocimiento y devolución de aportes .....	4
B) LA VÍA DE HECHO Y LA INTERVENCIÓN DEL JUEZ CONSTITUCIONAL EN LAS DECISIONES JUDICIALES .....	6

#### *LA IGUALDAD*

A) DISCRIMINACIÓN LABORAL–Inexistencia/IGUALDAD FORMAL .....	13
PENSIÓN DE JUBILACIÓN–Desigualdad en el promedio de lo devengado/ DISCRIMINACIÓN ENTRE EMPLEADOS PÚBLICOS Y PRIVADOS .....	13
LEY DE SEGURIDAD SOCIAL–No es posible determinar in genere beneficios .....	14
B) TUTELA CONTRA LA CAJA NACIONAL DE PREVISIÓN .....	15
C) VIOLACIÓN DE DERECHOS CON ACTUACIONES DEL ISS .....	15
D) EL MECANISMO DE ACTUALIZACIÓN DE LA PENSIÓN SANCIÓN PREVISTO EN EL ARTÍCULO 133 DE LA LEY 100 DE 1993 Y EL DERECHO A LA IGUALDAD .....	15
E) LA IGUALDAD / LA APLICACIÓN DE LA LEY .....	20
LOS CAMBIOS EN JURISPRUDENCIA Y DOCTRINA .....	21
DE LA DOCTRINA PROBABLE .....	21
EXIGIR A LAS AUTORIDADES RESPETO POR LOS DERECHOS .....	21
LA ESTABILIDAD DE LA LEY .....	21

DE LA CERTEZA JURÍDICA .....	22
DE LA APLICACIÓN DE DOCTRINA PROBABLE .....	22
ARBITRARIEDAD JUDICIAL .....	23

### **LA EQUIDAD**

A) EQUIDAD EN MATERIA LABORAL–Aplicación en materias no previstas en la legislación .....	24
B) LEY SUPREMA LEY FAVORABLE AL TRABAJADOR .....	25
INJUSTICIA Y BENEFICIO .....	26
DERECHO A PENSIÓN Y DISFRUTE .....	27
CONGELACIÓN DEL SALARIO .....	27
EL REAJUSTE ANUAL .....	28
LOS REAJUSTES DE LA LEY 100 DE 1993 .....	28
REAJUSTE CONSTITUCIONAL PENSIONES .....	29
BASE SALARIAL PARA LIQUIDAR PRIMERA MESADA .....	30
LA EQUIDAD Y SU FUNCIÓN .....	30
EVOLUCIÓN DEL CONCEPTO EQUIDAD .....	31
LA EQUIDAD COMPARADA .....	32
LA EQUIDAD ES PRINCIPIO GENERAL DEL DERECHO .....	33

### **PRINCIPIO PRO OPERARIO**

A) PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD LABORAL/PRINCIPIO IN DUBIO PRO OPERARIO–Diferencias .....	35
B) NORMA MÁS FAVORABLE .....	35
C) PRINCIPIO IN DUBIO PRO OPERARIO–Concepto .....	36
D) PRINCIPIO PRO OPERARIO .....	39

### **PRINCIPIO DE SOLIDARIDAD Y UNIVERSALIDAD**

A) SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL–Características. De la Seguridad Social en general .....	40
Protección tutelar a la seguridad social en pensiones .....	41
B) PRINCIPIO DE SOLIDARIDAD .....	41
C) PRINCIPIO DE LA SOLIDARIDAD Y UNIVERSALIDAD .....	42

**PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD**

A) DERECHOS ADQUIRIDOS–Contenido/LEY–Aplicación en el tiempo/ PRINCIPIO DE IRRETROACTIVIDAD DE LA LEY–Excepción/PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD PENAL .....	44
DERECHOS ADQUIRIDOS/EXPECTATIVA LABORAL/PENSIÓN DE JUBILA- CIÓN–Requisitos .....	44
PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD LABORAL/CONDICIÓN MÁS BENEFICIOSA PARA EL TRABAJADOR .....	45
PRINCIPIO DE FAVORABILIDAD EN MATERIA PENSIONAL/RÉGIMEN DE TRANSICIÓN EN PENSIONES .....	45
PENSIÓN DE JUBILACIÓN–Edad de las mujeres/PENSIÓN DE JUBILACIÓN –Edad .....	45
B) LA CONDICIÓN MÁS BENEFICIOSA .....	46
C) LA TEORÍA DE LA IRREVERSIBILIDAD .....	47
D) LO FAVORABLE NO ES TRANSIGIBLE .....	48
E) FAVORABILIDAD CONSTITUCIONAL .....	49
F) PRINCIPIO DE INTERPRETACIÓN MÁS FAVORABLE EN MATERIA LABORAL	50
G) NORMA MÁS BENEFICIOSA AL TRABAJADOR .....	51
H) LA HERMENÉUTICA DE LO MÁS FAVORABLE .....	52
LA CONDICIÓN MÁS BENEFICIOSA .....	53

**UNICIDAD INTERPRETATIVA**

**INDEXACIÓN**

A) INDEXACIÓN DE LA PRIMERA MESADA PENSIONAL–Adopción de una posición jurisprudencial unificada .....	56
INDEXACIÓN DE LA PRIMERA MESADA PENSIONAL –Reiteración de jurisprudencia .....	56
B) INDEXACIÓN–Definición .....	60
INDEXACIÓN–Finalidad .....	60
INDEXACIÓN–Antecedentes legislativos .....	60
DERECHO A LA INDEXACIÓN DE LA PRIMERA MESADA PENSIONAL– Alcance .....	60
INDEXACIÓN DE LA PRIMERA MESADA PENSIONAL–Jurisprudencia Sala de Casación Laboral Corte Suprema de Justicia .....	60

LIBERTAD DE CONFIGURACIÓN LEGISLATIVA EN SEGURIDAD SOCIAL– Establecimiento de mecanismos para mantener capacidad adquisitiva de pensiones .....	60
PENSIÓN DE JUBILACIÓN–Indexación de salario base para liquidar pensión, a quienes se retiran o son retirados del servicio luego de haber laborado más de veinte años, sin haber alcanzado edad señalada en num. 1º del art. 260 del C.S.T. ....	60
C) LAS POSICIONES SOSTENIDAS SOBRE LA INDEXACIÓN EN MATERIA PENSIONAL.....	81
D) INDEXACIÓN DE LA PRIMERA MESADA PENSIONAL. REITERACIÓN DE JURISPRUDENCIA .....	83
E) LA INDEXACIÓN.....	90
LA INDEXACIÓN O CORRECCIÓN MONETARIA .....	107
INDEXACIÓN O REVALUACIÓN JUDICIAL .....	109
INDEXACIÓN E INFLACIÓN .....	111
ACTUALIZACIÓN – INDEXACIÓN – EQUIDAD Y JUSTICIA .....	111
INDEXACIÓN MECANISMO EXCEPCIONAL .....	114
ACTUALIZAR PROMEDIO DE SALARIOS – IPC .....	115
PRECEDENTE JUDICIAL INDEXACIÓN.....	117
INDEXACIÓN COMO EQUILIBRIO SOCIAL Y ECONÓMICO .....	120

### ***PÉRDIDA DEL PODER ADQUISITIVO***

A) DERECHOS DEL PENSIONADO A MANTENER EL PODER ADQUISITIVO DE LA MESADA–Procedencia de su reconocimiento .....	124
B) DERECHO A MANTENER EL PODER ADQUISITIVO DE LAS PENSIONES –Es un derecho constitucional .....	126
DERECHO A MANTENER EL PODER ADQUISITIVO DE LAS PENSIONES EN EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO–Aplicación concreta de los deberes del Estado de garantía y satisfacción de derechos económicos, sociales y culturales .....	126
DERECHO A MANTENER EL PODER ADQUISITIVO DE LAS PENSIONES– Titularidad .....	126
DERECHO A MANTENER EL PODER ADQUISITIVO DE LAS PENSIONES –Incluye actualización de salario base para liquidación de primera mesada.....	126

C) EL LEGISLADOR Y LA ACTUALIZACIÓN DE LAS DIVERSAS CLASES DE PENSIONES .....	131
D) PÉRDIDA DEL PODER ADQUISITIVO .....	133
DERECHO CONSTITUCIONAL Y PODER ADQUISITIVO .....	134

***PRINCIPIO DE LA EFICACIA Y DE LA EFICIENCIA***

A) FUNDAMENTALES–Cualidades/PRINCIPIO DE EFICACIA DE LA FUNCIÓN ADMINISTRATIVA/PRINCIPIO DE EFICIENCIA DE LA FUNCIÓN ADMINISTRATIVA–Apoyo logístico, infraestructura adecuada y personal calificado/PRINCIPIO DE EFICIENCIA DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	136
CAJA NACIONAL DE PREVISIÓN SOCIAL–Ineficiencia administrativa para resolver derechos de jubilados .....	137
ESTADO DE COSAS INCONSTITUCIONAL–Ineficiencia administrativa para resolver derechos de jubilados .....	137
DERECHO DE PETICIÓN–Pronta resolución de solicitudes de reconocimiento y reliquidación de pensiones/EXHORTO A AUTORIDADES–Ineficiencia administrativa para resolver derechos de jubilados .....	137
Estado Social de Derecho, principios de eficacia de la función pública y de eficiencia de la seguridad social. ....	139
Estado de cosas inconstitucionales por la ineficiencia administrativa para resolver los derechos de los jubilados. ....	140

***PRINCIPIO DE LA BUENA FE  
RESPECTO AL ACTO PROPIO***

A) EL RESPETO AL PRINCIPIO DE LA BUENA FE .....	144
B) RESPETO AL ACTO PROPIO .....	145

***PERJUICIO IRREMEDIABLE – VIDA PROBABLE***

A) VIDA PROBABLE .....	149
------------------------	-----

***DERECHOS ADQUIRIDOS***

A) DERECHOS ADQUIRIDOS .....	151
------------------------------	-----

### ***LA OMISIÓN LEGISLATIVA***

A) OMISIÓN LEGISLATIVA RELATIVA—Configuración por no establecer indexación del salario base para liquidar pensión de jubilación .....	157
B) LA OMISIÓN LEGISLATIVA .....	158
El examen de la constitucionalidad de la omisión legislativa .....	160
La reparación de la inconstitucionalidad derivada de la omisión legislativa .....	163

## **PARTE II**

### ***Considerandos y Razonamientos Procesales de Instancia***

DEL PROCESO DEL AMPARO DE TUTELA POR QUEBRANTAMIENTO DE LA CONSTITUCIÓN EN LOS DERECHOS FUNDAMENTALES .....	171
DEL PROCESO Y DE LAS CONSIDERACIONES DE LOS JUECES DE INSTANCIA	173
Los jueces de tutela no consideraron que la Sala accionada vulneró el derecho a la igualdad. Los casos objeto de estudio, diferencias y similitudes	174
Las consideraciones de los Jueces de tutela y los derechos mínimos que la Constitución Política les reconoce a los actores .....	183
QUEBRANTAMIENTO NORMA CONSTITUCIONAL .....	187
A) VÍA DE HECHO. ....	188
Las decisiones judiciales contrarias al ordenamiento constitucional constituyen vías de hecho .....	188
La unificación de la jurisprudencia en materia de indexación de la primera mesada pensional, y los dictados constitucionales .....	192
VÍA DE HECHO POR QUEBRANTAMIENTO DE LOS ARTS. 29-228 Y 290 C.P.	194

## **PARTE III**

### ***Jurisprudencia y Doctrina***

EL ISS Y EL 85% DEL MONTO PENSIONAL .....	199
NOS PREGUNTAMOS ¿EXISTE LA PENSIÓN DE VEJEZ CON EL 85% ISS, PERO APLICANDO EFECTIVAMENTE LA FAVORABILIDAD? (Art. 288, Ley 100 de 1993 – ISS) .....	199
LAS PENSIONES DE ALTO RIESGO Y SU REAJUSTE .....	208
PENSIÓN EN FAVORABILIDAD POR ALTO RIESGO DE FUNCIONARIO JUDICIAL .....	208

¿QUIENES ESTÉN EN EL –RAIS– PUEDEN PASARSE AL ISS PARA TENER DERECHO AL RÉGIMEN DE TRANSICIÓN? .....	220
Sentencia C-1024 de 2004 .....	221
RELIQUIDACIÓN PENSIONAL – RÉGIMEN COMÚN .....	281
PENSIÓN DE JUBILACIÓN O VEJEZ LIQUIDADADA CON TODOS LOS FACTORES SALARIALES PARA EL RÉGIMEN COMÚN EN TRANSICIÓN ORDENA INTERESES (art. 141, Ley 100/93) E INDEXACIÓN .....	282
DERECHO A DOBLE PENSIÓN PÚBLICA Y PRIVADA , PENSIÓN COMPATIBLE . LA PENSIÓN COMPATIBLE – ISS PRIVADO Y CAJANAL – EL SEGURO SOCIAL Y EL ESTADO .....	292
DERECHO DE PETICIÓN. PRESUPUESTOS – ELEMENTOS MÍNIMOS – TÉRMINOS. RESPUESTA A PREGUNTAS. RESPUESTA DEBE SER: CLARA, PRECISA, CONGRUENTE, ACTUAL .....	315
SENTENCIA T-295/2007 .....	316
DERECHO DE PETICIÓN-Alcance y contenido/DERECHO DE PETICIÓN-Fundamental .....	316
DERECHO DE ACCESO A LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA-Alcance/ DERECHO DE ACCESO A LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA-Presupuestos que lo conforman .....	316
DERECHO DE PETICIÓN-Respuesta de fondo, clara y precisa/DERECHO DE PETICIÓN-Solicitud de copias de documentos públicos .....	316
DEBER CONSTITUCIONAL DE LA DEBIDA GESTIÓN Y ADMINISTRACIÓN DE ARCHIVOS .....	317
DERECHO DE PETICIÓN-Solicitud al Alcalde municipal de expedición de primera copia del Acuerdo de pago sobre acreencias laborales a docentes .....	317
PRINCIPIO DE EFICACIA-Alcalde debe agotar todos los trámites para encontrar o reconstruir el documento .....	317
TUTELA RAMA JUDICIAL Y MINISTERIO PÚBLICO, REAJUSTE PENSIÓN CON EL 85% DE LA MAYOR ASIGNACIÓN DEVENGADA EN EL ÚLTIMO AÑO –Pregunta el Juez Superior Camilo Sarria .....	333
REAJUSTE ESPECIAL POR UNA SOLA VEZ PARA MAGISTRADOS Y PARLAMENTARIOS – EL 75% DE LO QUE RECIBE ACTUAMENTE UN CONGRESISTA .....	345
PENSIÓN DE SOBREVIVIENTES ANTES DE LA LEY 100 DE 1993, CON 150 SEMANAS EN LOS ÚLTIMOS 6 MESES O 300 SEMANAS EN CUALQUIER ÉPOCA .....	359
PENSIÓN DE INVALIDEZ –NO ES NECESARIO REQUISITO DE FIDELIDAD– ES INCONSTITUCIONAL PREVALENCIA (ART. 4º CONST. POL.) AGRAVANDO CONDICIONES LA LEY 860 DE 2003. INAPLICACIÓN .....	376

PARA RECONOCIMIENTO DE PENSIÓN PRIMA MEDIA RÉGIMEN ESPECIAL DE TRANSICIÓN DEBE VOLVER EL AFILIADO AL ISS (Ver Ley 1328/2009) y Sentencia 2400 de 2004. –Volver en cualquier tiempo– .....	393
TUTELA CONTRA SENTENCIA JUDICIAL – CASACIÓN. LA CORTE CONSTITUCIONAL REVOCA SENTENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. SE ORDENA REAJUSTE DESDE LA PRIMERA MESADA. PENSIÓN – SANCIÓN – REAJUSTE DE PENSIÓN DESDE LA BASE DE LIQUIDACIÓN .....	409
SENTENCIA T-991 DE 2008 .....	409
RELIQUIDACIÓN PENSIONAL 75% – EMPLEADO PÚBLICO – ISS – RÉGIMEN DE TRANSICIÓN – FAVORABILIDAD – IPC – EL RESPETO A LA CONSTITUCIÓN – EL RESPETO AL RÉGIMEN DE TRANSICIÓN – EL RESPETO A LA FAVORABILIDAD – RELIQUIDACIÓN PENSIONAL DESDE LA BASE DE LIQUIDACIÓN – PENSIÓN ISS DE FUNCIONARIO OFICIAL .....	436
SENTENCIA No. J7A-160 DE 2008 .....	436
TUTELA ORDENA A CAJANAL DEVOLVER ABUSIVO DESCUENTO HECHO POR SALUD EN MESADAS ATRASADAS A JUEZ DE LA REPÚBLICA .....	480
DEL TRASLADO INMEDIATO ENTRE SISTEMAS DE SEGURIDAD SOCIAL PRIVADO A PÚBLICO – TRASLADO ENTRE RÉGIMENES DE “RAIS” AL DE PRIMA MEDIA DEL ISS POR TRANSICIÓN .....	490
La protección de las expectativas legítimas de los trabajadores y la interpretación más favorable .....	490
EJERCICIO DE LA FAVORABILIDAD CONSTITUCIONAL – DEMANDA CONTENCIOSA EN FAVORABILIDAD CONSTITUCIONAL PARA MAGISTRADO DE LAS ALTAS CORTES DE RÉGIMEN ESPECIAL (EJEMPLO) .....	494
SENTENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO QUE SUSPENDE EL ORDENAMIENTO LEGAL (Art. 3° del Dcto. 3800/2003 –cambio entre regímenes–) .....	515
TODOS LOS FUNCIONARIOS PÚBLICOS QUE ESTÁN EN EL RAIS, SE PUEDEN PASAR INMEDIATAMENTE AL ISS (Dcto. 1328/2009) .....	515
RELIQUIDACIÓN, ACTUALIZACIÓN E INDEXACIÓN. MESADA PENSIONAL POR PÉRDIDA DEL PODER ADQUISITIVO .....	526
SENTENCIAS ANALIZADAS .....	552

## PARTE IV

### *Anexo Legislativo*

CIRCULAR CONJUNTA 002 DE 2009 (enero 8). Cotización Salud – Pensiones. Salarios mayores al mínimo legal .....	557
---	-----

DECRETO 055 DE 2009 (enero 15). Fondo de Pensiones de las Entidades Territoriales, Fonpet .....	559
DECRETO 1269 DE 2009 (abril 15). Cálculos actuariales pensionales .....	564
DECRETO 1270 DE 2009 (abril 15). Pensiones voluntarias y obligatorias .....	573
LEY 1328 DE 2009 (julio 15). Traslado del RAIS al ISS. “El cualquier tiempo” “Traslado libremente” .....	576
ÍNDICE ALFABÉTICO DE MATERIAS .....	633