



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, 12 1 JUL 2020

Auto Interlocutorio No. _____

MAGISTRADO PONENTE: JHON ERICK CHAVES BRAVO

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
EXPEDIENTE	76001-23-33-000-2019-00982-00
DEMANDANTE	ELVIA ANGELICA PAREDES DE VINUEZA
DEMANDADO	NACIÓN – MINDEFENSA – CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES
ASUNTO:	ADMITE DEMANDA

I. ANTECEDENTES

La señora Elvia Angélica Paredes de Vinueza a través de apoderada judicial, en ejercicio del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, solicitó la nulidad de los siguientes actos administrativos¹:

- Resolución No. 21064 del 03 de diciembre de 2018², por la cual se ordena suspender el pago del 100% de la cuota de la sustitución de asignación de retiro.

Como restablecimiento del derecho solicitó se ordene a la entidad demandada la reactivación de la sustitución de asignación de retiro que venía percibiendo en calidad de cónyuge supérstite del Sargento Mayor (R) Abdon Rafael Vinueza Perugache; el pago de las mesadas retroactivas pensionales que se generaron a partir de la suspensión (1 de diciembre de 2018) y vitaliciamente, así como el pago de los intereses moratorios sobre las mesadas pensionales hasta que se haga efectivo el pago.

II. CONSIDERACIONES

Corresponde al Despacho pronunciarse sobre el medio de control Nulidad y Restablecimiento del Derecho, a fin de verificar si la misma cumple los requisitos legales, para ser admitida.

1. DE LA JURISDICCIÓN

Conforme al artículo 104 del CPACA la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo está instituida para conocer además de lo dispuesto en la Constitución Política y en leyes especiales, de las controversias y litigios originados en actos, contratos, hechos, omisiones y operaciones, sujetos al derecho

¹ Ver folio 2

² Ver folio 72

administrativo, en los que estén involucradas las entidades públicas, o los particulares cuando ejerzan función administrativa.

En el presente asunto, se pretende la nulidad de un acto administrativo expedido por la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional - CASUR, por ser una controversia originada en un acto administrativo en la que está involucrada una entidad pública, ésta es la Jurisdicción competente.

2. DE LA COMPETENCIA

2.1. Factor funcional

En cuanto a la competencia funcional el CPACA indica:

"ARTICULO 152. COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES ADMINISTRATIVOS EN PRIMERA INSTANCIA. Los Tribunales Administrativos conocerán en primera instancia de los siguientes asuntos:

(...)

2. De los de nulidad y restablecimiento del derecho de carácter laboral que no provengan de un contrato de trabajo, en los cuales se controviertan actos administrativos de cualquier autoridad, cuando la cuanta exceda de cincuenta (50) salarios mínimos legales mensuales vigentes."

En el caso concreto, se pretende la nulidad de la resolución No. 21064 del 03 de diciembre de 2018 proferido por el Director General de CASUR, para que le sea reactivado el pago de la sustitución de la asignación de retiro, por lo que resulta ser de carácter laboral y no proviene de un contrato de trabajo.

2.2. Factor territorial

En cuanto a la competencia territorial el CPACA señala:

"ARTÍCULO 156. COMPETENCIA POR RAZÓN DEL TERRITORIO. Para la determinación de la competencia por razón del territorio se observarán las siguientes reglas:

(...)

2. En los de nulidad y restablecimiento se determinará por el lugar donde se expidió el acto, o por el del domicilio del demandante, siempre y cuando la entidad demandada tenga oficina en dicho lugar.

3. En los asuntos de nulidad y restablecimiento del derecho de carácter laboral se determinará por el último lugar donde se prestaron o debieron prestarse los servicios."

En el presente asunto, el último lugar donde se prestaron los servicios, tal como se observa en el expediente administrativo No. 1506/79 contenido en el medio magnético visible a folio 15, el causante de la sustitución de la asignación de retiro laboró en el Batallón de Servicios No. 3, con sede en la ciudad de Cali. Igualmente, la demandante tiene su domicilio en esta ciudad.

2.3 Factor Cuantía

El artículo 157 del CPACA señala:

“ARTÍCULO 157. COMPETENCIA POR RAZÓN DE LA CUANTÍA. Para efectos de competencia, cuando sea del caso, la cuantía se determinará por el valor de la multa impuesta o de los perjuicios causados, según la estimación razonada hecha por el actor en la demanda, sin que en ello pueda considerarse la estimación de los perjuicios morales, salvo que estos últimos sean los únicos que se reclamen. En asuntos de carácter tributario, la cuantía se establecerá por el valor de la suma discutida por concepto de impuestos, tasas, contribuciones y sanciones.

Para los efectos aquí contemplados, cuando en la demanda se acumulen varias pretensiones, la cuantía se determinará por el valor de la pretensión mayor.

En las acciones de nulidad y restablecimiento del derecho no podrá prescindirse de la estimación razonada de la cuantía, so pretexto de renunciar al restablecimiento.

La cuantía se determinará por el valor de las pretensiones al tiempo de la demanda, sin tomar en cuenta los frutos, intereses, multas o perjuicios reclamados como accesorios, que se causen con posterioridad a la presentación de aquella.

Cuando se reclame el pago de prestaciones periódicas de término indefinido, como pensiones, la cuantía se determinará por el valor de lo que se pretenda por tal concepto desde cuando se causaron y hasta la presentación de la demanda, sin pasar de tres (3) años.”

La estimación razonada de la cuantía señalada en el libelo de la demanda hace referencia a un tope mayor de los 50 SMLMV³ al reclamarse la sustitución de la asignación de retiro correspondiente a 13 mesadas desde el diciembre de 2018 hasta noviembre de 2019, estableciendo una cuantía superior a los \$56.524.324⁴ millones de pesos⁵.

Por lo anterior y de conformidad con lo mencionado, la cuantía supera tope de los 50 SMLMV y esta Corporación es competente para conocer del presente asunto.

3. REQUISITOS DE CONCILIACIÓN PREJUDICIAL

El Despacho advierte que antes de incoar las acciones contencioso administrativas se debe hacer la conciliación prejudicial como lo consagra el artículo 161 del CPACA:

“ARTÍCULO 161. REQUISITOS PREVIOS PARA DEMANDAR. La presentación de la demanda se someterá al cumplimiento de requisitos previos en los siguientes casos:

1. Cuando los asuntos sean conciliables, el trámite de la conciliación extrajudicial constituirá requisito de procedibilidad de toda demanda en que se formulen pretensiones relativas a nulidad con restablecimiento del derecho, reparación directa y controversias contractuales.”

Sin embargo, el parágrafo 2º del artículo 2º del Decreto 1716 de 2009⁶ consagra lo siguiente:

³ Artículo 152.2 CPACA

⁴ Smlmv año 2019 = \$828.116 x 50 = 41.405.800 pesos

⁵ Ver folios 48 a 51

⁶ Por el cual se reglamenta el artículo 13 de la Ley 1285 de 2009, el artículo 75 de la Ley 446 de 1998 y del Capítulo V de la Ley 640 de 2001.

“Artículo 2°. Asuntos susceptibles de conciliación extrajudicial en materia contencioso administrativa. Podrán conciliar, total o parcialmente, las entidades públicas y las personas privadas que desempeñan funciones propias de los distintos órganos del Estado, por conducto de apoderado, sobre los conflictos de carácter particular y contenido económico de los cuales pueda conocer la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo a través de las acciones previstas en los artículos 85, 86 y 87 del Código Contencioso Administrativo o en las normas que los sustituyan.

(...)

Parágrafo 2°. El conciliador velará porque no se menoscaben los derechos ciertos e indiscutibles, así como los derechos mínimos e intransigibles.”

La conciliación prejudicial es requisito respecto de derechos inciertos y discutibles, razón por la que dicha exigencia no es aplicable a temas pensionales por tratarse de derechos irrenunciables⁷.

4. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DE LA ACCIÓN

Respecto de la caducidad de los medios de control en la interposición de nulidad y restablecimiento, el CPACA dispone sobre prestaciones periódicas:

“ARTÍCULO 164. OPORTUNIDAD PARA PRESENTAR LA DEMANDA. La demanda deberá ser presentada:

1. En cualquier tiempo, cuando:

(...)

c) Se dirija contra actos que reconozcan o nieguen total o parcialmente prestaciones periódicas.”

El presente asunto al ser el caso un asunto pensional, de prestaciones periódicas, el medio de control se puede instaurar en cualquier tiempo⁸.

5. DEL PODER Y LA LEGITIMACIÓN EN ACTIVA Y PASIVA.

Con relación a la legitimación por activa, se tiene a esta como la posibilidad que tiene aquella persona que ha sufrido un daño para obtener el resarcimiento mismo por medio de la jurisdicción contenciosa administrativa.

El artículo 160 del CPACA, respecto al derecho de postulación versa:

“Quienes comparezcan al proceso deberán hacerlo por conducto de abogado inscrito, excepto en los casos en que la ley permita su intervención directa.”

En el presente asunto obra poder a folio 14 del expediente y la demandante es la persona a quien se le suspendió la sustitución de la asignación mensual de retiro.

⁷ Consejo de Estado, Sección Segunda – Subsección A, CP RAFAEL FRANCISCO SUAREZ VARGAS, providencia del 21 de febrero de 2019. Radicación número: 08001-23-31-000-2013-00160-02(0075-17) estableció: *“Como consecuencia de lo anterior, y para resumir la discusión planteada por la demandada, las prestaciones periódicas como las pensionales, en este caso, la pensión gracia, tiene el carácter de irrenunciable como principio mínimo fundamental, posición que no obliga a cumplir el trámite de conciliación extrajudicial aun cuando la entidad que reconoció el derecho es quien impugna su legalidad”*

⁸ Consejo de Estado, Sección Segunda – Subsección A, CP RAFAEL FRANCISCO SUAREZ VARGAS, providencia del 21 de febrero de 2019. Radicación número: 08001-23-31-000-2013-00160-02(0075-17) estableció *“Para el sub judice, es claro que el numeral 1), del artículo 164, del CPACA, determina que la demanda podrá presentarse en cualquier tiempo, cuando las pretensiones versen sobre prestaciones periódicas, de manera que, como la controversia tiene relación con ese tipo de prestaciones, no está sometida al término de caducidad y se puede demandar en cualquier tiempo”*.

Frente a la legitimación y la representación de la Entidades dispone el artículo 159 del CPACA:

"Las entidades públicas, los particulares que cumplen funciones públicas y los demás sujetos de derecho que de acuerdo con la ley tengan capacidad para comparecer al proceso, podrán obrar como demandantes, demandados o intervinientes en los procesos contencioso administrativos, por medio de sus representantes, debidamente acreditados.

La entidad, órgano u organismo estatal estará representada, para efectos judiciales, por el Ministro, Director de Departamento Administrativo, Superintendente, Registrador Nacional del Estado Civil, Procurador General de la Nación, Contralor General de la República o Fiscal General de la Nación o por la persona de mayor jerarquía en la entidad que expidió el acto o produjo el hecho."

La apoderada de la parte demandante dentro de la descripción fáctica hecha en el escrito de demanda, hace imputaciones a la Policía Nacional y a la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional – CASUR, entidades que expidieron los actos administrativos demandados. En ese orden de ideas, la parte demandante y la demandada están legitimadas materialmente, por activa y por pasiva respectivamente, para actuar en las presentes actuaciones.

Ahora bien, el numeral primero del artículo 627 de la Ley 1564 de 2012 (Código General del Proceso), señala la entrada en vigencia de los artículos 610 a 627 a partir de la promulgación de esta ley (12 de Julio de 2012), el artículo 610 del mismo estatuto, indica la intervención de la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado en los procesos que se tramiten ante cualquier jurisdicción donde intervengan entidades públicas, para defender los intereses patrimoniales del Estado.

Pues bien, el Decreto 4085 de 2011, respecto del objetivo de la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado, señala:

"ARTÍCULO 2o. OBJETIVO. *La Agencia tendrá como objetivo el diseño de estrategias, planes y acciones dirigidos a dar cumplimiento a las políticas de defensa jurídica de la Nación y del Estado definidas por el Gobierno Nacional; la formulación. Evaluación y difusión de las políticas en materia de prevención de las conductas antijurídicas por parte de servidores y entidades públicas del daño antijurídico y la extensión de sus efectos, y la dirección, coordinación y ejecución de las acciones que aseguren la adecuada implementación de las mismas, para la defensa de los intereses litigiosos de la Nación.*

PARÁGRAFO. *Para efectos este decreto. Entiéndase por intereses litigiosos de la Nación, los siguientes:*

- a) *Aquellos en los cuales esté comprometida una entidad de la Administración Pública del orden nacional por ser parte en un proceso. (Negrilla y subrayado del Despacho)."*

Por tratarse en el presente asunto de entidad del orden nacional, se deberá notificar a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado al correo electrónico, conforme lo indica el parágrafo del artículo 3 del decreto 1365 de 2013, el cual apalabra:



Radicación : 2019-00982-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : ELVIA ANGELICA PAREDES DE VINUEZA
Demandado : NACIÓN – MINDEFENSA – CASUR

6

"Para efectos de las notificaciones personales que se deban realizar a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado, se entenderá que el correo electrónico cumple los mismos propósitos que el servicio postal autorizado para enviar la copia de la demanda, de sus anexos y del auto admisorio, en los términos del artículo 197 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo. En estos casos, no será necesaria la remisión física de los mencionados documentos".

6. DE LOS REQUISITOS FORMALES.

De igual forma se cumple con la totalidad de los requisitos establecidos en los artículos 162 (requisitos de la demanda⁹) 163 (individualización de pretensiones¹⁰) y 164 (oportunidad de la demanda) de la Ley 1437 de 2011.

Aunado a lo anterior se allegaron los anexos¹¹ pertinentes que exige el art. 166, incluyendo copia de la demanda en mensaje de datos para los efectos del inciso 3 del art. 199, modificado por el art. 612 de la Ley 1564 de 2012.

Ahora, se advierte que en el particular se persigue el reconocimiento y pago de la sustitución de la asignación de retiro que fue suspendida, que igualmente es pretendida por la señora RUTH MARIELA DELGADO SALAZAR en su calidad de compañera permanente del causante, por lo que se concluye que ambas mujeres tienen un interés directo y una afectación con el presente medio de control, razón por la que se torna imprescindible la comparecencia de la señora Bernal Cifuentes como demandada.

Por reunir los requisitos legales el Despacho,

RESUELVE:

PRIMERO: ADMITIR la demanda del medio de control **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**, instaurada por la señora **ELVIA ANGELICA PAREDES DE VINUEZA** contra la **NACIÓN - MINISTERIO DE DEFENSA - POLICIA NACIONAL - CAJA DE SUELDOS DE RETIRO DE LA POLICIA NACIONAL - CASUR** y en consecuencia dispone:

SEGUNDO: NOTIFICAR este auto a la parte demandante en la forma prevista en el artículo 201 del CPACA, quien podrá consultarlo en la página web: www.ramajudicial.gov.co.

TERCERO: VINCULAR como **DEMANDADA** a la señora **RUTH MARIELA DELGADO SALAZAR**, a quien se le deberá **NOTIFICAR** personalmente la demanda mediante entrega de copia de la misma, de sus anexos y del

⁹ Designación de las partes: folios 1 y 11

Pretensiones: folios 2

Los hechos y omisiones folios 1-2

Fundamentos de Derecho: normas violadas y concepto de violación folios 3-10

Las pruebas folios 11-12, estimación razonada de la cuantía folio 10

Lugar y dirección de las partes folio 13

¹⁰ Folios 2

¹¹ Se allegaron 4 copias de la demanda para el traslado en formato cd room.

respectivo auto admisorio, de conformidad con lo dispuesto por el artículo 200 de la Ley 1437 de 2011.

CUARTO: No hay lugar a fijar gastos ordinarios del proceso, pues la notificación personal corresponde a la parte actora; no obstante, de requerirse expensas, éstas se fijarán en su oportunidad.

QUINTO: NOTIFICAR personalmente la presente providencia a la parte demandada **NACIÓN - MINISTERIO DE DEFENSA - POLICIA NACIONAL - CAJA DE SUELDOS DE RETIRO DE LA POLICIA NACIONAL - CASUR**, al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA JURÍDICA DEL ESTADO** a los buzones de correos electrónicos creados por dichas entidades para efecto de recibir notificaciones judiciales de conformidad con lo establecido en los artículos 197, 198 y 199 del CPACA.

Como quiera que no se fijan gastos ordinarios del proceso, para cumplir lo anterior, **ORDENAR a la parte demandante**, de acuerdo con el artículo 199 del CPACA, **remitir** a quienes deben ser notificados personalmente, en el término improrrogable de DOS (02) DÍAS HÁBILES, contados a partir de la notificación por estado de la presente providencia, a través del servicio postal autorizado, copia de la demanda, de sus anexos y de este auto admisorio, sin perjuicio de las copias que deban quedar en el expediente a disposición de los notificados.

Así mismo, deberá aportar dentro de los CINCO (05) DÍAS HÁBILES siguientes a la notificación por estado de la presente providencia, certificación de la entidad de servicio postal autorizado, en la que conste la remisión efectiva de la copia de la demanda, sus anexos y del auto admisorio, para lo cual allegará copia del oficio remisorio a la Secretaría del Tribunal.

Hasta tanto no se alleguen las constancias anteriormente referidas, no se procederá por la Secretaría de esta Corporación a realizar la notificación personal de los demandados. El incumplimiento de esta carga procesal dará lugar a la aplicación del artículo 178 del CPACA.

SEXTO: A la entidad demandada **NACIÓN - MINISTERIO DE DEFENSA - POLICIA NACIONAL - CAJA DE SUELDOS DE RETIRO DE LA POLICIA NACIONAL - CASUR**, a la vinculada señora **RUTH MARIELA DELGADO SALAZAR**, al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA JURÍDICA DEL ESTADO** se les correrá traslado de esta demanda por el término de treinta (30) días para contestarla, proponer excepciones, pedir pruebas, llamar en garantía y en su caso, proponer demanda de reconvención, acorde con el artículo 172 del CPACA. Este plazo comenzará a correr al vencimiento del término común de veinticinco (25) días después de surtida la última notificación, como dispone el artículo 199 del CPACA.

SEPTIMO: ADVERTIR a la entidad demandada que durante el tiempo para dar respuesta a la demanda, deberá allegar con la contestación, **el expediente administrativo que contenga los antecedentes de la actuación que se**

Radicación
Medio de control
Demandante
Demandado

: 2019-00982-00
: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
: ELVIA ANGELICA PAREDES DE VINUEZA
: NACIÓN – MINDEFENSA – CASUR



8

demanda y se encuentre en su poder. La inobservancia de este deber constituye falta disciplinaria gravísima del funcionario encargado del asunto (artículo 175, parágrafo 1º del CPACA).

OCTAVO: RECONOCER personería adjetiva para actuar como apoderada de la parte demandante, a la abogada EYMI ANDREA CADENA MUÑOZ identificada con cédula de ciudadanía No. 67.004.067 de Cali (V) y tarjeta profesional No. 97.962 del Consejo Superior de la Judicatura, en los términos y para los efectos a que alude el memorial poder presentado¹².

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

JHON ERICK CHAVES BRAVO
Magistrado

¹² Ver folio 14.

VoBo Secretario

Proyectó: NGE



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, 12.1 JUL 2020.

Auto de Sustanciación No. _____

MAGISTRADO PONENTE: JHON ERICK CHAVES BRAVO

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
EXPEDIENTE	76001-23-33-000-2019-00982-00
DEMANDANTE	ELVIA ANGELICA PAREDES DE VINUEZA
DEMANDADO	NACIÓN – MINDEFENSA – CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES
ASUNTO:	CORRE TRASLADO SOLICITUD DE MEDIDA CAUTELAR

La señora Elvia Angélica Paredes de Vinueza, a través de apoderada judicial, mediante el ejercicio del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, pretende¹ la nulidad de la resolución No. 21064 del 03 de diciembre de 2018², por la cual se ordena suspender el pago del 100% de la cuota de la sustitución de asignación de retiro que alguna vez percibió la demandante.

Como restablecimiento del derecho solicitó se ordene a la entidad demandada la reactivación de la sustitución de asignación de retiro que venía percibiendo en calidad de cónyuge supérstite del Sargento Mayor (R) Abdon Rafael Vinueza Perugache; el pago de las mesadas retroactivas pensionales que se generaron a partir de la suspensión (1 de diciembre de 2018) y vitaliciamente, así como el pago de los intereses moratorios sobre las mesadas pensionales hasta que se haga efectivo el pago.

Visible a folio 3 del cuaderno principal, la apoderada de la demandante solicitó se ordene a la entidad demandada, levantar la suspensión en el pago del 100% del valor de la mesada pensional ordenada mediante resolución No. 21064 de 2018 y realice el pago de lo adeudado hasta la fecha, atendiendo a que la decisión adoptada es ilegal la suspensión provisional de los actos demandados.

De conformidad con el artículo 233 del CPACA se ordenará correr traslado de la solicitud de la medida cautelar para que el demandado se pronuncie sobre ella. Por lo anterior, el Despacho,

RESUELVE:

PRIMERO: CORRER TRASLADO de la solicitud de medida cautelar a la entidad demandada y a la vinculada señora **RUTH MARIELA DELGADO SALAZAR**, por el término de cinco (5) días, para pronunciarse respecto a ella en escrito separado.

¹ Ver folio 2
² Ver folio 72

Radicación
Medio de control
Demandante
Demandado
Asunto

: 2019-00982-00
: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
: ELVIA ANGELICA PAREDES DE VINUEZA
: NACIÓN - MINDEFENSA - CASUR
: CORRE TRASLADO MEDIDA CAUTELAR



SEGUNDO: NOTIFICAR simultáneamente, este proveído con el auto admisorio de la demanda.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

JHON ERICK CHAVES BRAVO
Magistrado