<

República de Colombia Rama Judicial

TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE BOGOTA

SALA CIVIL

LA SECRETARIA DE LA SALA CIVIL DEL TRIBUNAL SUPERIOR EL DISTRITO

JUDICIAL DE BOGOTA D.C

A VISA ACCION DE TUTELA

SE FIJA EL 13 DE DICIEMBRE DE 2017 a las 08:00 am

Que mediante providencia calendada siete (7) de diciembre de dos mil diecisiete (2017) al conocimiento de la H. Magistrado MARTHA PATRICIA GUZMAN ALVAREZ, obedeciendo lo resuelto por la Corte Suprema de Justicia ordeno la notificación en la Acción de Tutela promovida por PEDRO NEFTALI BELTRAN MEDINA contra DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO PARA LA PROSPERIDAD SOCIAL Y OTRO, radicada con el No 1100120300020170244600, por la tanto se pone en conocimiento la mencionada providencia de RICARDO GONZALEZ GONZALEZ, para que en el término de un (1) día, contado a partir de la publicación de este aviso judicial, haga uso del derecho de defensa y contradicción.

Bogotá, D.C, Av. Calle 24 N° 53 - 28 Torre C Oficina 305 Conmutador 4233390 Fax Ext. 8350, 8351 **tutelasciviltsbta@cendoj.ramajudicial.gov.co**

12/12/2017 04:47 p. m.

#0

Bogotá, D.C 14 de agosto del 2017

SEÑORA:

JULIA MARIA BOTERO LARRARTE TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL

SALA CIVIL

(Reparto) CIUDAD

o

REF: ACCIÓN DE TUTELA CONTRA EL DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO PARA LA PROSPERIDAD SOCIAL (PROSPERIDAD SOCIAL)

Respetado Señor Juez:

PEDRO NEFTALI BELTRAN MEDINA, identificado con Cédula de ciudadanía No.19.308.794 de Bogotá, acudo ante su despecho con el fin de interponer ACCION DE TUTELA, contra EL DEPARTAMENTO ADMINISTRATIVO PARA LA PROSPERIDAD SOCIAL (PROSPERIDAD SOCIAL), con la finalidad de que se le amparen los derechos fundamentales al trabajo, a la seguridad social en conexidad con la vida en condiciones dignas, al mínimo vital y a la salud, los cuales se habrían infringido con ocurrencia de los hechos que a continuación se resumen:

HECHOS

Primero: Inicié a laborar como conductor mecánico grado 13 el día 13 de junio del 2013, en provisionalidad en el departamento administrativo para la prosperidad social.

Segundo: a la fecha tengo 60 años y tengo como semanas cotizadas a julio de este año 1484.14 semanas por lo que me encuentro en pre pensión

Tercero: Mediante Comunicación Suscrita Por La Subdirección De Talento Humano Del DPS de fecha 1 de junio de 2016 me informaron que me incluirían en la lista de personas en especial protección por encontrarme en pre pensión.

Cuarto: El 4 de abril de 2016, Prosperidad Social emitió la Circular No. 16 para todos los Servidores Públicos en condición especial de protección, en la cual se señaló:

"El Departamento Administrativo para la Prosperidad Social requiere que los servidores públicos que consideren encontrarse en alguno de los siguientes grupos, presenten ante la Subdirección de Talento Humano, a través del Grupo Administración del Talento Humano, la documentación correspondiente dentro de los dos meses siguientes a la expedición de la presente comunicación, con el fin de estudiar la aplicación de lo dispuesto en el Parágrafo 2° del artículo 2.2.5.3.2 del Decreto 1083 de 2015.

Para dichos efectos, es necesario tener en cuenta lo siguiente:

1. Persona con enfermedad catastrófica o algún tipo de discapacidad:

a. Persona con enfermedad catastrófica: la Resolución N° 5261 de 1994 del Ministerio de Salud, "Por la cual se establece el Manual de Actividades, Intervenciones y Procedimientos de! Plan Obligatorio de Salud en el Sistema General de Seguridad Social en Salud", define lo siguiente:

"ARTICULO 16. ENFERMEDADES RUINOSAS O CATASTROFICAS. Para efectos del presente decreto se definen como enfermedades ruinosas o catastróficas, aquellas que representan una alta complejidad técnica en su manejo, alto costo, baja ocurrencia y bajo costo efectividad en su tratamiento.

"ARTICULO 17. TRATAMIENTO PARA ENFERMEDADES RUINOSAS O CATASTROFICAS. Para efectos del presente Manual se definen como aquellos tratamientos utilizados en el manejo de enfermedades ruinosas o catastróficas que se caracterizan por un bajo costo- efectividad en la modificación del pronóstico y representan un alto costo. Se incluyen los siguientes: a. Tratamiento con radioterapia y quimioterapia para el cáncer, b. Diálisis para insuficiencia renal crónica, trasplante renal, de corazón, de medula ósea y de córnea, c. Tratamiento para el SIDA y sus complicaciones, d. Tratamiento quirúrgico para enfermedades del corazón y del sistema nervioso central, e. Tratamiento quirúrgico para enfermedades de origen genético o congénito. f. Tratamiento médico quirúrgico para el trauma mayor, g. Terapia en unidad de cuidados intensivos, h. Reemplazos articulares.

PARAGRAFO. Los tratamientos descritos serán cubiertos por algún mecanismo de aseguramiento y estarán sujetos a períodos mínimos de cotización exceptuando la atención inicial y estabilización del paciente urgente, y su manejo deberá ceñirse a las Guías de Atención Integral definidas para ello.

Documentos para acreditar la condición:

Certificación por parte de la Empresa Promotora de Salud, EPS, a la cual esté afiliado, con la indicación expresa de padecer una de las enfermedades que para el sistema se consideran catastróficas.

(...)

3. Ostentar la condición pre pensionado en los términos señalados en normas vigentes y la jurisprudencia sobre la materia:

Servidor público al cual le faltan tres (3) años o menos, para reunir los requisitos de edad y tiempo de servicio o semanas de cotización para obtener el disfrute de la pensión de jubilación o de vejez.

Para el propósito de esta información, la condición se acreditará por parte de aquellos a quienes a la, fecha de esta publicación les falten tres (3) años o menos para reunidos requisitos para obtener la pensión; lo anterior, sin perjuicio de que quienes vayan cumpliendo la condición, la acrediten ante la Subdirección de Talento Humano, para mantener actualizada la información.

Documentos para acreditar la condición:

. Constancia del número de semanas cotizadas (Régimen solidario de prima media (Régimen solidario de prima media con prestación definida) o constancia del capital acumulado en su cuenta de ahorro individual que les permita obtener una pensión mensual (Régimen de ahorro individual con solidaridad).

La Subdirección de Talento Humano solicitará los documentos que considere necesarios, adicionales a los citados en la presente comunicación, cuando se requiera dentro del respectivo análisis."

2

■

Quinto: En acatamiento a la circular No. 016 del 4 de abril de 2016, el 5 de septiembre de 2016 informé a la Subdirección de Talento Humano, que ostentaba la calidad de pre pensión, en mi edad es de 59 años,

Sexto: El 1 de junio de 2016 la Subdirección de Talento Humano me respondió a través de oficio con radicado No. 20166400583271, lo siguiente:

"(...) En virtud de lo expuesto, se informa que con el propósito de procurar la protección de los servidores públicos que se encuentren en las condiciones especiales antes mencionadas, la Subdirección de Talento Humano efectuará una evaluación objetiva de las circunstancias del caso, en la cual se determine si es posible proteger concomitantemente los derechos de la persona vinculada en provisionalidad y del aspirante.

En concordancia con el desarrollo jurisprudencial mencionado, la Secretaría General y la Subdirección de Talento Humano expidieron la Circular No. 16 del 4 de abril de 2016, con el propósito de solicitar a los servidores públicos de la entidad que consideren encontrarse dentro del grupo de personas sujetos de protección especial, la remisión de documentación que acredite las condiciones descritas en el mencionado acto administrativo, con la finalidad de consolidar los registros de los servidores públicos que desempeñan empleos de carrera administrativa objeto del concurso de méritos y que simultáneamente ostentan tales condiciones por parte de la Entidad, a efectos de dar aplicación a lo previsto en el 2.2.5.3.2 del Decreto No. 1083 de 2015.

Así las cosas, de conformidad con los lineamientos dispuestos en la Circular No. 16 del 4 de abril de 2016, esta Subdirección acusa recibo de la documentación aportada por usted a efectos de acreditar la condición de persona próxima a cumplir requisitos pensiónales e informa que procederá a incluirla en los registros de servidores públicos sujetos de protección especial." (Sic) (Subrayado fuera de texto)

Séptimo: mediante acto administrativo del 2 de mayo de 2017 resolución 1175 me desvincularon de la entidad por terminar mi provisionalidad, sin embargo fui desvinculado hasta el 2 de agosto de 2017

Octavo: el departamento administrativo para la prosperidad social desconoció el DECRETO NUMERO 648 DEL 19 ABRIL 2017 Por el cual se modifica y adiciona el Decreto 1083 de 2015, Reglamentaria Único del Sector de la Función Pública. Artículo 2.2.12.1.1.1 que establece que las personas en pre pensión no pueden ser desvinculadas.

Noveno: actualmente no cuento de otros ingresos para solventar mí mínimo vital mío al igual que el de mi familia tengo una hija de 21 años quien está en la universidad y vive conmigo y aun depende económicamente de mí.

DESCONOCIMIENTO POR PARTE DEL DEPARTAMENTO PARA LA PROSPERIDAD SOCIAL DEL DECRETO NUMERO 648 DEL 19 ABRIL 2017 POR EL CUAL SE MODIFICA Y ADICIONA EL DECRETO 1083 DE 2015, REGLAMENTARIA ÚNICO DEL SECTOR DE LA FUNCIÓN PÚBLICA. ARTÍCULO 2.2.12.1.1.1

El presidente de la república y el Departamento Administrativo de la función pública decreto número expidió el decreto número 648 del 19 abril 2017 por el cual se modifica y adiciona el decreto 1083 de 2015, reglamentaria único del sector de la función pública. En donde se reconoce la protección especial a las personas que se encuentren en condiciones de vulnerabilidad, a continuación, se transcribe el mentado decreto:

3

"Parágrafo 2. Cuando la lista de elegibles elaborada como resultado de un proceso de selección esté conformada por un número menor de aspirantes al de empleos ofertados a proveer, la administración, antes de efectuar los respectivos nombramientos en periodo de prueba y retirar del servicio a los provisionales, deberá tener en cuenta el siguiente orden de protección generado por: 1. Enfermedad catastrófica o algún tipo de discapacidad.

2. Acreditar la condición de padre o madre cabeza de familia en los términos
señalados en las normas vigentes y la jurisprudencia sobre la materia.

1. Ostentar la condición de pre pensionados en los términos señalados en las normas vigentes y la jurisprudencia sobre la materia.
2. Tener la condición de empleado amparado con fuero sindical."

"Capítulo 4.

MOVIMIENTOS DE PERSONAL Artículo 2.2.5.4.1 Movimientos de personal. A los empleados que se encuentren en servicio activo se les podrá efectuar los siguientes movimientos de personal:

1. Traslado o permuta.
2. Encargo.
3. Reubicación "

"CAPITULO 1

Protección ESPECIAL EN CASO DE Supresión DEL EMPLEO COMO CONSECUENCIA DE UNA REFORMA DE PLANTA DE PERSONAL SECCION 1 DEFINICIONES

Artículo 2.2.12.1.1.1 Definiciones. Para los efectos de la protección especial en caso de supresión del empleo como consecuencia de una reforma de planta de personal, se entiende por:

1. Madre o padre cabeza de familia sin alternativa económica: Entiéndase por madre o padre cabeza de familia, quien siendo soltera(o) o casada(o), tenga bajo su cargo, económica o socialmente, en forma permanente, hijos menores propios u otras personas incapaces o incapacitadas para trabajar, ya sea por ausencia permanente o incapacidad física, sensorial, síquica o moral del cónyuge o compañera(o) permanente o deficiencia sustancial de los demás miembros del núcleo familiar.

2. Persona con limitación física, mental, visual o auditiva: Aquella que por tener comprometida de manera irreversible la función de un órgano, tiene igualmente afectada su actividad y se encuentra en desventaja en sus interacciones con el entorno laboral, social y cultural. De conformidad con la valoración médica de que se trata más adelante, se considera:

a) Limitación auditiva: A partir de la pérdida bilateral auditiva moderada / severa, esto es, cuando la persona sólo escucha sonidos a partir de 51 decibeles, con amplificación, lo cual genera dificultades en situaciones que requieren comunicación verbal especialmente en grupos grandes; puede o no haber originado demoras en el desarrollo del lenguaje hablado que reduce la inteligibilidad de su habla si no hay intervención y amplificación; b) Limitación visual:

A partir de la pérdida bilateral visual desde un rango del 20/60 hasta la no percepción visual junto con un compromiso de la vía óptica que produce alteraciones del campo visual desde el 10 grado del punto de fijación. Los estados ópticos del ojo, como' la miopía, la hipermetropía o

4

el astigmatismo, por ser condiciones orgánicas reversibles mediante el uso de anteojos, lentes de contacto o cirugía, no se predican como limitaciones;

c) Limitación física o mental: Quien sea calificado con una pérdida de capacidad laboral en un rango entre el veinticinco (25) por ciento y el cincuenta (50) por ciento, teniendo en cuenta los factores de deficiencia, discapacidad y minusvalía. Servidor próximo a pensionarse: Aquel al cual le faltan tres (3) años o menos, para reunir los requisitos de edad y tiempo de servicio o semanas de cotización para obtener el disfrute de la pensión de jubilación o de vejez, al momento de la supresión del empleo. Sección 2

Protección ESPECIAL Artículo 2.2.12.1.2.1 Destinatarios.

No podrán ser retirados del servicio las madres o padres cabezas de familia sin alternativa económica, las personas con limitación física, mental, visual o auditiva, y los servidores que cumplan la totalidad de los requisitos de edad y tiempo de servicio para disfrutar de su pensión de jubilación o de vejez, en el término de tres (3) años, según las definiciones establecidas en el artículo 2.2.11.3.1.1 del presente decreto. Artículo 2.2.12.1.2.2 Trámite. Para hacer efectiva la estabilidad laboral de que trata el artículo anterior, los organismos y entidades que modifiquen sus plantas de personal respetarán las siguientes reglas:

1. Acreditación de la causal de protección: a) Madres o padres cabeza de familia sin alternativa económica: Los jefes de personal, o quienes hagan sus veces, verificarán en las hojas de vida de los servidores públicos, que pretendan beneficiarse de la protección especial y en el sistema de información de la respectiva Entidad Promotora de Salud, EPS, y en las Cajas de Compensación Familiar, que se cumplan las condiciones señaladas en el presente decreto y que en el grupo familiar de la solicitante no existe otra persona con capacidad económica que aporte al sistema de seguridad social.

Servidor próximo a pensionarse: Aquel al cual le faltan tres (3) años o menos, para reunir los requisitos de edad y tiempo de servicio o semanas de cotización para obtener el disfrute de la pensión de jubilación o de vejez, al momento de la supresión del empleo."

"sección 2

Protección Especial Artículo 2.2.12.1.2.1 Destinatarios.

No podrán ser retirados del servicio las madres o padres cabezas de familia sin alternativa económica, las personas con limitación física, mental, visual o auditiva, y los servidores que cumplan la totalidad de los requisitos de edad y tiempo de servicio para disfrutar de su pensión de jubilación o de vejez, en el término de tres (3) años, según las definiciones establecidas en el artículo 2.2.11.3.1.1 del presente decreto. Artículo 2.2.12.1.2.2 Trámite.

Para hacer efectiva la estabilidad laboral de que trata el artículo anterior, los organismos y entidades que modifiquen sus plantas de personal respetarán las siguientes reglas:

1. Acreditación de la causal de protección: a) Madres o padres cabeza de familia sin alternativa económica: Los jefes de personal, o quienes hagan sus veces, verificarán en las hojas de vida de los servidores públicos, que pretendan beneficiarse de la protección especial y en el sistema de información de la respectiva Entidad Promotora de Salud, EPS, y en las Cajas de Compensación Familiar, que se cumplan las condiciones señaladas en el presente decreto y que en el grupo familiar de la solicitante no existe otra persona con capacidad económica que aporte al sistema de seguridad social. Así mismo, la condición de invalidez de los hijos, siempre que correspondiente certificación. El organismo o entidad, podrá solicitar por conducto del jefe de personal, o de quien haga sus veces, la verificación de la valoración presentada a las Juntas de Calificación de Invalidez; d) Personas próximas a pensionarse: Sin perjuicio de que el servidor público que considere encontrarse en este grupo adjunte los documentos que acreditan la condición que invoca, los jefes de personal o quienes hagan sus veces deben verificar que a ios servidores que puedan encontrarse en estas circunstancias en efecto les falten tres (3) años o menos para reunir los requisitos

5

¿o

legales para el reconocimiento de la pensión de jubilación o de vejez, y expedir constancia escrita en tal sentido. El ¡efe del organismo o entidad podrá verificar la veracidad de los datos suministrados por el destinatario de la protección

2. Aplicación de la protección especial: Con base en las certificaciones expedidas por los jefes de personal o quienes hagan sus veces y en las valoraciones del tipo de limitación previstas en el numeral anterior, el secretario general de la respectiva entidad analizará, dentro del estudio técnico correspondiente a la modificación de la planta de personal y teniendo en cuenta la misión y los objetivos del organismo o entidad, el cargo del cual es titular el servidor público que se encuentra en alguno de los grupos de la protección especial y comunicará a los jefes de la entidad respectiva los cargos que de manera definitiva no podrán ser suprimidos o las personas a quienes se les deberá respetar la estabilidad laboral. En caso de supresión del organismo o entidad, la estabilidad laboral de los servidores públicos que demuestren pertenecer al grupo de protección especial de que trata el artículo 12 de la Ley 790 de 2002, se mantendrá hasta la culminación del proceso de supresión o liquidación. La garantía para los servidores próximos a pensionarse deberá respetarse hasta el reconocimiento de la pensión de jubilación o de vejez".

SUSTENTO DE LA VIOLACIÓN A INTERÉSES IUS FUNDAMENTALES

1. Violación al reten social

El Tribunal Constitucional ha definido el retén social como una garantía constitucional en procura de las personas en situación de estabilidad reforzada por su vulnerabilidad, estos son los pre pensionados, discapacitados y madres cabeza de hogar; personas con enfermedades catastróficas y debilidad manifiesta.

"El retén social es una especie de mecanismo, dentro de los múltiples que pueden considerarse para garantizar los derechos fundamentales concernidos por la permanencia en el empleo público de los servidores próximos a pensionarse. En otras palabras, el fundamento de la estabilidad laboral de los pre pensionados tiene origen constitucional y, por ende, resulta aplicable en cada uno de los escenarios en que entren en tensión los derechos al mínimo vital y la igualdad, frente a la aplicación de herramientas jurídicas que lleven al retiro del cargo, entre ellas el concurso público de méritos, como se explica enseguida".

La Corte Constitucional expone que la problemática surge cuando el servidor público próximo a pensionarse ejerce un cargo público en provisionalidad, el cual es ofertado a concurso público de méritos y asignado al aspirante que supera dicho concurso. En ese escenario la corte constitucional estima que entran en tensión dos derechos de raigambre constitucional. El primero, que refiere al derecho subjetivo del aspirante a acceder al empleo público por haber superado el concurso público de méritos, que es a la vez el mecanismo preferente y general para el acceso a los empleos del Estado. El segundo, que tiene que ver con la protección de los derechos fundamentales del pre pensionado, que se verían intervenidos por el retiro del cargo, lo que lo dejaría en estado de vulnerabilidad económica. La jurisprudencia de la Corte ha considerado que este asunto no puede resolverse simplemente a través de la opción a favor de alguno de los derechos en conflicto. En contrario, ha planteado la necesidad que en el

1 Sentencia T-186/13

6

caso concreto se efectúe un ejercicio de ponderación entre esos derechos, el cual no afecte el núcleo esencial de cada uno de los extremos en cuestión\*.

Por tanto el Tribunal Constitucional ha generado una serie de reglas para proteger el reten social enfatizado en dos tipos de argumentos centrales: (i) la necesidad que las autoridades del Estado interpreten las normas de forma razonable, proporcionada y compatible con los derechos fundamentales de los afectados; (ii) la obligación que esas mismas autoridades hagan una evaluación objetiva de las circunstancias del caso, diferente a una adjudicación aleatoria, en la cual se determine si es posible proteger concomitantemente los derechos del pre pensionado y del aspirante.

Por tanto, el DPS tenía la obligación de tener presente a las personas con estabilidad reforzada para proteger sus derechos sin que estos se viesen amenazados por el concurso de méritos.

Sin embargo el DPS no lo hizo y remitió la oferta de empleos sin advertir a la comisión de la existencia de una gran cantidad de pre pensionados, personas con debilidad manifiesta y pacientes crónicos con enfermedades catastróficas como es mi caso, ya que tengo cáncer, además de tener perdida de capacidad laboral como se prueba con los dictámenes de la ARL ocupando cargos que salen ofertados en el concurso.

Por ende tanto el DPS como la COMISION NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL no generaron condiciones garantistas tanto para los destinatarios del reten social como los participantes en el concurso de méritos que desconocen que aun ganando deberán enfrentarse ulteriormente en estrados judiciales, para determinar si priman los derechos al mérito o el derecho al reten social.

HOY ME ENCUENTRO SIN EMPLEO, Y TENGO 60 AÑOS CON MAS DE 1484 SEMANAS COTIZADAS PERO SIN MINIMO VITAL

1. Violación al derecho al trabajo- estabilidad reforzada

La corte constitucional ha señalado que la permanencia en los empleos de carrera debe responder a reglas constitucionales o legales, de índole objetiva, lo que impide el retiro del cargo a partir de criterios meramente discrecionales.

Uno de los factores que ha evaluado la jurisprudencia para la permanencia en el empleo es la estabilidad laboral reforzada de los sujetos de especial protección constitucional, entre ellos los servidores públicos próximos a pensionarse, denominados comúnmente como pre pensionados. El aspecto central de este tópico consiste en que para determinados grupos de funcionarios, como madres y padres cabeza de familia, discapacitados o PREPENSIONADOS, concurre una relación de dependencia intrínseca entre la permanencia en el empleo público y la garantía de sus derechos fundamentales, particularmente el mínimo vital y la igualdad de oportunidades. De allí que se sostenga por la jurisprudencia que la eficacia de esos derechos depende del reconocimiento de estabilidad laboral en aquellos casos, a través de un ejercicio de ponderación entre tales derechos y los principios que informan la carrera administrativa .

2 Ibídem.

3 Ibídem.

4 Ibídem.

2. Violación al derecho al mínimo vital

Es pertinente recordar que la jurisprudencia constitucional ha reiterado que el derecho al mínimo vital es de carácter fundamental. Al respectó y sobre su afectación, en sentencia T-008 de enero 17 de 2008, con ponencia del Magistrado Manuel José Cepeda Espinosa, se recordó:

"En primer término, la Corte ha establecido, en esencia, dos presunciones de afectación al mínimo vita? De un lado, cuando se dé un incumplimiento prolongado o indefinido de las prestaciones, estimándose el término de más de dos meses como suficiente para tal efecto[[1]](#footnote-1) y, de otro, un incumplimiento aún inferior a dos meses, si la prestación es menor a dos salarios mínimo. Si no se dan las condiciones reunidas en estas hipótesis, aunque no se presuma su afectación, todavía puede considerarse vulnerado el derecho al mínimo vital cuando el actor pruebe aunque sumariamente, que su subsistencia digna se ve conculcada por el incumplimiento[[2]](#footnote-2).

De no concurrir las presunciones, la carga estará en cabeza del demandado, ya que es a él a quien corresponde acreditar unos elementos mínimos que están a su disposición o en su poder. La insatisfacción de esa carga acarrea la improcedencia de la acción.

En consecuencia, el concepto de mínimo vital o "mínimo de condiciones decorosas de vida" deriva del principio de dignidad humana y de los derechos al trabajo y a la igualdad de los trabajadores y pensionados. No obstante lo anterior, la Corte ha establecido que el mínimo vital no se restringe a un concepto cuantitativo sino cualitativo que debe ser objeto de valoración en cada caso particular, de acuerdo con las condiciones específicas de quien solicita el amparo.

3. Violación a la dignidad humana

Como lo ha reconocido en diversas oportunidades la Corte Constitucional el concepto de dignidad humana[[3]](#footnote-3) "(i) es un principio fundante del ordenamiento jurídico y en este sentido tiene una dimensión axiológica como valor constitucional, (ii) es un principio constitucional y (iii) tiene el carácter de derecho fundamental autónomo. En el contexto de la dignidad humana como principio y derecho la Corte ha sostenido que la protección de la Carta se refiere a "(i) la autonomía o posibilidad de diseñar un plan vital y de determinarse según sus características (vivir como se quiere), (ii) ciertas condiciones materiales concretas de existencia (vivir bien), (iii) la intangibilidad de los bienes no patrimoniales, integridad física e integridad moral (vivir sin humillaciones)."[[4]](#footnote-4)

Respecto al tercer ámbito de protección, la intangibilidad de la integridad física e integridad moral, la Corte dijo en la sentencia T-220 de 2004:

5 SENTENCIA 359 DE 2009

El tercer ámbito también aparece teñido por esta nueva interpretación, es así como integra la noción jurídica de dignidad humana (en el ámbito de la intangibilidad de los bienes inmateriales de la persona concretamente su integridad física y su integridad moral), la posibilidad de que toda persona pueda mantenerse socialmente activa. De tal forma que conductas dirigidas a la exclusión social mediadas por un atentado o un desconocimiento a la dimensión física y espiritual de las personas se encuentran

constitucionalmente prohibidas al estar cobijadas por los predicados normativos de la dignidad humana; igualmente tanto las autoridades del Estado como los particulares están en la obligación de adelantar lo necesario para conservar la intangibilidad de estos bienes y sobre todo en la de promover políticas de inclusión social a partir de la obligación de corregir los efectos de situaciones ya consolidadas en las cuales esté comprometida la afectación a los mismos."

Para la Corte, la debida funcionalidad del derecho a la dignidad humana implica que el ámbito de su protección se extiende a la interdicción de conductas que entrañen la afectación de la dimensión individual y social de la persona. La construcción social de la realidad y la valoración social de ciertas conductas, desde sus niveles particulares de significado, son las que en últimas determinan el ámbito de lo prohibido y de lo que resulta objeto de amparo constitucional[[5]](#footnote-5).

DESCONOCIMIENTO DE PRECEDENTES JUDICIALES DE RANGO CONSTITUCIONAL POR PARTE DE LA ENTIDAD

El Departamento Administrativo para la Prosperidad Social desconoció los pronunciamientos realizados por la Honorable Corte Constitucional en los siguientes fallos:

Sentencia T-186 de 2013:

Toda vez que en la respuesta[[6]](#footnote-6) emitida a mi información de condición de Enfermedad Catastrófica, Ruinosa, Madre Cabeza de hogar, Victima de la Violencia, pérdida de Capacidad laboral adquirida en la Entidad antes ACCION SOCIAL ahora PROSPERIDAD SOCIAL. Da aplicación a la siguiente sentencia de la Corte Constitucional:

Desvinculados para proveer el cargo que ocupan con una persona de carrera, tal como ocurrió en el caso en estudio o por razones objetivas que deben ser claramente expuestas en el acto de desvinculación. En consecuencia, la terminación de una vinculación en provisionalidad porque la plaza respectiva debe ser provista con una persona que ganó el concurso, no desconoce los derechos de esta clase de funcionarios, pues precisamente la estabilidad relativa que se le ha reconocido a quienes están vinculados bajo esta modalidad, cede frente al mejor derecho que tienen las personas que ganaron un concurso público de méritos.

(...) Sin embargo, la Fiscalía General de la Nación, pese a la discrecionalidad de la que gozaba, sí tenía la obligación de dar un trato preferencial, como una medida de acción afirmativa a: i) las madres y padres cabeza de familia; ii) las personas que estaban próximas a pensionarse, entiéndase a quienes para el 24 de noviembre de 2008 -fecha en que se expidió el Acuerdo 007 de 2008- les faltaren tres años o menos para cumplir los requisitos para obtener la respectiva pensión; y iii) las personas en situación de discapacidad.

"En estos tres eventos la Fiscalía General de la Nación ha debido prever mecanismos para garantizar que las personas en las condiciones antedichas, fueran las últimas en ser desvinculadas, porque si bien una cualquiera de las situaciones descritas no

otorga un derecho indefinido a permanecer en un empleo de carrera, toda vez que prevalecen los derechos de quienes ganan el concurso público de méritos. Como el ente fiscal no previo dispositivo alguno para no lesionar los derechos de ese grupo de personas, estando obligado a hacerlo, en los términos del artículo 13 de la Constitución, esta Corte le ordenará a la entidad que dichas personas, de ser posible, sean nuevamente vinculadas en forma provisional en cargos vacantes de la misma jerarquía de los que venían ocupando" (negrillas originales)." (Sic)

Igualmente el Departamento Administrativo para la Prosperidad Social, al terminar mi provisionalidad en el cargo de SECRETARIO Código 4178, Grado 14 a partir del 4 de Junio de 2017, vuelve y desconoce el pronunciamiento hecho por la misma Corporación también se pronunció en sentencia T-357 de 2016, en la que señaló lo siguiente:

"(...) La condición de pre pensionado, como sujeto de especial protección, no

necesita que la persona que alega pertenecer a dicho grupo poblacional se encuentre en el supuesto de hecho propio de la liquidación de una entidad estatal y cobija incluso a los trabajadores del sector privado que se encuentren próximos a cumplir los requisitos para acceder a una pensión por lo que puede decirse que tiene la condición de pre pensionable toda persona con contrato de trabajo que le falten tres (3) o menos años para reunir los requisitos de edad y tiempo de servicio o semanas de cotización para obtener el disfrute de la pensión de jubilación o vejez.

LA

(...), La Corte ha protegido los derechos de estas personas cuando su desvinculación suponga una afectación de su mínimo vital derivada del hecho de que su salario y eventual pensión son la fuente de su sustento económico del accionante, donde la edad del mismo es un indicador la falta de probabilidades de integrarse al mercado laboral que debe apreciarse ¡unto con el hecho de que el salario sea la única fuente de ingresos de este ... se ha venido aplicando a otros entes v a servidores de carrera, en provisionalidad y de libre nombramiento y remoción, en un término de 3 años.

(...)

Así mismo, en sentencia de control abstracto de constitucionalidad sobre el parágrafo del artículo 27 de la Ley 56 de 1985, la Corte precisó que si bien los derechos adquiridos gozan del amparo constitucional, el legislador no puede ser indiferente con relación a las expectativas de guienes están ad portas de obtener la pensión, y en ese sentido considera procedente la creación de sistemas orientados a proteger aquellas esperanzas próximas de una asignación.

Nos hallamos de cara a un sujeto de especial protección, como lo es un pre-pensionado, cuya edad es indicativa de la pérdida de fuerza laboral productiva y. por lo mismo, de la dificultad para proveerse sus propios recursos. Aunado a ello, debe tenerse en cuenta gue su desvinculación afectaba su mínimo vital..." (Subrayado nuestro)

En sentencia T-462/11 la corte constitucional estipulo que la provisión de cargos de la lista de elegibles previo concurso de méritos no puede desconocer la protección especial de las personas en situación de discapacidad, madres y padres cabeza de familia y pre pensionados.

"Siguiendo ¡o indicado por la Sala Plena de esta Corporación en la sentencia de unificación de jurisprudencia SU-446 de 2011, cuando con fundamento en el principio del mérito (art. 125 CP.) surja en cabeza del nominador la obligación de nombrar de la lista de elegibles a quien superó las etapas del concurso, en un cargo de carrera ocupado en provisionalidad por una persona calificada de padre o madre cabeza de familia, limitados físicos, psíquicos o sensoriales y pre pensionados, en aplicación de medidas afirmativas dispuestas en la constitución (art. 13 numeral 3o), y en la materialización del principio de solidaridad social (art. 95 ibídem).

10

se debe proceder con especial cuidado previendo dispositivos tendientes a no lesionar sus derechos y en caso de no adoptarse tales medidas, de ser posible, han de ser vinculados de nuevo en provisionalidad en un careo similar o equivalente al que venían ocupando, de existir la vacante y. siempre y cuando demuestren una de esas condiciones, tanto para la época de su desvinculación, como en el momento del posible nombramiento ".

DERECHOS CUYA PROTECCION SE DEMANDA

Derechos fundamentales al trabajo, a la seguridad social en conexidad con la vida en condiciones dignas, a la salud y al mínimo vital.

PETICION ESPECIAL

DE ACUERDO DE AL DECRETO 1834 DE 2015 Artículo 2.2.3.1.3.1. Reparto de acciones de tutela masivas. Las acciones de tutela que persigan la protección de los mismos derechos fundamentales, presuntamente amenazados o vulnerados por una sola y misma acción u omisión de una autoridad pública o de un particular se asignarán, todas, al despacho judicial que, según las reglas de competencia, hubiese avocado en primer lugar el conocimiento de la primera de ellas.

A dicho Despacho se remitirán las tutelas de iguales características que con posterioridad se presenten, incluso después del fallo de instancia.

Para tal fin, la autoridad pública o el particular contra quienes se dirija la acción deberán indicar al juez competente, en el informe de contestación, la existencia de acciones de tutela anteriores que se hubiesen presentado en su contra por la misma acción u omisión, en los términos del presente artículo, señalando el despacho que, en primer lugar, avocó conocimiento, sin perjuicio de que el accionante o el juez previamente hayan podido indicar o tener conocimiento de esa situación.

Y en vista que su despacho conoció caso idéntico de pre pensionado en dps Maria Claudia Vargas Arévalo numero de referencia 11001220300020170105600, solicito que ese despacho sea el que conozca y resuelva mi tutela.

PRETENSIONES

Con fundamento en los hechos relacionados, solicito del señor Juez disponer y ordenar a la parte accionada y a favor mío, lo siguiente:

PRIMERO: Tutelar mi derecho fundamentales al trabajo, a la salud, a la seguridad social en conexidad con la vida en condiciones dignas y al mínimo vital, en un término no mayor a 48 Horas, así mismo.

SEGUNDO: solicito se me reubique en otro cargo igual, garantizándome el mínimo vital.

PRUEBAS

Con el fin de establecer la vulneración de mis derechos fundamentales, solicito se sirva tener como pruebas las siguientes:

1. CERTIFICACION DE COLFONDOS QUE DICE QUE TENGO 1484.14 SEMANAS COTIZADAS
2. COPIA RESPUESTA DE LA SUBDIRECCION DE TALENTO HUMANO DEL 1 DE JUNIO DE 2016 DONDE RECONOCEN MI CALIDAD DE PREPENSIONADO.

11

7i

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Fundamento esta acción en el artículo 86 de la constitución política y sus decretos reglamentarios 2591 y 306 de 1992.

Igualmente en los artículos 8 de la declaración universal de los Derechos Humanos, y 25 de la Convención de los Derechos Humanos, artículo 13 42, 43, 44 y 48 de la Carta Política que establece la obligación estatal de velar por la igualdad real y efectiva de los grupos tradicionalmente discriminados y de proteger a las personas en circunstancias de debilidad manifiesta.

El Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos (art. 9), el Código Iberoamericano de la Seguridad Social (art. 1o), Declaración Universal de Derechos Humanos (art. 22), Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre (art. 16) y el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (art. 9). Relacionados con la seguridad social especialmente en la salvaguarda a los ciudadanos que se encuentran física y mentalmente impedidos para adquirir los recursos necesarios que le faciliten su manutención y la de su familia, como consecuencia de una enfermedad, la vejez o el desempleo.

COMPETENCIA

Es usted, señor Juez, competente para conocer del asunto, por la naturaleza de los hechos, por tener jurisdicción en el domicilio de la entidad Accionada y de conformidad con lo dispuesto en el decreto 1382 de 2000.

JURAMENTO — \*«

so en nrf Q

Manifiesto señor Juez, bajo la gravedad del juramento, que no he intefpúesto^tra ASSijKí de Tutela

por los mismos hechos y derechos aquí relacionados contra la acciongda. <y cao

Co <"\*»£!»

«=> \_

ANEXOS m U§5

Los documentos que relaciono como pruebas, en 15 folios. js¡ \*\*•

NOTIFICACIONES

La parte accionante recibirá Notificaciones en TRANSVERSAL 16 0\*- 46 A- 70 teléfono 3168270185 correo: neftbeltran57@gmail.com

El Departamento Administrativo para la Prosperidad Social (PROSPE|jpDAD SOCIAL) recibirá Notificaciones en la Carrera 13 No. 60 - 67 en Bogotá. Teléfono 5960800jiBkts. 7313, 7314, 7316.

Del señor Juez atentamente,

Pedro Neftalí Beltran Medina

C.C No. 19.308.794

12

1. ibídem [↑](#footnote-ref-1)
2. Ibídem. [↑](#footnote-ref-2)
3. Sentencia T 917 de 2006 [↑](#footnote-ref-3)
4. Ibídem

8 [↑](#footnote-ref-4)
5. ibídem [↑](#footnote-ref-5)
6. Oficio con radicado No 20166400121313, del 11 de Mayo de 2016. emitido por la Subdiiección de Talento Humano

9 [↑](#footnote-ref-6)