

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, tres (03) de octubre de dos mil veintidós (2022).

Auto Interlocutorio No. 154

MAGISTRADO PONENTE: GUILLERMO POVEDA PERDOMO

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO -LABORAL
EXPEDIENTE	76001233300020210089500
DEMANDANTE	AMANDA MARTINEZ RUIZ. amanda_mar@hotmail.com Apoderado FREDDY JARAMILLO TASCON freddyjaramilloabogado@gmail.com
DEMANDADO	HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E. gerencia@esekennedy-riofrio-valle.gov.co
ASUNTO:	AUTO ADMITE DEMANDA

ADVERTENCIA SOBRE PUBLICIDAD DEL EXPEDIENTE Y MEMORIALES.

En aras del cumplimiento del artículo 46¹ de la Ley 2080 de 2021 que modifica el artículo 186 de la Ley 1437 de 2011, las partes cuentan con los documentos necesarios para las actuaciones correspondientes.

La **Ley 2080 del 2021**, vigente en materia procesal a partir del 26 de enero del mismo año, reformó el CPACA, por lo cual se hacen las siguientes precisiones:

El **expediente digital** está en la sede electrónica **SAMAI**, donde podrá consultar las actuaciones en el botón **“CONSULTA DE PROCESOS”** en el siguiente link <https://samairj.consejodeestado.gov.co/Vistas/Casos/procesos.aspx>.

En SAMAI también encontrará la VENTANILLA VIRTUAL, link <https://relatoria.consejodeestado.gov.co:8087/> donde los sujetos procesales podrán solicitar ACCESO A LOS EXPEDIENTES para consultar documentos protegidos, pedir CITA VIRTUAL y además deberán **RADICAR MEMORIALES Y ESCRITOS los cuales se gestionarán directamente al proceso, lo que garantiza celeridad, economía, eficiencia, transparencia y publicidad, por tanto, es el canal oficial para recibir memoriales** a partir del **16 de mayo de 2022**.

Para el ACCESO A LOS EXPEDIENTES debe ingresar a la VENTANILLA VIRTUAL, dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Acceso a expedientes” aceptar términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo, anexando copia del documento de identidad que acredite su calidad dentro del proceso.

Para radicar memoriales debe ingresar a la VENTANILLA VIRTUAL, dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Memoriales y/o Escritos”, aceptar

RADICACIÓN : 76001-23-33-000-2021-00895-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : AMANDA MARTINEZ RUIZ.
Demandado : HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.



términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo anexando copia del documento de identidad que acredite su calidad dentro del proceso **y cargar los archivos con destino al proceso** en los formatos permitidos pdf,.docx,.doc,.xlsx. Tamaño máximo por cada archivo: 20 MB.

En el siguiente link podrá consultar un video tutorial que lo guiará en SAMAI [VENTANILLA VIRTUAL](#)

Solo de manera subsidiaria continuarán recibiendo escritos y memoriales en el correo electrónico: rpmemorialestadmvcauca@cendoj.ramajudicial.gov.co identificando la radicación completa del expediente, el magistrado ponente, el medio de control, las partes y el asunto so pena de no gestionar el memorial. Las partes darán cumplimiento al artículo 78.14 del CPG.

I. ANTECEDENTES

la señora **AMANDA MARTINEZ RUIZ** por medio de apoderado judicial, pretende mediante medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, contra el **HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.** la nulidad del siguiente acto:

<<- **El oficio N° 101121-1B.01-179 del 25 de mayo de 2021** expedido por el gerente del HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E NIT. 891900732 de Riofrío, Valle, con el cual el día 15 de marzo de 2021 da respuesta negativa al derecho de petición, en la que dice que AMANDA MARTINEZ RUIZ estuvo vinculada “MEDIANTE LA MODALIDAD DE CONTRATO POR PRESTACION DE SERVICIOS y otros EN PROVISIONALIDAD POR TAL MOTIVO NO HAY LUGAR AL PAGO DE PRESTACIONES POR USTED RECLAMADAS”.>>

A titulo de restablecimiento del derecho solicita;

- Se declare que entre la demandante y el HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E NIT. 891900732- existió una relación laboral subordinada desde el 1 de enero de 2013 al 10 agosto de 2020, con un salario promedio de \$1.345. 500.00 pesos mensuales.
- Se declare que durante el período comprendido entre del 1 de enero de 2013 hasta el 10 de agosto 2020, la actora tuvo la calidad de empleada pública, siendo empleadora el HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E. NIT.891900732.
- Al hospital Kennedy- empresa social del estado E.S.E. NIT 891900732 de rio frio, valle a pagar a la demandante la RELIQUIDACION de las cesantías por el periodo del 01 de enero de 2013 al 10 de agosto de 2020, se calculan en...\$ 10.240. 750.00

RADICACIÓN
Medio de control
Demandante
Demandado

: 76001-23-33-000-2021-00895-00
: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
: AMANDA MARTINEZ RUIZ.
: HOSPITAL KENNDEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.



- La reliquidación de los intereses a las cesantías, periodo del 01 de enero de 2013 al 10 de agosto de 2020...\$ 8.602. 230.00
- Reliquidación de las primas de servicios periodo del 01 de enero de 2013 al 10 de agosto de 2020 se calculan en...\$ 10.240. 750.00
- Reliquidación de las vacaciones, periodo del 01 de enero de 2013 al 10 de agosto de 2020 se calculan en....\$ 5.120. 375.00
- Se condene al reintegro del valor del porcentaje correspondiente a aportes patronales para el sistema general de seguridad, periodo del 01 de enero de 2013 al 10 de agosto de 2020 se calculan en ...\$ 9.795. 240.00
- Se condene al reajuste de las cotizaciones a pensiones con base en el salario de \$1.350. 500.00 pues sólo se cotizó con el salario mínimo periodo del 01 de enero de 2013 al 10 de agosto de 2020, se calcula que se le debe al FONDO COLPENSIONES la suma de ...\$ 40.995. 500.00
- Se condene al pago de un salario diario por la mora en el pago de las prestaciones sociales a partir del 11 de agosto de 2020, se calcula que se adeuda la suma de...\$ 12.961. 650.00
- Se ordene al pago de la sanción moratoria por no haber consignado las cesantías en fondos, las cuales se calculan en...\$ 122.889. 000.00 (...)>>

II. CONSIDERACIONES

Este proceso fue inadmitido mediante auto N° 77 del 25 de marzo de 2022, concediéndole a la parte demandante un término de 10 días para que allegara la constancia de notificación del oficio No. 101121-1B.01-179 del 25 de mayo de 2021, por medio del cual el gerente del HOSPITAL KENNDEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E. resolvió negativamente el derecho de petición, además del envió simultaneo de la demanda y sus anexos.

Con base en lo anterior, mediante correo electrónico, el apoderada judicial de la parte actora allego memorial de subsanación el 01 de abril de 2022, según constancia secretarial.

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



1.DE LA JURISDICCION Y COMPETENCIA

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 las leyes especiales, de las controversias y litigios originados en actos, contratos, hechos, omisiones y operaciones, sujetos al derecho administrativo, en los que estén involucradas las entidades públicas, o los particulares cuando ejerzan función administrativa.

1.1. 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 cuantía exceda de cincuenta (50) salarios mínimos legales mensuales vigentes.>>

En el asunto concreto, se pretende la nulidad del acto frente a la negativa de reconocimiento de la existencia de una relación laboral derivada de un contrato realidad y el pago de las acreencias laborales, por lo que resulta ser de carácter laboral y no proviene de un contrato de trabajo, siendo competencia de este Tribunal.

1.2. 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: (...) 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, se observa que el ultimo domicilio donde presto los servicios la señora fue en el Hospital Kennedy Empresa Social del Estado E.S.E. de Rio frio- valle del cauca, en tal sentido se encuentra debidamente configurada la competencia por el factor territorial en el presente asunto.

1.3. Factor cuantía

El artículo 157 del CPACA señala:

RADICACIÓN : 76001-23-33-000-2021-00895-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : AMANDA MARTINEZ RUIZ.
Demandado : HOSPITAL KENNEDEY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.



<<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. (...)

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 escrito de la demanda hace referencia a un tope mayor de los 50 SMLMV¹, teniendo en cuenta que existe acumulación de pretensiones, se tiene en cuenta la pretensión mayor que equivale a un valor de CIENTO VEINTIDOS MILLONES OCHOCIENTOS OCHENTA Y NUEVE MIL \$122.889.000 M/CTE, por concepto de sanción moratoria.

Por lo anterior la cuantía supera el tope de los 50SMLMV y esta corporación es competente para conocer del presente asunto.

2.REQUISITO DE CONCILIACIÓN PREJUDICIAL

El Despacho advierte que antes de incoar las acciones contencioso administrativas se debe hacer la conciliación prejudicial como lo consagra el numeral 1 del artículo 161 del CPACA:

<<ARTICULO 161 REQUISITOS PREVIOS PARA DEMANDA. 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. >>

¹ SMLMV para el año 2021 (\$908.526 x 50 smlmv = 45.426.300)

RADICACIÓN : 76001-23-33-000-2021-00895-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : AMANDA MARTINEZ RUIZ.
Demandado : HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.



Sin embargo, el parágrafo 2º del artículo 2º del Decreto 1716 de 20095 consagra lo siguiente:

<<Artículo 2º. 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 2º. El conciliador velará porque no se menoscaben los derechos ciertos e indiscutibles, así como los derechos mínimos e intransigibles.>>

Por su parte el Consejo de Estado en Sentencia de Tutela del 8 de febrero de 2018² señaló:

<< (...)v) Tampoco resulta exigible el agotamiento de la conciliación extrajudicial como requisito previo para demandar a través del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho, dado que al estar involucrados en este tipo de controversias (contrato realidad) derechos laborales irrenunciables (cotizaciones que repercuten en el derecho a obtener una pensión), que a su vez comportan el carácter de ciertos e indiscutibles, no son conciliables."³

De lo anterior se evidencia, que a la fecha de interposición de la demanda el criterio del Consejo de Estado, respecto de procesos donde se discuta el reconocimiento de una relación legal y reglamentaria, es el de no exigir como requisito de procedibilidad del medio de control, la conciliación prejudicial. (...)>>

Así pues, la conciliación prejudicial es requisito respecto de derechos inciertos y discutibles, motivo por la que dicha exigencia no es aplicable para el presente asunto.

3. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DE LA ACCIÓN

Respecto de la caducidad del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho el literal d) del numeral 2 del artículo 164 del CPACA dispone:

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

1. En cualquier tiempo, cuando:

² Consejo de Estado - Sección Cuarta. Consejero ponente: MILTON CHAVES GARCÍA, Bogotá, D.C., ocho (8) de febrero de dos mil dieciocho (2018) - Radicación número: 11001-03-15-000-2017-00383-01 (AC).

³ Radicado N° 23001-23-33-000-2013-00260-01 (0088-15) CE-SUJ2-005-16, C.P. Dr. Carmelo Perdomo Cuéter

RADICACIÓN : 76001-23-33-000-2021-00895-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : AMANDA MARTINEZ RUIZ.
Demandado : HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.



c) Se dirija contra actos que reconozcan o nieguen total o parcialmente prestaciones periódicas. Sin embargo, no habrá lugar a recuperar las prestaciones pagadas a particulares de buena fe;

En el presente asunto se demanda un acto que se originó por la negativa de la entidad demandada frente a la reclamación administrativa presentada por la demandante el 15 de marzo de 2021 y esto hace que la interposición de la demanda se realice en cualquier tiempo.

4.DEL PODER Y LA LEGITIMACION 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.>>

A folio 1, obra poder otorgado por la parte demandante, para que se lleven a cabo las presentes diligencias, razón por la cual se encuentra debidamente configurado el derecho de postulación.

Frente a la legitimación y la representación de las 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. El Presidente del Senado representa a la Nación en cuanto se relacione con la Rama Legislativa; y el Director Ejecutivo de Administración Judicial la representa en cuanto se relacione con la Rama Judicial, salvo si se trata de procesos en los que deba ser parte la Fiscalía General de la Nación.>>

El apoderado de la parte demandante dentro de la descripción fáctica

RADICACIÓN : 76001-23-33-000-2021-00895-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : AMANDA MARTINEZ RUIZ.
Demandado : HOSPITAL KENNDEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.



hecha en el escrito de demanda, hace imputaciones a la **HOSPITAL KENNDEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E., Rio frio- valle del cauca**, como quiera que pretende la nulidad del acto administrativo que negó el reconocimiento de una relación laboral derivada de un contrato realidad y el pago de las acreencias laborales. En ese orden de ideas, la parte demandante y la entidad demandada están legitimadas, por activa y por pasiva respectivamente, para actuar en las presentes actuaciones.

5. DE LOS REQUISITOS FORMALES.

La demanda cumple con la totalidad de los requisitos establecidos en los artículos 162 (requisitos de la demanda) y 163 (individualización de pretensiones) de la Ley 1437 de 2011.

6. APLICACIÓN DE LA LEY 2080 DE 2021

La demanda se presentó antes de entrar en vigencia la Ley 2080 de 2021, por lo tanto, no es exigible lo dispuesto en su artículo 34.

Además, se pudo constatar que la parte actora acreditó el envío de la demanda y sus anexos a la parte demandada, tal como lo advierte el numeral 8° (Adicionado por el artículo 35 de la Ley 2080 de 2021) del artículo 162 del CPACA.

Por reunir los requisitos legales el Despacho,

R E S U E L V E

PRIMERO: ADMITIR la demanda del medio de control **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**, instaurada por **AMANDA MARTINEZ RUIZ**, en contra del **HOSPITAL KENNDEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E., de Rio frio- valle del cauca**.

SEGUNDO: NOTIFICAR este auto al demandante en la forma prevista en el **artículo 50 de la Ley 2080 de 2021**, quien podrá consultarlo en la página web: www.ramajudicial.gov.co

TERCERO: NOTIFICAR personalmente la presente providencia al **HOSPITAL KENNDEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.**, al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PUBLICO** y se les deberá anexar además de esta providencia, copia de la demanda y los anexos a los buzones de correos electrónicos creados por dichas entidades para efecto de recibir notificaciones judiciales **de conformidad con lo establecido en el artículo 48 de la Ley 2080 del 2021, y con ello no será necesario remitirlos por medio físico.**

RADICACIÓN
Medio de control
Demandante
Demandado

: 76001-23-33-000-2021-00895-00
: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
: AMANDA MARTINEZ RUIZ.
: HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.



CUARTO: Al demandado **HOSPITAL KENNEDY – EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO E.S.E.** y al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PUBLICO** le 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 reconvenición, acorde con el artículo 172 del CPACA. **Este plazo se comenzará a contabilizar a los dos (2) días hábiles siguientes al del envío del mensaje y, el término respectivo empezará a correr a partir del día siguiente de conformidad con lo establecido en el inciso 4º del artículo 48 de la Ley 2080 de 2021.**

QUINTO: ORDENAR a las entidad demandada que, durante el tiempo para dar respuesta a la demanda, allegue **el expediente administrativo que contenga los antecedentes de la actuación que se 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).

SEXTO: Se advierte a los sujetos procesales que la contestación de la demanda y demás memoriales que se presenten durante el trámite del presente proceso será la **VENTANILLA VIRTUAL de SAMAI** como se explica en el capítulo de publicidad de esta providencia.

El presente documento es suscrito digitalmente en la plataforma <https://samairj.consejodeestado.gov.co/> en donde se puede verificar su autenticidad.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

(Firma electrónica)

GUILLERMO POVEDA PERDOMO
Magistrado