



**JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE  
BOGOTÁ  
SECCION SEGUNDA**

Bogotá D.C., veinticinco (25) de febrero de dos mil veintiuno (2021)

**JUEZ: LUZ ADRIANA MÉNDEZ MARTÍNEZ**

**Referencia:** NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO  
**Expediente No.:** 11001-33-35-010-2018-00106-00  
**Demandante:** YEBRIL ZAMBRANO LÓPEZ  
**Demandado:** CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES

Procede el Despacho a estudiar el acuerdo conciliatorio llevado a cabo por las partes, tendiente al reajuste y reliquidación de la asignación de retiro del señor YEBRIL ZAMBRANO LÓPEZ con cédula de ciudadanía No. 88.190.864, dándole correcta aplicación al artículo 16 del Decreto 4433 de 2004, que indica que al 70% de la asignación básica se le adicione el 38,5% de la prima de antigüedad.

**CONSIDERACIONES**

El artículo 59 de la Ley 23 de 1991-modificado por el artículo 70 de la Ley 446 de 1998- establece que las personas jurídicas de derecho público, a través de sus representantes: *“Podrán conciliar, total o parcialmente, en las etapas prejudicial o judicial, las personas jurídicas de derecho público, a través de sus representantes legales o por conducto de apoderado, sobre conflictos de carácter particular y de contenido económico de que conozca o 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.(...)”*

El artículo 19 de la Ley 640 de 2001 señala que se pueden conciliar todas las materias que sean susceptibles de transacción, desistimiento y conciliación.

De igual forma, el artículo 70 de la Ley 446 de 1998 estableció que las personas jurídicas de derecho público, pueden conciliar total o parcialmente los conflictos de carácter particular y económico a través de sus representantes o apoderados con facultades para ello.

Conforme al artículo 59 de la Ley 23 de 1991 –modificado por el artículo 70 de la Ley 446 de 1998-, señala que el acuerdo conciliatorio al que lleguen las partes se restringe a las acciones o derechos de naturaleza económica.

**PROPUESTA CONCILIATORIA**

El apoderado de la CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES el día 19 de febrero de 2021, en la etapa de conciliación de la audiencia inicial, presentó fórmula conciliatoria con fundamento en las documentales que se allegaron al correo electrónico del Juzgado, las cuales se anexaron al expediente electrónico, como son:

1.- Ficha de conciliación judicial No. 44218, en la que se indica respecto del accionante, que (i) se incorporó a la entidad como soldado voluntario, (ii) el 01 de noviembre de 2003, fue promovido a soldado profesional, (iii) se le reconoció la asignación de retiro mediante la Resolución No. 1131 del 17 de febrero de 2016, (iv) el 25 de agosto de 2016, solicitó, entre otros, la reliquidación de la prima de antigüedad, y, (v) mediante el Oficio No. 2016-62138 del 15 de septiembre de 2016, se negó lo solicitado.

Respecto de las pruebas allegadas como medio probatorio, señala que obran, (i) resolución expedida por la Caja de Retiro de las Fuerzas Militares, mediante la cual se reconoció la asignación de retiro, (ii) derecho de petición interpuesto por el demandante, (iii) acto administrativo expedido por la Caja de Retiro de las Fuerzas Militares, mediante el cual se niega lo pretendido, y, (iv) expediente administrativo del militar retirado.

En cuanto al precedente judicial de la prima de antigüedad, precisa que el artículo 16 del Decreto 4433 de 2004, dispone que se pague una asignación mensual de retiro, equivalente al setenta por ciento del salario mensual indicado en el numeral 13.2.1., adicionado con un treinta y ocho punto cinco por ciento de la prima de antigüedad. En todo caso, la asignación mensual de retiro no será inferior a uno punto dos salarios mínimos legales mensuales vigentes.

Agrega que el Consejo de Estado mediante sentencia de unificación con radicado 85001-33-33-002-2013-00237-01 de fecha 25 de abril de 2019, Consejero ponente William Hernández Gómez, aclarada mediante auto del 10 de octubre de 2019, determinó la manera correcta de realizar la liquidación de la asignación de retiro de los Soldados Profesionales e Infantes de Marina, donde se indicó:

*“En efecto, al revisar el contenido de la norma se observa que la misma prevé que la asignación mensual de retiro será equivalente al setenta por ciento del salario mensual indicado en el numeral 13.2.1, adicionado con un treinta y ocho punto cinco por ciento de la prima de antigüedad, lo que a juicio de esta Corporación significa que el 70% afecta solamente el valor de la asignación salarial y no el de la prima de antigüedad.*

*(...). De manera que la interpretación de la entidad conlleva un detrimento para el soldado que pasa a situación de retiro. En este sentido, considera la sala que calcular la prestación en el setenta por ciento de la asignación salarial sumada con el porcentaje de la prima de antigüedad es una interpretación que soporta una doble afectación de esta última partida, consecuencia que la ley no prevé y que va en perjuicio del derecho.”*

Y, se concluyó en la sentencia, que la asignación de retiro de los Soldados Profesionales e Infantes de Marina retirados debe tenerse en cuenta que será solamente la asignación básica.

En ese orden de ideas, enfatiza la Caja demandada, que se acoge a lo dispuesto por el Máximo Tribunal de lo Contencioso Administrativo, en cuanto a la liquidación de la prima

de antigüedad bajo el mecanismo de extensión de jurisprudencia regulada en los artículos 10 y 102 de la Ley 1437 de 2011.

Se recomienda en la ficha objeto de análisis, conciliar las pretensiones solo en lo relacionado con la prima de antigüedad.

2.- Certificación expedida por el Secretario Técnico del Comité de Conciliación de la Caja de Retiro de las Fuerzas Militares, donde se indica, que el 9 de febrero de 2021, en reunión ordinaria de Comité de Conciliación se sometió el caso a estudio, según consta en el Acta No. 07 de 2021, y se decidió conciliar la prima de antigüedad, bajo los siguientes parámetros:

- “1. Capital: Se reconoce en un 100%*
- 2. Indexación: Será cancelada en un porcentaje 100%.*
- 3. Pago: El pago se realizará dentro de los 10 meses contados a partir de la radicación de pago en la entidad o antes, sujeto a la disponibilidad presupuestal.*
- 4. Intereses: No aplica.*
- 5. Costas y agencias en derecho: Considerando que el proceso termina con la conciliación, las partes acuerdan el desistimiento de este concepto.*
- 6. El pago de los anteriores valores está sujeto a la prescripción trienal, de conformidad con el auto aclaratorio de la sentencia de unificación de fecha 10 de octubre de 2019.”*

3.- Memorando No. 211-057 de fecha 19 de febrero de 2021, proveniente de la Oficina Asesora Jurídica donde se relaciona la reliquidación y pago de la prima de antigüedad como partida computable dentro de la asignación de retiro del demandante, a partir del 30 de marzo de 2016 hasta el 19 de febrero de 2021, según Acta No. 47 del 23 de septiembre de 2020, donde se indica, lo siguiente:

VALOR CAPITAL AL 100%	\$9.570.961
VALOR INDEXADO	\$616.310
<b>TOTAL A PAGAR</b>	<b>\$10.187.271</b>
ASIGNACIÓN DE RETIRO ACTUAL	\$1.681.863
ASIGNACIÓN DE RETIRO REAJUSTADA	\$1.849.759
VALOR A REAJUSTAR	\$167.896

En la audiencia inicial, celebrada el pasado 19 de febrero, la apoderada sustituta del demandante con poder para conciliar (folio 106), manifiesta al Despacho que le asiste interés a su representado de conciliar.

**MATERIAL PROBATORIO**

Obran en el expediente, los siguientes documentos:

1.- Derecho de petición de fecha 25 de agosto de 2016, mediante el cual, el accionante solicitó, entre otros, la liquidación de su asignación de retiro, teniendo en cuenta el

procedimiento establecido en el artículo 16 del Decreto 4433 de 2004, adicionando un 38,5% de la prima de antigüedad (fs. 3 a 5).

2.- Copia del Oficio No. 2016-62138 del 15 de septiembre de 2016, por el cual la Caja demandada se pronuncia ante la petición citada en el anterior numeral (f. 7).

3.- Certificación expedida por la Unidad Militar y Sitio Geográfico de la Caja de Retiro de las Fuerzas Militares, donde se indica que el último lugar del accionante fue en el Batallón de Policía Militar No. 13 Tomás Cipriano en Bogotá (f. 11).

4.- Hoja de servicios No. 3-88190864 a nombre del demandante (f. 12).

5.- Resolución No. 1131 del 17 de febrero de 2016, por la cual se le reconoció la asignación de retiro al Soldado Profesional (R) Yebrail Zambrano López (fs. 13 y 14).

6.- Certificación de partidas computables expedida por la entidad demandada, en relación con el accionante (f. 15).

### **ANALISIS SUSTANCIAL**

1.- COMPETENCIA: En tanto la propuesta no supera los 50 salarios mínimos legales mensuales a que hace referencia el artículo 155 del CPACA., razón por la cual este Despacho es competente para conocer en torno a la aprobación de la presente conciliación judicial.

2.- REPRESENTACIÓN DE LAS PARTES Y CAPACIDAD PARA CONCILIAR: El inciso 4° del artículo 77 de la Ley 1564 de 2012 determina que el apoderado no podrá disponer del derecho en litigio, salvo que el poderdante lo haya autorizado de manera expresa. En el mismo sentido, el artículo 5° del Decreto 1716 de 2009 que regula, entre otros, aspectos de la Conciliación extrajudicial en asuntos de lo contencioso administrativo, dispuso: *“las partes intervinientes dentro de la conciliación, sean personas de derecho público, particulares o personas jurídicas de derecho privado, actuarán en la conciliación extrajudicial por medio de apoderado, quien deberá ser abogado inscrito y tener facultad expresa para conciliar”*. A este respecto, el Despacho observa que a la apoderada sustituta del señor Yebrail Zambrano López, le fue otorgada facultad expresa para conciliar conforme el poder obrante a folio 106 del expediente, y la Caja de Retiro de las Fuerzas Militares quien actúa a través de apoderado, también con facultad para conciliar conforme con el poder allegado al correo electrónico del Juzgado, el cual se anexó al expediente.

3.- CADUCIDAD: Con respecto a la caducidad de la acción, el artículo 164 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo señala la oportunidad para presentar la demanda, y en el numeral 2°, literal d), establece un término de caducidad del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho de cuatro (4) meses contados a partir del día siguiente al de la comunicación, notificación, ejecución o publicación del acto administrativo, según el caso, salvo que la controversia verse sobre prestaciones periódicas. En el presente caso se está ventilando una prestación periódica, como lo es el reajuste y reliquidación de la asignación de retiro del demandante.

**4.- Prescripción de mesadas** Ahora bien, en lo relativo a la efectividad de dicha prestación y en lo concerniente a la prescripción trienal, teniendo en cuenta que la petición de reliquidación de la asignación de retiro adicionando el 38,5% de la prima de antigüedad se elevó el **25 de agosto de 2016**, y la mencionada prestación se reconoció a partir del **30 de marzo de 2016**, no operó el fenómeno de la prescripción de mesadas, situación que se tuvo en cuenta en la propuesta conciliatoria.

**5.-** Respecto al derecho del demandante a la reliquidación de la asignación de retiro aplicando el cálculo correcto del porcentaje del 38,5% de la prima de antigüedad, y enfocándonos en la norma pertinente, se tiene que en ejercicio de la facultad otorgada por el Congreso de la República, a través de la Constitución Política de 1991, la Ley 4ª de 1992 y posteriormente la Ley 923 del 2004, el Gobierno Nacional expidió el **Decreto 4433 de 2004**<sup>1</sup> *“por medio del cual se fija el régimen pensional y de asignación de retiro de los miembros de la Fuerza Pública”*, consagrando en el artículo 16 las partidas computables para la liquidación de la asignación de retiro de los Soldados profesionales, de la siguiente forma:

*“ARTÍCULO 16 ASIGNACIÓN DE RETIRO PARA SOLDADOS PROFESIONALES. Los soldados profesionales que se retiren o sean retirados del servicio activo con veinte (20) años de servicio, tendrán derecho a partir de la fecha en que terminen los tres (03) meses de alta a que por la Caja de Retiro de las Fuerzas Militares, se les pague una asignación de retiro, equivalente al setenta por ciento (70%) del salario mensual indicado en el numeral 13.2.1., adicionado con un treinta y ocho por ciento (38.5%) de la prima de antigüedad. En todo caso, la asignación mensual de retiro no será inferior a uno punto dos (1.2) salarios mínimos legales mensuales vigentes.” (Negrilla del Despacho).*

Normatividad que dio lugar a diversas interpretaciones, y fue objeto de discusiones, las cuales fueron zanjadas por el H. Consejo de Estado en sentencia de unificación SUJ-015-CE-S2-2019 proferida el 25 de abril de 2019, Consejero ponente doctor William Hernández Gómez, en la cual estableció que:

*“(…) El artículo 13.2.2 del Decreto 4433 de 2004, al señalar como partida computable de la asignación de retiro la prima de antigüedad, remite a los porcentajes previstos por el artículo 18 ejusdem, que en el numeral 18.3.7 dictamina que el valor del aporte a CREMIL sobre el factor bajo estudio sea liquidado sobre el 38.5% a partir del año 11 de servicio. Lo que lleva a concluir que el artículo 16 del Decreto 4433 de 2004 debe interpretarse de la siguiente forma: (salario x 70%) + (salario x 38.5%) = asignación de retiro”.*

Jurisprudencia de la cual se colige que para la liquidación de la partida prima de antigüedad, debe tenerse en cuenta la siguiente operación matemática:

- Asignación de retiro = (salario x 70%) + (salario x 38.5 %).

En ese orden de ideas, es clara la liquidación de tal prestación como lo hace la entidad en la propuesta conciliatoria allegada y que obra en el expediente.

---

<sup>1</sup> Vigente a partir de su publicación, la que tuvo lugar en el Diario Oficial No. 45.778 de 31 de diciembre de 2004.

**6.-** Teniendo en cuenta que la obligación se encuentra soportada con el material documental probatorio correspondiente, que permite establecer plenamente la obligación reclamada, lo que quiere decir, que la acreencia reclamada tiene vigencia jurídica, conlleva a este Despacho a la aprobación de la conciliación judicial celebrada entre las partes, evitando así un desgaste procesal que igualmente determinaría el pago de lo hoy reclamado, junto con otros aditamentos haciendo más gravosa la situación de la entidad demandada.

Por lo tanto el Juzgado Décimo Administrativo del Circuito Judicial de Bogotá, Sección Segunda, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley,

**RESUELVE:**

**PRIMERO: APROBAR** la conciliación judicial celebrada entre el señor **YEBRAIL ZAMBRANO LÓPEZ**, con cédula de ciudadanía No. 88.190.864, quien actúa a través de apoderado, y la **CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES – CREMIL**, por valor de DIEZ MILLONES CIENTO OCHENTA Y SIETE MIL DOSCIENTOS SETENTA Y UN PESOS MONEDA LEGAL **(\$10.187.271)**, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

**SEGUNDO:** Esta conciliación hace tránsito a cosa juzgada y presta mérito ejecutivo.

**TERCERO:** Ejecutoriada la presente providencia, previas las anotaciones y constancias del caso, expídanse copias a las partes de conformidad a lo dispuesto en el artículo 114 del Código General del Proceso y archívese el expediente.

**CÓPIESE, NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE**

**LUZ ADRIANA MÉNDEZ MARTÍNEZ  
JUEZ**

mqc

**Firmado Por:**

**LUZ ADRIANA MENDEZ MARTINEZ  
JUEZ**

**JUZGADO 010 ADMINISTRATIVO DE LA CIUDAD DE BOGOTA, D.C.-SANTAFE DE  
BOGOTA D.C.,**

Conciliación Judicial No. 2018 - 00106  
Demandante: Yebrail Zambrano López  
Demandada: Caja de Retiro de las Fuerzas Militares

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica,  
conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación:

**3bc9c272e6bcddb318cc662f776dbef159cdb2219f5d6b206da5cf9fbb93ec65**

Documento generado en 25/02/2021 12:33:47 PM

**Valide éste documento electrónico en la siguiente URL:**  
**<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>**