



JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTA SECCIÓN SEGUNDA

PROCESO: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

RADICACIÓN No.: 110013335-012-2016-00136-00 ACCIONANTE: CRISTOBAL CORTES ACOSTA

ACCIONADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

ACTA No. 174 - 18 **AUDIENCIA INICIAL** ART. 180 LEY 1437 DE 2011

En Bogotá D.C. el 10 de mayo de 2018, a las 10:00 de la mañana. la suscrita Juez Doce Administrativo de Oralidad del Circuito de Bogotá en asocio de su Profesional Universitario, constituyó en audiencia pública en la sala de audiencias 34 de la sede Judicial CAN y la declaró abierta para tal fin. con la asistencia de los siguientes:

INTERVINIENTES

Apoderado parte demandante: JEISSON ARLEY ROSAS TORRES. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion aportado en audiencia.

Apoderado parte demandada: MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion otorgado en audiencia.

De conformidad con el articulo 180 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en adelante CPACA, se agotarán las siguientes Etapas:

- 1. Saneamiento del Proceso
- 2. Decisión sobre Excepciones Previas

- Decision sobre Excelligio
 Fijación del Litigio
 Conciliación
 Decreto de Pruebas
 Alegaciones Finales
- 7. Decisión de Fondo

ETAPA I: SANEAMIENTO DEL PROCESO

Los apoderados de las partes manifestaron no encontrar vicios, el Despacho tampoco observa causal de nulidad, por tanto queda agotada esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA II: EXCEPCIONES PREVIAS.

Con la contestación de la demanda la entidad, propuso las excepciones denominadas: i) Carencia del derecho del demandante e inexistencia de la obligación de la demandada, ii) inactividad injustificada del interesado. iii) Prescripción de derechos laborales.

Como no hay excepciones previas por resolver, se agota esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA III - ETAPA DE FIJACIÓN DEL LITIGIO

De conformidad con la demanda, la contestación y las pruebas allegadas al propeso el Despacho encuentra probados los siguientes hechos:

DEMANDANTE: CRISTOBAL CORTES ACOSTA C.C. 3.111.140

DEMANDADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

TIEMPO SERVICIOS

20 años. 11 meses y 06 días.

VINCULACIÓN SOLDADO VOLUNTARIO

01 de noviembre de 1995 al 01 de noviembre de 2003 (fl 18)

RETIRO COMO SOLDADO PROFESIONAL

A partir del 31 de diciembre de 2014

FECHA PETICIÓN

19 de agosto de 2015 (fl. 2)

FECHA DE SOLICITUD DE CONCILIACION

25 de febrero de 2016 .(fl 20)

AUDIENCIA DE CONCILIACION

05 de mayo de 2016

PRESENTACION DE LA DEMANDA

13 de mayo de 2016

PRETENSIONES

Reajuste de la asignación salarial con base a lo establecido en el inciso segundo del artículo 1º del Decreto 1794 de 2000, es decir sobre el saiario mínimo incrementado en un 60%. y de las prestaciones sociales desde el 01 de noviembre de 2003 hasta la fecha del retiro

ACTOS ADMINISTRATIVO DEMANDADOS

i) Oficio 20155660798451 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-

NOM del 21 de agosto de 2015 (fl10)

ii) Oficio 20155661248741 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-

NOM del 24 de diciembre de 2015 (fl12)

Se concede el uso de la palabra a las partes para que se pronuncien sobre la fijación del litigio

Una vez escuchados los apoderados, el Despacho advierte que en el presente caso el litigio se contrae a determinar si el demandante en condición de soldado profesional ® tiene derecho a que se le reconazca el 20% de la asignación salarial mensual dejada de percibir durante el servicio activo, teniendo en cuenta que su vinculación inicial fue como soldado voluntario y en virtud del Articulo 1º inciso 2º del Decreto Regiamentario 1794 de 2000, el salario básico de quienes venían como soldados voluntarios, debe fijarse en un minimo incrementado en un 60%.

Decisión notificada en estrados

ETAPA IV: ETAPA DE CONCILIACIÓN

Dada la posición de la demanda se declara fallida esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA V: DECRETO DE PRUEBAS

Téngase como pruebas en su haber pertinente los documentos que fueron aportados con el escrito de demanda y la contestación a la misma y que son las que obran en el expediente.

Ahora bien, como quiera que no existen más pruebas que practicar, y además considera el Despacho que no se hace necesario decretar pruebas de oficio, se prescindirá del periodo probatorio de conformidad con el artículo 179 inciso final del CPACA

Decisión notificada en estrados

ETAPA VI ETAPA DE ALEGACIONES FINALES

En este punto de la diligencia procede el Despacho a coner trasiano de alegatos de conclusión a los apoderados de las partes, cuyos argumentos quedan consignados en la videograbación anexa a la presente acta.

ETAPA VII FALLO

PROBLEMA JURÍDICO

Consiste en determinar si el demandante tiene derecho a que en su

condición de soldado profesional ®. debe reconocérsele la diferencia salarial del 20% dejada de percibir en actividad, esto de conformidad con lo previsto en el articulo 2º del decreto 1794 de 2000 y el criterio de unificación del Consejo de Estado.

CONSIDERACIONES

Reconocimiento del 60% sobre el salario base del soldado

Para el reconocimiento de un salario minimo incrementando en un 60% como satano pase que percibia el soldado voluntario, cuando fue convertido de munera obligatoria por forden militar la soldado profesional, debe partirse de tas siguientes normas:

La lev 131 de 1985, que regula el servicio militar voluntario, indica en el articulo 4° que quien lo preste devengará una bonificación mensual equivalente al salario mínimo legal vigente incrementada en un sesenta por ciento (60%) del mismo salario

A su vez, el Decreto 1793 de 2000, estableció el Régimen de Carrera y Estatuto del Personal de Soldados Profesionales de las Fuerzas Militares; permitiendo con el artículo 42º, su aplicación tanto a los soldados voluntarios incorporados conforme a la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados emfesionales, cuyo fundamento es el régimen salarial y prestacional de la Ley 4 de 1992.

Con base en lo anterior fue expedido el Decreto 1794 de 2000, el cual reguló el régimen salarial y prestacional de los soldados profesionales indicando en su articulo 1° lo siguiente:

ARTICULO I. ASIGNACION SALARIAL MENSUAL. Los xoldados profesionales que se sinculen a las Fuerzas Militares devengarán un (1) salario mensual equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en un cuarenta por ciento (40%) del mismo salario. Sin perjuicio de lo dispuesto en el parágrafo del artículo siguiente, quienes al 31 de diciembre del año 2000 se encontraban como soldados de acuerdo con la Ley 131 de 1985, devengarán un salario mínimo legal vigente incrementado en un sesenta por ciento (60%)," (Negrillas del Despacho)

La interpretación de esta normatividad la hizo recientemente el Consejo de Estado[®] con criterio unificador en los siguientes términos:

genten (e) en 1 same presençá sem en aj men en secido devengará una bonificación mensual equivalente al A como a l'arme a gat vagente, au vontente ac com sometime non ciento (60%) del mismo salario, el cual no podrá del masso de la como seguito de la como del como de la como del como de la como del como de la como del como del como del como de la como del c

[.] 1918 г. – Sanga J. M. Pale Research, 2 Jean 1810 de 2016 Consciera Poneme: Dra. Sandra Lisset 1918 г. – Santa Romanionero, C.E. M. Santa Schiller, 1918 г. (1.300060194)

Las referidas disposiciones à l'Decreto Reglamentario 1794 de 2000 distinguen claramente (...) en lo que respecta al segundo grupo, esto es, quienes venían como soldados voluntarios, se dispuso que los mismos devengarían mensicalmente un salario mínimo, más un incremento del 60% sobre el mismo salario.

En ese sentido, interpreta la Sala, con efecto unificador, que el Gobierno Nacional, al fijar el régimen salarial de los soldados profesionales en el Decreto Reglamentario 1794 de 2000, esta aplicación del principio de respeto por los derechos odentratos dispuso conservar, para aquelios que venían de ser sondados voluntarios, el monto del satario básico que percibian en vigencia de la Ley 131 de 1985, cuyo orticulo 4 establecía, que estos últimos tenían derecho a recibir como sueldo, una "bonificación mensuai equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en ma 60%".

La Sala reitera entonces, que lo hasta aqui expuesto permite conetair que la correcta interpretación del artículo 1º ineiso 2º del Decreto Reglamentario 1º 94 de 200° didde a que los soldados voluntarios, hoy profesionales, tienen derecho a percibir una asignación salarial mensual equivalente a un salario minono legal vigente incrementado en un 60%.

En ese orden de ideas, los soldados profesionales que a 31 de diciembre de 2000, se desempeñaban como soldados voluntarios en los términos de la Ley 131 de 1985, y a quienes se les ha venido cancelando un salario mínimo legal vigente incrementado en un 40% tienen derecho a un reajuste se ise sel equivalente al 20%.

De igual manera, en relación con las demás prestaciones que señala el Decreto 1794 de 2005 para los soldados profesionales el alto Tribunal señaló:

"Ahora bien, en atención a que el Decreto 1"94 de 2000 establece que los soldados profesionales sin distingo alguno, además de la asignación salarial, tienen derecho a las primas de antiguedad, de servicio anual, vacaciones y mávicad, así como al subsidio familiar y a cesantías, y que taños pressos bienes se calculan con base en el salorio básico; (...)

(...) se concluye, que el ajusic salarial del 60% a que tienen derecho los soldados profesionales que venían como voluntarios, lleva aparejado efectos prestaciones y da lugar a que también les sean reliquidadas, en un mismo porcentaje, las primas de antigüedad servicio anual, vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las cesantías."

Así las cosas, conforme a la jumprupencia y atendiendo el principio de respeto por los derechos adquindos y de igualdad, los soldados voluntarios que estuviesen vinculados a 31 de diciembre de 2000 en las Fuerzas Militares son beneficiarios del incremento del 60% sobre el salario mínimo, por mandato expreso del inciso 2 del artículo 1 del Decreto 1794 de 2000.

cuyos efectos son extensivos en la liquidación de las primas de antigüedad, servicio anual vacaciones y navidad el subsidio familiar y las cesantías.

CASO CONCRETO

De las prebanzas aportadas al proceso, se encuentra acreditado que el señor CRISTOBAL CORTES ACOSTA fue aceptado como soldado voluntario el 01 de noviembre de 1995, esto es, en vigencia de la ley 131 de 1985 y a partir del 01 de noviembre de 2003 su vinculación cambio a la de soldado profesional bajo los parámetros establecidos por los Decretos 1793 y 1794 de 2000 y 4433 de 2004.

También se encuentra acreditado que el 19 de agosto de 2015, el demandante a través de derecho de petición solicitó al Ministerio de Defensa Nacional el reconocimiente y pago del reajuste salarial y prestacional del 20%, toda vez que a su juicio, desde que se registró su incorporación como Soldado Profesional, y hasta la fecha la demandada le reconoció y canceló el incremento previsto en el inciso 1º del artículo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 en un 40% y no en porcentaje igual al 60%, como lo establece el inciso 2º de la disposición en cita.

Dando respuesta a la petición formulada por el actor, la Sección de Nómina de la Dirección de Personal del Ejército Nacional, a través de los actos demandados esto es. el Oficio 20155660798451 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 21 de agosto de 2015, y el Oficio 20155661248741 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 24 de diciembre de 2015, negó su solicitud y con el escrito de contestación de demanda manifestó que no existe derecho a lo reclamado, puesto que al incorporarse como soldado profesional, se le aplica de manera íntegra lo previsto en el inciso 1º del artículo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, y además el régimen salarial de los soldados profesionales, pese a contemplar un menor salario respecto al que devengaban los soldados voluntarios, en todo caso resulta ser más benéfico, en la medida que incorpora varias prestaciones adicionales.

Visto lo anterior y acogiendo la orientación jurisprudencial reseñada, se puede colegir que el demandante se encuentra dentro de los supuestos previstos en el inciso 2° del artículo 1° del Decreto 1794 de 2000, por cuanto estaba vinculado como soldado voluntario a 31 de diciembre de 2000 y pasó a ser soldado profesional a partir del 01 de noviembre de 2003, razón por la cual tiene derecho a que se reajuste su salario y prestaciones sociales del 40% al 60% desde el momento de su incorporación como soldado profesional y hasta la fecha de su retiro.

Asi las cosas se declarará la nulidad del Oficio 20155660798451 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 21 de agosto de 2015, y el Oficio 20155661248741 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 24 de diciembre de 2015, y a título de restablecimiento del derecho se ordena el reconocimiento y pago de las diferencias salariales y prestacionales causadas desde el momento de su incorporación como soldado profesional. es decir. entre el 01 de noviembre de 2003 y hasta la



fecha de su retiro.

Según quedó definido en la sentencia de unificación que se ha mencionado, el ajuste salarial del 40% al 60% ordenado, se hace extensivo a las prestaciones sociales que venía devengando el demandante, pues el salario básico mensual es la base para el cálculo de las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las cesantías, de manera que incrementado el salario se deben reliquidar estas prestaciones.

PRESCRIPCION

El actor presentó derecho de peticion en sede gubernativa el 19 de agosto de 2015 y radicó la demanda el 13 de mayo de 2016 luego de agotar la vía gubernativa dentro del término.

En este orden de ideas, dando aplicación al artículo 174 del Decreto Ley 1211 de 1990, se configura en el sub judice la prescripción cuatrienal de las diferencias salariales y prestaciones canceladas al actor, con antelación al 19 de agosto de 2011.

INDEXACION

Los valores resultantes serán ajustados con aplicación del inciso final del artículo 187 del C.P.A.C.A., bajo la siguiente fórmula:

En donde el valor presente (R) se determina multiplicando el valor histórico (Rh), que es la asignación de retiro, por el guarismo que resulta de dividir el índice final de precios al consumidor, certificado por el DANE (vigeme a la fecha de ejecutoria de esta sentencia), por el índice inicial (vigente para la fecha en que debió hacerse el pago).

Por tratarse de pagos de tracto sucesivo mensual, la fórmula se aplicara separadamente mes a mes, temendo en cuenta que el indice inicial es el vigente al momento en que debió hacerse el pago respectivo.

Se ordena hacer los descuentos de ley debidamente indexados para salud y pensión con los reajustes a que da lugar la presente sentencia.

CONDENA EN COSTAS

El artículo 188 del CPACA seña el

"... Salvo en los procesos en que se ventile un interés publico la sentencia dispondrá sobre la condena en costas enya liquidación y ejecución se regirán por las normas del Código de Procedimiento

(ivij

La lectura del texto normativo permite establecer que en materia de costas para la jurisdicción contencioso administrativa, el legislador introdujo un cambio sustancial respecto de la condena al pasar de un criterio "subjetivo" – CCA- a uno "objetivo valorativo" – CPACA-.

De esta manera, y en vinua con lo dispuesto en el Acuerdo 1887 del 26 de princi de 2003, modificado por el Acuerdo 2222 del 2003, expedidos por la Safa Agministrativa del Consejo Supenor de la Judicatura, las agencias en derecho para procesos de primera instancia con cuantía, se fijarán hasta el 20% del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la sentencia.

"/// CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO.

3.7 ASUNTOS.

3.11 Unica instancia.

Serverania. Hasta gaine (15) of clas minimos mensuales legales vigentes.

Con chamía: Hasta el vente por ciento (20%) del valor de las pretensiones, reconocidas o negados en la sentencia."

Frente a lo anterior el Consejo de Estado⁴ ha previsto un test de propercionalidad para la fijación de estas agencias, en punto a las tarifas establecidas por el Consejo Superior de la Judicatura, como un sistema triparuta e saber, idoneidad necesidad y proporcionalidad en estricto sentido, e etectos de que las providencias conjunuen de manera precisa y motivada la escica non de la sanción permitante.

Atendiendo el principio de razonabilidad que va más allá de la aplicación logica-formal de la norma, y en procura de no ir a desincentivar el acceso a la administración justicia, derecho fundamental, se procede a dosificar la medida sancionatoria de agencias en derecho, de la siguiente manera:

•El proceso buscaba el reconocimiento del 20% del salario básico mensual que no le fue pagado en actividad al demandante. Revisado el expediente no se advirtieron conductas temerarias o de mala fe.

Baio estas consideraciones y teniendo en cuenta que solamente hasta el 25 ce agosto de 2016 se profirió sentencia de unificación respecto al tema por parte del Consejo de Estado, y que al momento de contestar las demanda, la enfidad conoció la posición jurisprudencial frente al tema pudiendo conciliar las pretensiones, por lo tanto el Despacho impone condena en costas por agencias en derecho a favor del demandante por la suma equivalente a un (01) S.M.M.L.V.

De conformidad con lo dispuesto en arartículo 8º del Acuerdo 2552 de 2004 Con el cual se regular los cais os da ripoceso y la expedición de copias en la

Consejero ponente: JAIME ORLANDO SANTOFIMIO GAMBOA, 24 de octubre 2016, Radicación comero: 11001-03-26-000-2013-00006-00[45987]A



jurisdicción contencioso administrativa una vez debitadas las notificaciones, oficios y demás expensas causadas en el presente asunto, el Despacho dispone destinar el remanente a favor del Consejo Superior de la judicatura, toda vez que cubrió los elementos necesarios para el funcionamiento del proceso.

En mérito de lo expuesto, el **JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTA**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley.

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR la prescripción de las diferencias salariales y prestaciones reconocidas al actor, causadas con antelación al 19 de agosto de 2011 y no probadas las exceptivas propuestas por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO. DECLÁRAR la nulidad del Oficio 20155660798451 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 21 de agosto de 2015 y el Oficio 20155661248741 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 24 de diciembre de 2015.. por medio de los cuales la demandada negó la solicitud de reconocimiento de oferencias salariales causadas en actividad al señor CRISTOBAL CORTES ACOSTA identificado con C.C 3111140. de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

TERCERO. CONDENAR a la Nación Ministerio de Defensa – Ejercito Nacional, a cancelar las diferencias salariales causadas al señor CRISTOBAL CORTES ACOSTA identificado con C.C 3111140, a nacir del 19 de agosto de 2011, así como tambien la reliquidación de las presentadas sociales denominadas prima de amegüedad prima de servicio anuel prima de vacaciones, prima de navidad, subsidio familiar, las cesantias y demás emolumentos de conformidad con lo indicado en la parte considerativa de esta sentencia, sumas que deberán ser debidamente indexadas. Se ordena a la entidad demandada hacer los descuentos de ley por los reajustes debidamente indexados a favor de la caja respectiva

CUARTO. La entidad demandada dará cumplimiento a este fallo en los términos establecidos en los artículos 187, 192 y 195 del C.P.A.C.A

QUINTO. CONDÉNAR EN COSTAS POR AGENCIAS EN DERECHO a la parte demandada **MINISTERIO DE DEFENSA EJERCITO NACIONAL** por la suma equivalente a uno (01) salario mínimo legal mensual vigente. conforme a lo expuesto en la parte considerativa de esta sentencia.

SEXTO. DISPONER los remanentes a favor del Consejo Superior de la Judicatura.

SEPTIMO. EJECUTORIADA esta providencia. **ARCHÍVENSE** las diligencias previas las anotaciones respectivas

Decisión notificada en estrados.

Las partes manifiestan estar conformes con la decisión proferida en esta

providencia y no interponen recurso de apelación.

TOLANDA VALASCO GUTTERREZ

JEISSON ARLEY ROSAS TORRES. APODERADO PARTE DEMANDANTE

MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. APODERADA PARTE DEMANDADA

JOSE HUGÓ ORRES BELTRAN PROFESIONAL UNIVERSITARIO



JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTA SECCIÓN SEGUNDA

PROCESO: NULIDAD Y RUSTABLECIMIENTO DEL DERECHO

RADICACIÓN No.: 110013335-412-2016-198-00

ACCIONANTE: NESTOR ALFONSO REATIGA ARIAS

ACCIONADO: MINISTER/O DE DEFENSA-EJERCITO NACIONAL

ACTA No. 175 - 18 AUDIENCIA INICIAL ART. 180 LEY 1437 DE 2011

En Bogotá D.C. el 10 de mayo de 2018, a las 10:00 de la mañana la suscora Juez Doce Administrativo de Oralidad del Circuito de Bogotá en asocio de su Profesional Universitario, constituyó en audiencia pública en la sala de audiencias 34 de la sede Judicial CAN y la declaró abierta para tal fin. con la asistencia de los siguientes:

INTERVINIENTES

Apoderado parte demandante: JORGE ALBERTO MUÑOZ ALFONSO. Se le reconoce personeria conforme ai poder de sustitucion aportado.

Apoderado parte demandada: MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion otorgado en audiencia.

De conformidad con el artículo 180 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en adelante CPACA, se agotarán las siguientes Etapas:

- 1. Saneamiento del Procesc
- 2. Decisión sobre Excepciones Previas
- 3. Fijación del Litigio
- 4. Conciliación
- 5. Decreto de Pruebas
- 6. Alegaciones Finales
- 7. Decisión de Fondo

ETAPA I: SANEAMIENTO DEL PROCESO

Los apoderados de las partes manifestaron no encontrar vicios, el Despacho tampoco observa causal de nulidad, por tanto queda agotada esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA II: EXCEPCIONES PREVIAS.

Con la contestación de la demanda la entidad, propuso las excepciones denominadas: i) Carencia del derecho del demandante e inexistencia de la obligación de la demandada, ii) inactividad injustificada del interesado. iii) Prescripción de derechos laborales.

Como no hay excepciones previas por resolver, se agota esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA III - ETAPA DE FIJACIÓN DEL LITIGIO

De conformidad con la demanda, la contestación y las pruebas allegadas al proceso el Despacho encuentra probados los siguientes hechos:

DEMANDANTE: NESTOR ALFONSO REATIGA ARIAS C.C. 91.458.271 **DEMANDADO:** MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

VINCULACIÓN SOLDADO VOLUNTARIO

01 de junio de 1996 al 01 de noviembre de 2003 (fl 03)

RETIRO COMO SOLDADO PROFESIONAL

A partir del 17 de octubre de 2014

FECHA PETICIÓN

No aporta copia del derecho de petición pero se toma como fecha 15 dias hábiles antes de la respuesta proferida por la entidad, es decir el 20 de enenro de 2016.

FECHA DE SOLICITUD DE CONCILIACION

02 de marzo de 2016.(fl 13)

AUDIENCIA DE CONCILIACION

14 de abril de 2016

PRESENTACION DE LA DEMANDA

07 de junio de 2016

PRETENSIONES

Reajuste de la asignación saiarial con base a lo establecido en el inciso segundo del artículo 1º del Decreto 1794 de 2000, es decir sobre el salario mínimo incrementado en un 60%, y de las prestaciones sociales desde el 01 de maniembre de 2003 hasta la fecha del retiro

ACTOS ADMINISTRATIVO DEMANDADOS

i)Oficio 20165660141611 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 10 de febrero de 2016 (fl02)

Se concede el uso de la palabra a las partes para que se pronuncien sobre la fijación del litigio

Una vez escuchados los apoderados, el Despacho advierte que en el presente caso el litigio se contrae a determinar si el demandante en condición de soldado profesional ® tiene derecho a que se le reconozca el 20% de la asignación salarial mensual dejada de percibir durante el servicio

activo, teniendo en cuenta que su vinculación inicial fue como soldado voluntario y en virtud del Articulo 1º inciso 2º del Decreto Regiamentano 1794 de 2000, el salario básico de quienes venían como soldados voluntarios, debe fijarse en un mínimo incrementado en un 60%.

Decisión notificada en estrados

FTAPA IV: ETAPA DE CONCILIACIÓN

Dada la posición de la demanda, se declara fallida esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA V: DECRETO DE PRUEBAS

Téngase como pruebas en su haber pertinente los documentos que fueron aportados con el escrito de demanda y la contestación a la misma y que son las que obran en el expediente.

Ahora bien, como quiera que no existen más pruebas que practicar, y además considera el Despacho que no se hace necesario decretar pruebas de oficio, se prescindirá del periodo probatorio de conformidad con el articulo 179 inciso final del CPACA

Decisión notificada en estrados

ETAPA VI ETAPA DE ALEGACIONES FINALES

En este punto de la diligencia, procede el Despacho a correr traslado de alegatos de conclusión a los apoderados de las partes, cuyos argumentos quedan consignados en la videograbación anexa a la presente acta.

ETAPA VII FALLO

PROBLEMA JURÍDICO

Consiste en determinar si el demandante tiene derecho e que en el condición de soldado profesional el debe reconocérsele la diferencia saianal del 20% dejada de percibir en actividad, esto de conformidad con lo previsto en el artículo 2º del decreto 1794 de 2000 y el criterio de unificación del Consejo de Estado.

CONSIDERACIONES

Reconocimiento del 60% sobre el salario base del soldado

Para el reconocimiento de un salario minimo incrementando en un 60% como salario base que percibía el soldado voluntario, cuando fue convertido de manera obligatoria por "orden militar" a soldado profesional, debe partirse de

las siguientes normas:

La ley 131 de 1985, que regula el servicio militar voluntario, indica en el artículo 4° que quien lo preste devengará una bonificación mensual equivalente al salario mínimo legal vigente incrementada en un sesenta por ciento (60%) del mismo salario.

A su vez el Decreto 1793 de 2000 estableció el Régimen de Carrera y Estatuto del Personal de Soldados Profesionales de las Fuerzas Militares; comuliendo con el artículo 42º, su aplicación tanto a los soldados voluntarios incorporados conforme a la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados profesionales, cuyo fundamento es el régimen salarial y prestacional de la Ley 4 de 1992

Con base en lo anterior, fue expedido el Decreto 1794 de 2000, el cual reguló el régimen salarial y prestacional de los soldados profesionales indicando en su artículo 1° lo siguiente:

"ARTICULO 1. ASIGNACION SALARIAL MENSUAL. Los soldados profesionales que se vinculen a las Fuerzas Militares devengarán un (1) salario mensual equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en un cuarenta por ciento (40%) del mismo salario Sin perjuicio de lo dispuesto en el parágrafo del artículo siguiente, quienes al 31 de diciembre del año 2000 se encontraban como soldados de acuerdo con la Ley 131 de 1985, devengarán un salario mínimo legal vigente incrementado en un sesenta por ciento (60%)," (Negrifica del Despecho)

La interpretación de esta normatividad, la hizo recientemente el Consejo de Estado³ con criterio unificador en los siguientes términos:

las referidas disposiciones del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 distinguen claramente (...) en lo ene respecta al segundo grupo, esto en quenes venian como soldados voluntarios, se dispuso que los mismos devengarían mensualm ne un salario mínimo, más un incresacino del 60% sobre el mismo salario.

con ese sentido, interpreta la Saia, con efecto unificador, que el Gobierno Nacional, al fijar el régimen salarial de los soldados profesionales en el Decreto Reglamentario 1794 de 2000, en aplicación del principio de respeto por los derechos adquiridos, dispuso conservar, para aquellos que venían de ser soldados voluntarios, el monto del salario básico que percibían en vigencia de la Ley 131 de 1985, cuyo artículo 1º establecía, que estos últimos tenían derecho a recibir como suel lo, una "bonificación mensual

⁽CPPC (1)) sa CPP, propied par se va posadner vocara aña devenear cana homacación mensual equivalente al como como esta Vagario, el caración escala como escala por eremo e60 sa acidarismo salario, el cual no podrá como escalas gariages correspondientes a un Caño Segundo Marinero o Subotienal Técnico Cuarto.

^{— (#196-14) 42. (}MBHO DL APHCACION EL presente decreto se aplicará tanto a los soldados voluntarios escrete y estrem de contormidad con la establecada non la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados per la sociales.

[.] - Conservado I stada Sentencia de Unitivación de 25-16 aposto de 2016. Consejera Ponente: Dra. Sandra Lisset Iba a 11.1 m Acela a ción monero (TEX) 12 8800/13 1300/2013 00060 al

equivalente di salerio mine o e gale espente incrementale e e e 60%".

La Sala reitera entonces, que lo hasta aqui expuesto permite concluir, que la correcta interpretación del artículo 1", inciso 2", del Decreto Reglamentario 1"94 de 2000, alvide a que los soldados voluntarios, hoy profesionales, tienen derecho a percibir una asignación selariamensual equivalente a un satario mínimo legal vigente incrementaço en un 60%.

En ese orden de ideas, las sociados profesionales que a 31 de diciembre de 2000, se desempeñaban como soldados voluntarios en los términos de la Ley 131 de 1985. y a quienes se les ha venido cancelando un salario minimo legal vigente incrementado en un 40% tienen derecho a un reajuste salavial equivalente al 20%.

De igual manera, en relación con las demás prestaciones que señala el Decreto 1794 de 2005 para los soldados profesionales, el alto Tribunal señaló:

"Ahora bien, en atención a que el Decreto 1794 de 2000 establece que los soldados profesionales, sur distingo alguno, además de la asignación salarial, tienen derecino a las primas de antiguedad, de servicio anual, vacaciones y tavidad, así como al subsidio junillar y a cesantías, y que tales prestaciones se calculan con base en el salerio básico; (...)

(...) se concluye, que el ajust, setarial del 60% a que tienen derrelico los soldados profesionates que venian como voluntarios, lleva aparejado efectos prestaciones y da tugar a que también los secur reliquidadas, en un mismo por entaje, las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y vavidad, así como el subsidio familiar y las cesantías."

Así las cosas, conforme a la jurisprudencia y atendiendo el principio de respeto por los derechos adquiridos y de igualdad, los soldados voluntarios que estuviesen vinculados a 31 de diciembre de 2000 en las Fuerzas Militares son beneficiarios del incremento del 60% sobre el salario minimo por mandato expreso del incisc 2 del artículo 1 del Decreto 1734 de 2000 cuyos efectos son extensivos en la inquidación de las primas de amigüedad servicio anual, vacaciones y navidad el subsidio familiar y las cesanuas.

CASO CONCRETO

De las probanzas aportadas al proceso, se encuentra acreditado que señor NESTOR ALFONSO REATIGA ARIAS fue aceptado como soldado voluntario el 01 de junio de 1996, esto es, en vigencia de la ley 131 de 1985 y a partir del 01 de noviembre de 2003 su vinculación cambio a la de soldado profesional, bajo los parámetros establecidos por los Decretos 1793 y 1794 de 2000 y 4433 de 2004.

Pese a que el demandante no aporta el derecho de peticion con el cual

solicita al Ministerio de Defensa – Ejercito Nacional el reajuste salarial, del acto demandado se puede colegir que la solicitud se formuló dentro de los15 dias habiles precedentes, es decir, el 20 de enero de 2016

La Sección de Nómina de la Dirección de Personal del Ejército Nacional, a través del acto demandado Oficio 20165660141611 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 10 de febrero de 2016, negó la solicitud de reajuste salarial y con el escrito de contestación de demanda manifestó que consiste derecho a lo reclamado puesto que al incorporarse como soldado profesional se le aplica de manera integra lo previsto en el inciso 1º del acticulo 1º del Decreto Regiamentario 1794 de 2000, y además el régimen salarial de los soldados profesionales, pese a contemplar un menor salario respecto al que devengaban los soldados voluntarios, en todo caso resulta ser más benéfico en la medida que incorpora varias prestaciones adicionales.

vieta la anterior y accignendo la referetación jurisprudencial reseñada, se model pologra que el demandante se encuentra dentro de los supuestos previstos en el inciso 2° del artículo 1° del Decreto 1794 de 2000, por cuanto estaba vinculado como soldado voluntario a 31 de diciembre de 2000 y pasó a ser soldado profesional a partir del 01 de noviembre de 2003, razón por la cual tiene derecho a que se reajuste su salario y prestaciones sociales del 40% al 60% desde el momento de su incorporación como soldado profesional y hasta la fecha de su retiro

Así las cosas se declarara la nutidad del Oficio 20165660141611 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIFER-NOM del 10 de febrero de 2016, y a titulo de restablecimiento del derecho se ordena el reconocimiento y pago de los diferencias salariales y prestacionales causadas desde el momento de su incorporación como soldado profesional, es decir, entre el 01 de noviembre de 2003 y hasta la fecha de su retiro.

Según cuedo definido en la sentencia de unificación que se ha mencionado, el ajuste salarial del 40% al 60% ordenado, se hace extensivo a las prestaciones sociales que venía devengando el demandante, pues el salario hásico mensual es la base para el cálculo de las primas de antigüedad, servicio entra vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las casanhas, de manera que incrementado el salario se deben reliquidar estas prestaciones.

PRESCRIPCION

El actor presentó derecho de petición en sede gubernativa el 20 de enero de 2016 y radicó la demanda el 07 de junio de 2016 luego de agotar la vía gubernativa dentro del término

En este orden de ideas, dando aplicación al artículo 174 del Decreto Ley 1211 de 1990, se configura en el subjudice la prescripción cuatrienal de las cherencias salariales y prestaciones canceladas al actor, con antelación al 20 de enero de 2012.

INDEXACION

Los valores resultantes serán ajustados con aplicación del inciso final del artículo 187 del C.P.A.C.A., bajo la siguiente fórmula.

R = Rh indice final ------Índice inicial

En donde el valor presente (R) se determina multiplicando el valor històrico (Rh), que es la asignación de retiro, por el guarismo que resulta de dividir el índice final de precios al consumidor, certificado por el DANE (vigente a la fecha de ejecutoria de esta sentencia), por el índice inicial (vigente para la fecha en que debió hacerse el pago)

Por tratarse de pagos de tracto sucesivo mensual, la fórmula se aplicará separadamente mes a mes, teniendo en cuenta que el índice inicial es el vigente al momento en que debió hacerse el pago respectivo.

Se ordena hacer los descuentos de ley debidamente indexados para salud y pensión con los reajustes a que da maar la presente sentencia.

CONDENA EN COSTAS

El artículo 188 del CPACA señala:

"... Salvo en los procesos en que se ventile un interés pública la sentencia dispondrá sobre la condena en costas, enya liquidación y ejecución se regirán por ..», normas del Código de Procedinácia. Civil.".

La lectura del texto normativo permite establecer que en materia de costas para la jurisdicción contencioso administrativa, el legislador introdujo un cambio sustancial respecto de la condena al pasar de un criterio "subjetivo" – CCA- a uno "objetivo valorativo" – CPACA-.

De esta manera, y en virtud con lo dispuesto en el Acuerdo 1887 del 26 de junio de 2003, modificado por el Acuerdo 2222 del 2003, expedidos por la Sala Administrativa del Consejo Superior de la Judicatura, las agencias co derecho para procesos de primera instancia con cuantía, se fijaran hasia el 20% del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la sentencia.

"HI CONTENCIOSO ADMENISTRATICO.

3.1. ASUNTOS

3.1.1. Única instancia.

Sin cuantia: Hasta quince /5/ salarios mínimos mensuates tegales vegentes

Con cuantia: Tiesta el velste por ciento (20%) del valor de las pretensiones, reconocidas o negadas en "a sentencia."

Frente a lo anterior el Consejo de Estado⁴ ha previsto un test de proporcionalidad para la fijación de estas agencias, en punto a las tarifas establecidas por el Consejo Superior de la Judicatura, como un sistema tripartita a saber: idoneidad, necesidad y proporcionalidad en estricto sentido, a efectos de que las providencias conjuguen de manera precisa y motivada la aplicación de la sanción pecumaria.

Arendiendo el principio de razonabilidad que va más allá de la aplicación legica-fermal de la norma, y en procura de no ir a desincentivar el acceso a la administración justicia, derecho fundamental, se procede a dosificar la medida sancionatoria de agencias en derecho, de la siguiente manera:

• El proceso buscaba el reconocimiento del incremento del 20% sobre el carado básico mensual que no le fue pagado en actividad al demandante. Revisado el expediente no se advirtieron conductas temerarias o de maia fe.

consideraciones y teniencio en cuenta que solamente hasta el 25 de aposto de 2016 se profino semencia de unificación respecto al tema por parte del Consejo de Estado, y que al momento de contestar las demanda, la entidad conoció la posición jurisprudencial frente al tema pudiendo conciliar las pretensiones, por lo tanto el Despacho impone condena en costas por agencias en derecho a favor del demandante por la suma equivalente a un (01) S M.M.L.V.

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 8º del Acuerdo 2552 de 2004 "Por el cual se regulan los gastos del proceso y la expedición de copias en la punsameion contenciose administratival una vez debitadas las notificaciones, choios y demás expensas causadas en el presente asunto, el Despacho pispone destinar el remanente a favor del Consejo Superior de la judicatura, toda vez que cubrió los elementos necesarios para el funcionamiento del proceso.

En mérito de lo expuesto, el **JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTA**, administrando justicia en mombre de la República de Colombia y con autoridad de la Ley.

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR la prescripción de las diferencias salariales y prestaciones reconocidas al actor, causadas con antelación al 20 de enero de 2012 y no probadas las exceptivas propuestas por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO. DECLÁRAR la mulidad del Oficio 20165660141611 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 10 de febrero de 2016, por medio

Consejero parente: JAIME ORLANDO SANTOFIMIO GAMBOA, 24 de octubre 2016, Radicación remore 13001-03-25-000-2013-00006-00(45987)A

del cual la demandada negó la solicitud de reconocimiento de diferencias salariales causadas en actividad al señor NESTOR ALFONSO REATIGA ARIAS identificado con C.C 91458271, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

TERCERO. CONDENAR a la Nación Ministerio de Defensa — Ejercite Nacional, a cancelar las diferencias salariales causadas el cerior Nie STOF ALFONSO REATIGA ARIAS identificado con C.C 91458271, a perio del 20 de enero de 2012, así como también la reliquidación de las prestaciones sociales denominadas prima de antigüedad, prima de servicio anual, prima de vacaciones, prima de navidad, subsidio familiar, las cesantias y demás emolumentos de conformidad con lo indicado en la parte considerativa de esta sentencia, sumas que deberan ser debidamente indexadas. Se ordena a la entidad demandada hacer los descuentos de ley por los reajustes debidamente indexados a favor de la caja respectiva.

CUARTO. La entidad demanasas dará cumplimiento a este failo en los términos establecidos en los articulos 187-192 y 195 del C.P.A.C.A.

QUINTO. CONDÉNAR EN COSTAS POR AGENCIAS EN DERECHO a la parte demandada **MINISTERIO DE DEFENSA EJERCITO NACIONAL** por la suma equivalente a uno (01) salario mínimo legal mensual vigente. conforme a lo expuesto en la parte considerativa de esta sentencia.

SEXTO. DISPONER los remanentes a favor del Consejo Superior de la Judicatura.

SEPTIMO. EJECUTORIADA esta providancia. ARCHÍVENSE los diagonales, previas las anotaciones respectivos

Decisión notificada en estrados.

Las partes manifiestan estar confermes con la decisión proferida en esta providencia y no interponen recurso de apelación

JUEZ

ERREZ

JEISSON ARLEY ROSAS TORRES. APODERADO PARTE DEMANDANTE

MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. APODERADA PARTE DEMANDADA

JOSEHUGO TORRES BELTRAN PROFESIONAL UNIVERSITARIO



JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTA SECCIÓN SEGUNDA

PROCESO: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

RADICACIÓN No.: 110013335-012-2016-467-00

ACCIONANTE: JORGE LUIS MARTINEZ SOTELO

ACCIONADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

ACTA No. 176 - 18 AUDIENCIA INICIAL ART. 180 LEY 1437 DE 2011

En Bogotá D.C. el 10 de mayo de 2018, a las 10:00 de la mañana, la suscrita Juez Doce Administrativo de Oralidad del Circuito de Bogotá en asocio de su Profesional Universitario, constituyo en audiencia pública en la sala de audiencias 34 de la sede Judicial CAN y la declaró abierta para tal fin, con la asistencia de los siguientes:

INTERVINIENTES

Apoderado parte demandante: OSCAR DARIO SAAVEDRA ORDOÑEZ. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion aportado.

Apoderado parte demandada: MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion otorgado en audiencia.

De conformidad con el artículo 180 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en adelante CPACA, se agotarán las siguientes Etapas:

- 1. Saneamiento dei Proceso
- 2. Decisión sobre Excepciones Previas
- 3. Fijación del Litigio
- 4. Conciliación
- 5. Decreto de Pruebas
- 6. Alegaciones Finales
- 7. Decisión de Fondo

ETAPA I: SANEAMIENTO DEL PROCESO

Los apoderados de las partes manifestaron no encontrar vicios, er Despacho tampoco observa causal de nulidad, por tanto queda agotada esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA II: EXCEPCIONES PREVIAS.

Con la contestación de la demanda la entidad, propuso las excepciones denominadas: i) Carencia del derecho del demandante e inexistencia de la obligación de la demandada. ii) inactividad injustificada del interesado. iii) Prescripción de derechos laborales.

Como no hay excepciones previas por resolver, se agota esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA III - ETAPA DE FIJACIÓN DEL LITIGIO

De conformidad con la demanda. la contestación y las pruebas allegadas al proceso el Despacho encuentra probados los siguientes hechos:

DEMANDANTE: JORGE LUIS MARTINEZ SOTELO C.C. 78.767.001 **DEMANDADO:** MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

VINCULACIÓN SOLDADO VOLUNTARIO

01 de mayo de 2000 al 01 de noviembre de 2003 (fl 09)

RETIRO COMO SOLDADO PROFESIONAL

En servicio activo

FECHA PETICIÓN

27 de julio de 2016 (fl 2)

PRETENSIONES

Realuste de la asignación salarial con base a lo establecido en el inciso segundo de artículo 1º del Decreto 1794 de 2000, es decir sobre el salario mínimo incrementado en un 60%, y de las prestaciones sociales desde el 01 de noviembre de 2003 hasta la fecha del retiro

ACTOS ADMINISTRATIVO DEMANDADOS

i) Oficio 20163170997631 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 01 de agosto de 2016 (fl 03)

Se concede el uso de la palabra a las partes para que se pronuncien sobre la fijacion del litigio

Una vez escuchados los apoderados. el Despacho advierte que en el presente caso el litigio se contrae a determinar si el demandante en condición de soldado profesional ® tiene derecho a que se le reconozca el 20% de la asignación salarial mensual dejada de percibir durante el servicio activo, teniendo en cuenta que su vinculación inicial fue como soldado voluntario y en virtud del Artículo 1º inciso 2º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, el salario básico de quienes venían como soldados voluntarios, debe fijarse en un minimo incrementado en un 60%.

Decisión notificada en estrados

ETAPA IV: ETAPA DE CONCILIACIÓN

Dada la posición de la demanda, se declara fallida esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA V: DECRETO DE PRUEBAS

Téngase como pruebas en su haber pertinente los documentos que fueron aportados con el escrito de demanda y la contestación a la misma y que son las que obran en el expediente.

Ahora bien, como quiera que no existen más pruebas que practicar, y además considera el Despacho que no se hace necesario decretar pruebas de oficio, se prescindirá del periodo probatorio de conformidad con el articulo 179 inciso final del CPACA

Decisión notificada en estrados

ETAPA VI ETAPA DE ALEGACIONES FINALES

En este punto de la diligencia, procede el Despacho a correr traslado de alegatos de conclusión a los apoderados de las partes, cuyos argumentos quedan consignados en la videcarabación anexa a la presente acta

ETAPA VII FALLO

PROBLEMA JURÍDICO

Consiste en determinar si el demandante tiene derecho a que en su condición de soldado profesional ®, debe reconocérsele la diferencia salarial del 20% dejada de percibir en actividad, esto de conformidad con lo previsto en el artículo 2º del decreto 1794 de 2000 y el criterio de unificación del Consejo de Estado.

CONSIDERACIONES

Reconocimiento del 60% sobre el salario base del soldado

Para el reconocimiento de un salario mínimo incrementando en un 60% como salario base que percibía el soldado voluntario cuando fue convertido de manera obligatoria por forden n filtar a soldado profesionar depos paraise de las siguientes normas:

La ley 131 de 1985, que reguia el servicio militar voluntario, indica en el

artículo 4° que quien lo preste devengará una bonificación mensual equivalente ai salario mínimo legal vigente incrementada en un sesenta por ciento (60%) del mismo salario

A su vez, el Decreto 1793 de 2000, estableció el Régimen de Carrera y Estatuto del Personal de Soldados Profesionales de las Fuerzas Militares; permitiendo con el artículo 42º, su aplicación tanto a los soldados voluntarios incorporados conforme a la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados profesionales cuyo fundamento es el régimen salarial y prestacional de la Ley 4 de 1992

Can base en lo anterior, fue expedido el Decreto 1794 de 2000, el cual reguló el régimen salarial y prestacional de los soldados profesionales indicando en su artículo 1° lo siguiente:

**ARTICULO 1. ASIGNACION SALARIAL MENSUAL. Los soldados profesionales que se vinculen a las Fuerzas Militares devengarán un (1) salatio mensual equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en en autornia por ciento (40%) del mismo salario. Sin perjuicio de lo dispuesto en el parágrafo del artículo siguiente, quienes al 31 de diciembre del año 2000 se encontraban como soldados de acuerdo con la Ley 131 de 1985, devengarán un salario mínimo tegal vigente incrementado en un sesenta por ciento (60%)." (Negrillas del Despacho)

Le interpretación de esta normatividad la hizo recientemente el Consejo de Estado³ con criterio unificador en los siguientes términos:

i as veteridas disposiciones del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 il stinguen claramente (L.) en lo que respecta al segundo grupo, esto (L. an vaex venien como soldidos volunarios, se dispuso que los musmos devengarian mensualmente un salario mínimo, más un incremento del 60% sobre el mismo salario.

En ese sentido, interpreta la Sala, con efecto unificador, que el Gobierno Nacional, al fijar el régimen salarial de los soldados profesionales en el Decreto Reglamentario 1794 de 2000, en aplicación del principio ac respeto por los derechos adquiridos, dispuso conservar, para aquellos que venían de ser soldados voluntarios, el monto del salario bás co auc percibian en vigencia de la Ley 131 de 1985, cuyo artículo 47 establecia, que estos últimos tenían derecho a recibir como sucido, una bonificación mensual equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en un 60%.

⁻ ve tie e ter e e l'égres prospose serve son soite en vervous en devengar i una boniticación mensual equivalente al el control de por entre en entre entre

⁻consista de Estado Semencia de Unificación de 25 de agosto de 2016. Consejera Poneme: Dra. Sandra Lisset Estado de Radicación mimero. CESED S90133380020(30006001)

La Sala reitera entonces, que lo masta aqui expuesto permute conciuir, que la correcta interpretación del articulo 1º, inciso 2º, del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, aíude a que los soldados voluntarios, hoy profesionales, tienen derecho a percibir una asignación salarial mensual equivalente a un salario mínimo legal vigente incrementado en un 60%.

En ese orden de ideas lo sociados profesionales que se 21 de diciembre de 2000, se desempeñaban como soldados voluntarios ca los términos de la Ley 131 de 1985, se a quienes se les ha venido cancelando un salario minimo legal vigente incrementado en un 40% tienen derecho a un reajuste salarial equivalente al 20%."

De igual manera, en relación con las demás prestaciones que señala el Decreto 1794 de 2005 para los soldados profesionales, el alto Tabunal señaló:

"Ahora bien, en atención o que el Decreto 1"94 de 2000 establece que los soldados profesionales sin distingo atguno, además de la asignación salarial, tienen cercebo a las primas de amiguedad, de servicio anual, vacaciones y navidad, así como al subsidio familiar y a cesantías, y que tales prestaciones se calculan con base en el salario básico; (...)

(...) se concluye, que el ajuste salarial del 60% a que tienen derecho los soldados profesionales que verian como voluntarios. Esva aparejado efectos prestaciones y da ingar a que también les sense reliquidadas, en un mismo por emaje las primas de antigüedad servicio anual, vacaciones y navidad así como el subsidio joniliar y las cesantías."

Así las cosas, conforme a la jurisprudencia y atendiendo el principio de respeto por los derechos adquiridos y de igualdad, los soldados voluntarios que estuviesen vinculados a 31 de diciembre de 2000 en las Fuerzas Militares son beneficiarios del incremento del 60% sobre el salario minimo, por mandato expreso del inciso 2 del artículo 1 del Decreto 1794 de 2000, cuyos efectos son extensivos en la liquidación de las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, el subsidio familiar y las cesantías.

CASO CONCRETO

De las probanzas aportadas al proceso, se encuentra acreditado que o señor JORGE LUIS MARTINEZ SOTELO fue aceptado como soldado voluntario 01 de mayo de 2000, es decir en vigencia de la ley 131 de 1985 y e partir del 01 de noviembre de 2003 su vinculación cambio a la de seldado profesional bajo los parámetros establecidos por los Decretos 1793 y 1794 de 2000 y 4433 de 2004.

También se encuentra acreditado, que actualmente se encuentra en servicio activo y que el 27 de julio de 2016 a través de derecho de petición solicitó al Ministerio de Defensa Nacional el reconocimiento y pago del reajuste salarial

y prestacional del 20% toda vez que a pu juicio desde que se registró su incorporación como Soldado Profesional, y hasta la fecha la demandada le reconoció y canceló el incremento previsto en el inciso 1º del artículo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 en un 40% y no en porcentaje igual al 60%, como lo establece el inciso 2º de la disposición en cita.

Dando respuesta a la petición formulada por el actor. la Sección de Nómina de la Dirección de Personal del Ejército Nacional, a través del acto de mangado. Oficio 20163170997631 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-LAMER-NOM del 01 de agosto de 2016, negó su solicitud y con el escrito de consistación de demanda manifesto que no existe derecho a lo reclamado, puesto que al incorporarse como soldado profesional, se le aplica de manera integra lo previsto en el inciso 1º del artículo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 y además el régimen salarial de los soldados profesionales, pese a contemplar un menor salario respecto al que devengaban los soldados voluntarios, en todo caso resulta ser más benéfico, en la medida que incorpora varias prestaciones adicionales

Visto lo anterior y acogiendo la prientación jurisprudencial reseñada, se puede colegir que el demandante se encuentra dentro de los supuestos crevistos en el inciso 2º del artículo 1º del Decreto 1794 de 2000, por cuanto estaba vinculado como soldado voluntario a 31 de diciembre de 2000 y pasó a ser soldado profesional a partir del 01 de noviembre de 2003, razón por la cual tiene derecho a que se reajuste su salario y prestaciones sociales del 40% al 60% desde el momento de su incorporación como soldado profesional y hasta la fecha de su retiro

Así las cosas se declarará la nul.Jad del Oficio 20163170997631 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 01 de agosto de 2016, y a sinde de rustablecimiento del derece a la ordena el reconocimiento y pago de las diferencias salariales y prestacionales causadas desde el momento de su incorporación como soldado profesional, es decir, entre el 01 de noviembre de 2003 y hasta la fecha de su retiro

Según quedó definido en la sentencia de unificación que se ha mencionado, el ajuste salarial del 40% al 60% ordenado, se hace extensivo a las prestaciones sociales que venía devengando el demandante, pues el salario básico mensual es la base para el cálculo de las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las cesantías de manera que incrementado el salario se deben reliquidar estas prestaciones.

PRESCRIPCION

El actor presentó derecho de peticion, en sede gubernativa el 27 de julio de 2016 y radicó la demanda el 29 de noviembre de 2016.

Els este orden de ideas, dando a diceición al artículo 174 del Decreto Ley (1997) se configura en el subjudice la prescripción cuatrienal de las presencias salariales y prestaciones canceladas al actor, con antelación al 27 de julio de 2012.

INDEXACION

Los valores resultantes serán ajustados con aplicación del inciso final del artículo 187 del C.P.A.C.A., bajo la siguiente fórmula:

R = Rh indice final

Indice inicial

En donde el valor presente (R) se determina multiplicando el valor histórico (Rh), que es la asignación de retiro, por el guarismo que resulta de dividir el índice final de precios al consumidor, certificado por el DANE (vigente a la fecha de ejecutoria de esta sentencia), por el índice inicial (vigente para la fecha en que debió hacerse el pago).

Por tratarse de pagos de tracto sucesivo mensual. la fórmula se aplicará separadamente mes a mes, teniendo en cuenta que el índice iniciai es el vigente al momento en que debidir idease el pago respectivo.

Se ordena hacer los descuentos de ley debidamente indexados para salud y pensión con los reajustes a que da lugar la presente sentencia.

CONDENA EN COSTAS

El artículo 188 del CPACA señala

"... Salvo en los procesos en suce e ventile un interés uniberas les sentencia dispondrá sobre la condena en costas, cuya liquidación y ejecución se regirán por las normas del Código de Proceanniemo Civil.".

La lectura del texto normativo permite establecer que en materia de costas para la jurisdicción contencioso administrativa, el legislador introdujo un cambio sustancial respecto de la condena al pasar de un criterio "subjetivo" — CCA- a uno "objetivo valorativo" — CCA-CA-

De esta manera, y en virtud con lo dispuesto en el Acuerdo 1887 del 26 de junio de 2003, modificado por el Acuerdo 2222 del 2003, expedidos por la Sala Administrativa del Consejo Superior de la Judicatura, las agencias en derecho para procesos de primera instancia con cuantía, se fijarán hasta el 20% del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la sentencia.

"III CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO.

3.1. ASUNTOS.

3.1.1. Unica instancia.

Sin cuantia: Hasta quince (12) salavios minimos mensuales regates vigentes.

Con cuantía: Hasta el veinte por ciento (20%) del valor de las pretensiones, reconocidas o negadas en le sentencia."

Erente a lo anterior el Consejo de Estado ha previsto un test de proporcionalidad para la fijación de estas agencias, en punto a las tarifas establecidas por el Consejo Superior de la Judicatura, como un sistema tribartifa a saber; idoneidad, necesidad y proporcionalidad en estricto sentido, e efectos de que las providencias conjuguen de manera precisa y motivada la aplicación de la sanción pecuniaria

Atendiendo el principio de razonabilidad que va más allá de la aplicación logica-formal de la norma, y en procura de no ir a desincentivar el acceso a la estimulistración justicia decesho fondamental, se procede a dosificar la corda sa conatoria de agencias co corecho, de la siguiente manera:

• El proceso buscaba el reconocimiento del incremento del 20% sobre el salario básico mensual que no le fue pagado en actividad al demandante. Revisado el expediente no se advirtieron conductas temerarias o de mala fe.

Bajo estas consideraciones y teniendo en cuenta que solamente hasta el 25 de agosto de 2016 se profirió semencia de unificación respecto al tema por parte del Consejo de Estada, y que la promento de contestar las demanda, la entidad conoció la posición jurispruaer sial frente al tema pudiendo conciliar (es pretensiones, por lo tanto el Despacho impone condena en costas por agencias en derecho a favor del demandante por la suma equivalente a un (01) S.M.M.L.V.

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 8º del Acuerdo 2552 de 2004 "Por el cual se regulan los gastos del proceso y la expedición de copias en la guisamición contenciose administrativa" una vez debitadas las notificaciones, gádios y damás expensas causadas en el presente asunto, el Despacho cupo, o cosunar el remanente a fazor del Consejo Superior de la judicatura, toda vez que cubrió los elementos necesarios para el funcionamiento del proceso.

En mérito de lo expuesto, el **JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTA**, administrando justicia en nombre de la República de Ceiombia y cor autoridad de la Ley.

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR la prescripción de Tas diferencias salariales y prestaciones reconocidas al actor, causadas con antelación al 27 de julio de 2012 y no probadas las exceptivas propuestas por las razones expuestas en la pane motiva de esta providencia.

SEGUNDO. DECLÁRAR la mulidad del Oficio 20163170997631 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 01 de agosto de 2016, por medio

del cual la demandada negó la solicitud de reconocimiento de diferencias salariales causadas en actividad al señor JORGE LUIS MARTINEZ SOTELO identificado con C.C 78767001. de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

TERCERO. CONDENAR a la Nación Ministerio de Delensa — cierrato Nacional, a cancelar las diferencias salariales causadas ai señor JORGE LUIS MARTINEZ SOTELO identificado con C.C 78767001, a partir del 27 de julio de 2012, así como también la reliquidación de las prestaciones sociales denominadas prima de antigüedad, prima de servicio anuai, prima de vacaciones, prima de navidad, subsidio familiar, las cesantias y demás emolumentos de conformidad con lo indicado en la parte considerativa de esta sentencia, sumas que deberán ser debidamente indexadas. Se cidenta a la entidad demandada hacer los descuentos de ley por los remustes debidamente indexados a favor de la caja respectiva.

CUARTO. La entidad demandada dará cumplimiento a este fallo en los términos establecidos en los articulos 187, 192 y 195 del C.P.A.C.A.

QUINTO. CONDÉNAR EN COSTAS POR AGENCIAS EN DERECHO a la parte demandada **MINISTERIO DE DEFENSA EJERCITO NACIONAL** por la suma equivalente a uno (01) salario mínimo legal mensuai vigente, conforme a lo expuesto en la parte considerativa de esta sentencia.

SEXTO. DISPONER los remanentes a favor del Consejo. Signonor de la Judicatura.

SEPTIMO. EJECUTORIADA esta providencia. ARCHÍVENSE las diligencias previas las anotaciones respectivas

Decisión notificada en estrados.

Las partes manifiestan estar conformes con la decisión proterida en esta providencia y no interponen recurso de apelación.

COLANDA VELASCO GOTIERREZ

OSCAR DARIO SARVEDRA ORDOÑEZ. APODERADO PARTE DEMANDANTE

MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. APODERADA PARTE DEMANDADA

JOSE HUGO TORRES BELTRAN PROFESIONAL UNIVERSITARIO



JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTA SECCIÓN SEGUNDA

PROCESO: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

RADICACIÓN No.: 110013335-012-2016-417-00 ACCIONANTE: ABASALON GARZON MORA

ACCIONADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

ACTA No. 177 - 18 AUDIENCIA INICIAL ART. 180 LEY 1437 DE 2011

En Bogotá D.C. el 10 de mayo de 2018, a las 10:00 de la mañana la suscrita Juez Doce Administrativo de Oralidad del Circuito de Bogotá en asocio de su Profesional Universitario, constituyó en audiencia pública en la sala de audiencias 34 de la sede Judicial CAN y la declaró abierta para tal fin. con la asistencia de los siguientes:

INTERVINIENTES

Apoderado parte demandante: ANDRES FELIPE GUZMAN PRECIADO. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion aportado.

Apoderado parte demandada: MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion otorgado en audiencia.

De conformidad con el articulo 180 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en adelante CPACA, se agotarán las siguientes Etapas:

- 1. Saneamiento del Proceso
- 2. Decisión sobre Excepciones Previas
- 3. Fijación del Litigio
- 4. Conciliación
- 5. Decreto de Pruebas
- 6. Alegaciones Finales
- 7. Decisión de Fondo

ETAPA I: SANEAMIENTO DEL PROCESO

Los apoderados de las partes manifestaron no encontrar vicios, el Despacho tampoco observa causal de nulidad, por tanto queda agotada esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA II: EXCEPCIONES PREVIAS.

Con la contestación de la demanda la entidad, propuso las excepciones denominadas, i) Carencia del derecho del demandante e inexistencia de la obligación de la demandada, ii) inactividad injustificada del interesado, iii) Prescripción de derechos laborales.

Como no hay excepciones previas por resolver, se agota esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA III - ETAPA DE FIJACIÓN DEL LITIGIO

De conformidad con la demanda, la contestación y las pruebas allegadas al proceso el Despacho encuentra probados los siguientes hechos:

DEMANDANTE: ABSALON GARZON MORA

C.C. 74.328.510

DEMANDADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

VINCULACIÓN SOLDADO VOLUNTARIO

Aporta Orden Administrativa de Personal No 1175 de fecha 20 de octubre de 2003 con la cual se le dio de alta como soldado profesional. (fl 12)

RETIRO COMO SOLDADO PROFESIONAL

A folio 13 certifica que e encuentra activo y laborando en el batallón de Policía micrai # 24 GR JOSE MARIA MATALLANA con sede en Bogotá.

FECHA PETICIÓN

18 de julio de 2016. ((fl 05)

FECHA DE SOLICITUD DE CONCILIACION

10 de agosto de 2016 (fl 01)

AUDIENCIA DE CONCILIACION

19 de octubre de 2016 (FI12)

PRESENTACION DE LA DEMANDA

25 de octubre de 2016

PRETENSIONES

Reajuste de la asignación salarial con base a lo establecido en el inciso segundo dei artículo 1º del Decreto 1794 de 2000, es decir sobre el salario mínimo incrementado en un 60%, y de las prestaciones sociales desde el 01 de noviembre de 2003 hasta la fecha del retiro

ACTOS ADMINISTRATIVO DEMANDADOS

Oficia 20183170961321 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 25 de julio de 2016 (fl 8)

Se concede el uso de la palabra a las partes para que se pronuncien sobre la fijación del litigio

Una vez escuchados los apoderados, el Despacho advierte que en el presente caso el litigio se contrae a determinar si el demandante en

condición de soldado profesional © tiene derecho a que se le reconozca el 20% de la asignación salarial mensual dejada de percibir durante el servicio activo, teniendo en cuenta que su vinculación inicial fue como soldado voluntario y en virtud del Artículo 1º inciso 2º del Decreto Regiamentario 1794 de 2000, el salario básico de quienes venían como soldados voluntarios, debe fijarse en un mínimo incrementado en un 60%.

Decisión notificada en estrados

ETAPA IV: ETAPA DE CONCILIACIÓN

Dada la posición de la demanda, se declara fallida esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA V: DECRETO DE PRUEBAS

Téngase como pruebas en su haber pertinente los documentos que fueron aportados con el escrito de demanda y la contestación a la misma y que son las que obran en el expediente.

Ahora bien, como quiera que no existen más pruebas que practicar, y además considera el Despacho que no se hace necesario decretar pruebas de oficio, se prescindirá del periodo probatorio de conformidad con el articulo 179 inciso final del CPACA

Decisión notificada en estrados

ETAPA VI ETAPA DE ALEGACIONES FINALES

En este punto de la diligencia, procede el Despacho a correr trasiado de alegatos de conclusión a los apoderados de las partes, cuyos argumentos quedan consignados en la videograbación anexa a la presente acta.

ETAPA VII FALLO

PROBLEMA JURÍDICO

Consiste en determinar si el demandante tiene derecho a que en su condición de soldado profesional ®, debe reconocérsele la diferencia salarial del 20% dejada de percibir en actividad, esto de conformidad con lo previsto en el artículo 2º del decreto 1794 de 2000 y el criterio de unificación del Consejo de Estado.

CONSIDERACIONES

Reconocimiento del 60% sobre el salario base del soldado

Para el reconocimiento de un salario mínimo incrementando en un 60% como

saranci pase que perobla el soldado roluntario, cuando fue convertido de madera obligatoria por forden militar a soldado profesional, debe partirse de las siguientes normas:

La rey 131 de 1985, que regula el servicio militar voluntario, indica en el articulo 4st que quien lo preste devengará una bonificación mensual equivalente al salario mínimo legal vigente incrementada en un sesenta por partir (60%) del mismo salario

Estatuto dei Personal de Soldados Profesionales de las Fuerzas Militares; permitiendo con el artículo 42², su aplicación tanto a los soldados voluntarios incorporados conforme a la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados profesionales, cuyo fundamento es el régimen salarial y prestacional de la Ley 4 de 1992.

Con hase en lo anterior, fue expedido el Decreto 1794 de 2000, el cual reguló el régimen salarial y prestacional de les soldades profesionales indicando en su articula 1º lo siguiente:

ARTICULO I. ASIGNACION SALARIAL MENSUAL. Los soldacios profesionales que se vinculen a las Fuerzas Militares oevergerán un (1) selorio mensual equivalente al salario mínimo logal vigente, incrementado en un vuarenta por ciento (40%) del mísmo solario. Sin perinicio de lo dispuesto en el parágrafo del artículo siguiente, quienes al 31 de diciembre del año 2000 se avecantraban como soldados de acuerdo con la Ley 131 de 1985, desengarán an salario adanno vegal vigente incrementado en un serveres par ciento (60%), la Negal las del Despacho)

La interpretación de esta normatividad. la hizo recientemente el Consejo de Estado³ con criterio unificador en los siguientes términos:

Las referidas disposiciones del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 distinguen claramente el el en io que respecta al segundo grupo, esto est quienes venían como soldadas voluntarios, se dispuso que los mismos devengariam mensualmente un salario mínimo, más un incremento del 60% sobre el mismo securio.

La ese sentido, interpresa la Sasa, con efecto unificador, que el Gabierno Nacional, al ritor el régimen salarial de los soldados profesionales en el Decreto Reglamentario 1794 de 2000, en apricación del princípio a respecto por los derechos adquiridos, cismoso conservar, pare aque aos que venian de ser soldados voluntarios, el monto del setardo páso, o que percibian en vigencia de

^{330-28-120-42,} AMBITO DL APTICACION, El presente decreto se aplicará tanto a los soldados voluntarios a, em programmo de condemnida a un se establecado nom la Ley 134 de 1985, como a los mievos soldados entrementes.

response et la stade. Sentem ar de la mesta la recella a la sussió de 2016. Consejera Ponente: Dra, Sandra Lisset Propose a dem matematica monero. CT-87 de 88001 de 100 et 201800000001

la Ley 131 de 1985, enya establecia, que estas últimos tenían derecho a secibir establecia, que estas últimos tenían derecho a secibir establecia, indicator mensital equivalente al salerio ministro segal vigente, incrementado en un 60%".

La Sala reitera entonces, que lo hasta aquí expuesto permite concluir, que la correcta interpretación del artículo 1°, inciso 2°, del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, alude a que los soldados voluntarios hoy profesionales, tienen derecho a percibir una asignación selavad mensual equivalente a proseculo de percibir una asignación selavad en un 60°20.

En ese orden de ideas, los soidados profesionales que a 34 de diciembre de 2000, se desempeñaban como soldados volunterios en los términos de la Ley 134 de 1985, y a quienes se les ha venido cancelando un salario minimo tegal vigente incrementado en an 40% tienen derecho a un reajuste salarial equivalente al 20%."

De igual manera, en relacion con las demás prestaciones que señala el Decreto 1794 de 2005 para los soldados profesionales, el alto Tribunal señaló:

"Ahora bien, en atención a que en Decreto 1794 de 2000 establece que los soldados profesionales, súa distingo alguno, además de la asignación salarial, tienen derecho a las primas de antigüedad, de servicio anual, vacaciones y navidad, así como al subsidio familiar y a cesantías, y que tales prestaciones se calculan con base en el salario básico; (...)

(...) se concluye, que el ajuste senadat dei filtible que tiener der conlos soldados profesionates que ventan como voluntarior. Leva aparejado efectos prestaciones y da tugar a que también los sean reliquidadas, en un mismo porcentaje, las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, así como el subsidio jamiliar y las cesantías."

Así las cosas, conforme a la hirisprudencia y atendiendo el principio de respeto por los derechos adquiridos y de igualdad, los soldados voluntarios que estuviesen vinculados a 31 de diciembre de 2000 en las Fuerzas Militares son beneficiarios del mojemento del 60% sobre el salario minimo por mandato expreso del inciso 2 del articulo 1 del Decreto 1794 de 2000, cuyos efectos son extensivos en la liquidación de las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, el subsidio familiar y las cesantias.

CASO CONCRETO

De las probanzas aportadas al proceso, se encuentra acreditado que la señor ABSALON GARZON MORA (us. escaplado como soldado el el progene a de al ley 131 de 1985 y a partir del de de covembre de 2003 su vinculación cambio a la de soldado profesio (a), bajo los parámetros establecidos por los Decretos 1793 y 1794 de 2000 y 4433 de 2004.

Emphison se ancuentra acreditado, que el 18 de julio de 2016, el demandante a naves de derecho de petición solicitó al Ministerio de Defensa Nacional el reconocimiento y pago del requiste salarial y prestacional del 20%, toda vez que a su juicio, desde que se registró su incorporación como Soldado Profesional, y hasta la fecha la demandada le reconoció y canceló el ficusimento previsto en el inciso 1º del artículo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 en un 40% y no en percentaje igual al 60%, como lo establece en el 2 de la disposición en elte.

Dende respuesta a la petición formulada por el actor, la Sección de Nómina de la Dirección de Personal del Ejército Nacional, a través del acto demandado Oficio 20163170961321 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 25 de julio de 2016, negó su solicitud y con el escrito de contestación de demanda manifesto que no existe derecho a lo reclamado, puesto que al incorporarse como soldado profesional, se le aplica de manera integra lo previsto en el inciso 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 y además el regimen quarial de los soldados profesionales, pase a comemplar un menor solar a cospecto al que devengaban los soldados voluntarios, en todo caso resulta ser más benéfico, en la medida que incorpora varias prestaciones adiomales.

visto la anterior y acogiende la crientación jurisprudencial reseñada, se puede colegir que el demandante se encuentra dentro de los supuestos previstos en el inciso 2º del articulo 1º del Decreto 1794 de 2000, por cuanto estable vinculado como soldado voluntario a 31 de diciembre de 2000 y pasó a ser soldado profesional a partir del 0º de noviembre de 2003, razón por la partir del percente de en estable se salario y prestaciones sociales del en estable de su incorporación como soldado profesional y nasta la fecha de su retiro

Asi las cosas se declarará la nulidad del Oficio 20163170961321 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 25 de julio de 2016, y a título de restablecimiento del derecho se ordena el reconocimiento y pago de las diferencias salariales y prestacionaias causadas desde el momento de su incorporación como soldado profesional, es decir, entre el 01 de noviembre de 2003 y hasta la fecha de su retirc.

Según que definido en la sentem a certinificación que se ha mencionado, so episte salarial del 40% at 50% ordenado, se hace extensivo a las pastaciones sociales que venia devengando el demandante, pues el salario pasico mensual es la base para el cálculo de las primas de antigüedad, servicio anual vacaciones y navidad así como el subsidio familiar y las cesantías de manera que incrementado el salario se deben reliquidar estas prestaciones

PRESCRIPCION

1991, or proventó dereche de penor nom sede gubernativa el 18 de julio de 2016 y redicó la demanda el 25 de octubre de 2016 luego de agotar la vía qubernativa dentro del término.

En este orden de ideas, dando aplicación al artículo 174 del Decreto Ley 1211 de 1990, se configura en el subjudice la prescripción cuatrienal de las diferencias salariales y prestación els canceladas al actor, con antelación al 18 de julio de 2012.

INDEXACION

Los valores resultantes serán ajustados con aplicación del inciso final der artículo 187 del C.P.A.C.A., bajo la siguiente fórmula:

R = Rh indice final ------Índice inicial

En donde el valor presente (R) se determina multiplicando el valor històrico (Rh), que es la asignación de retiro, por el guarismo que resulta de dividir el índice final de precios al consumidor, certificado por el DANE (vigente a la fecha de ejecutoria de esta sentencia), por el índice inicial (vigente para la fecha en que debió hacerse el pago).

Por tratarse de pagos de tracto supesivo mensual. la fórmula se aplicara separadamente mes a mes, terriendo en cuenta que el indice inicial es el vigente al momento en que debió incerse el pago respectivo.

Se ordena hacer los descuentos de ley debidamente indexados para salud y pensión con los reajustes a que da lugar la presente sentencia

CONDENA EN COSTAS

El artículo 188 del CPACA señala.

"... Salvo en los procesos en que se ventile un interés público, la sentencia dispondra sobre la condena en costas, enya ligaldación y ejecución se regirán por las normas del Codigo de Procedimiento Civil.".

La lectura del texto normativo permite establecer que en materia de costas para la jurisdicción contencioso administrativa, el legislador introduce un cambio sustancial respecto de la condena al pasar de un criterio "subjetivo" – CCA- a uno "objetivo valorativo" – CPACA-.

De esta manera, y en virtud con la dispuesto en el Acuerdo 1887 del 26 de junio de 2003, modificado por el Acuerdo 2222 del 2003, expedidos por la Sala Administrativa del Consejo Superior de la Judicatura, las agencias en derecho para procesos de primera instancia con cuantía, se fijarán hasta el 20% del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la sentencia.

"III CONTENCIOSO AD VINISTRATITO.

3.1. ASUNTOS.

3.1.1. Unica instancia.

Sin cuantia: Hasta quince 15 salarios mínimos mensuales tegales vigentes

Conceantle: Hasia et veme nor canto (20%) del valor de las pretensiones, consecidas o regados co la seciencia.

Exente a la anterior el Consejo de Estado⁴ ha previsto un test de proporcionalidad para la fijación de estas agencias, en punto a las tarifas establecidas por el Consejo Superior de la Judicatura, como un sistema trocama a saber, idoneidad mecesidad a proporcionalidad en estricto sentido, a ello fos ma que las proviem cas constinuiren de manera precisa y motivada la acomporcionalidad en estricto per manera.

Atendiendo el principio de razonabilidad que va más allá de la aplicación logica-formal de la norma, y en procura de no ir a desincentivar el acceso a la administración justicia, derecho fundamental, se procede a dosificar la medida sancionatoria de agencias en derecho, de la siguiente manera:

 El proceso buscaba el recono limiento del incremento del 20% sobre el salario básico mensual que no le fue pagado en actividad al demandante. Revisado el oxpelliento no se advirtieron conductas comercifas o de maia fe

Esta estas consideraciones y teniendo en cuenta que solamente hasta el 25 de agosto de 2016 se profirió sentencia de unificación respecto al tema por parte del Consejo de Estado, y que al momento de contestar las demanda, la entidad conoció la posición jurisprudencial frente al tema pudiendo conciliar las pretensiones, por lo tanto el Despacho impone condena en costas por agencias en derecho a favor del demandante por la suma equivalente a un com S.M. M. C.V.

De senformidad con lo dispuesto en el artículo 8º del Acuerdo 2552 de 2004 Por el cual se regulan los gastos del proceso y la expedición de copias en la junsdicción contencioso administrativa", una vez debitadas las notificaciones, oficios y demás expensas causadas en el presente asunto, el Despacho dispone destinar el remanente a favor del Consejo Superior de la judicatura, toda vez que cubrió los elementos necesarios para el funcionamiento del proceso.

En marte de la expuesto al JUZGADO, DCCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTA, administrando justicia en neventre de la República de Colomiss y por autoridad de la Ley.

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR la prescripción de las diferencias salariales y prestaciones reconocidas al actor, causadas con antelación al 18 de julio de 2012 y no prebadas las exceptivas propuestas por las razones expuestas en la parte notiva de esta providencia.

Conseiero Donente: JAIME ORLANDO SANTOFIMIO GAMBOA, 24 de octubre 2016, Radicación apprene 11001-05-26-000-2013-00006-00(45987)4

SEGUNDO. DECLÁRAR la nultuaci dei Oficio 20163170961321 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 25 de julio de 2016, por medio del cual la demandada negó la solicitud de reconocimiento de diferencias salariales causadas en actividad al señor ABSALON GARZON MORA identificado con C.C 74328510, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

TERCERO. CONDENAR a la Nación Ministerio de Defensa - Eparato Nacional, a cancelar las diferencias salariales causadas al señor ABASALON GARZON MORA identificado con C.C 74328510, a partir del 18 de julio de 2012, así como también la reliquidación de las prostaciones sociales denominadas prima de antigüedad, prima de servicio anital, prima de vacaciones, prima de navidad subsidio familiar, las cesantias y demás emolumentos de conformidad con lo indicado en la parte considerar de esta sentencia, sumas que habrán de indexarse y se debera tener an exerciso pagos realizados con el rear ste oficioso que hizo la emidad.

Se ordena a la entidad demandada hacer los descuentos de ley por los reajustes debidamente indexados a favor de la caja respectiva

CUARTO. La entidad demandada dará cumplimiento a este fallo en los términos establecidos en los artículos 187, 192 y 195 del C.P.A.C.A.

QUINTO. CONDÉNAR EN COSTAS POR AGENCIAS EN DERECHO a la parte demandada MINISTERIO DE DEFENSA EJERCITO NACIONAL. Dese la suma equivalente a uno (0.1) saraño minimo legas mense especial conforme a lo expuesto en la parte considerativa de esta semencia.

SEXTO. DISPONER los remanentes a favor del Consejo Superior de la Judicatura.

SEPTIMO. EJECUTORIADA esta providencia. ARCHÍVENSE las diliquidas previas las anotaciones respectivas

Decisión notificada en en

ANDRES FELIPE GUZMAN PRECIADO

APODERADO PARTE DEMANDANTE

JUEZ

MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. APODERADA PARTE DEMANDADA

JOSE HUGO TORRES BELTRAN PROFESIONAL UNIVERSITARIO



JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTA SECCIÓN SEGUNDA

PROCESO: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

RADICACIÓN No.: 110013335-012-2016-316-00

ACCIONANTE: FELIX ANTONIO PEREZ VILLAMIZAR

ACCIONADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

ACTA No. 178 - 18 AUDIENCIA INICIAL ART. 180 LEY 1437 DE 2011

En Bogotá D.C. el 10 de mayo de 2018, a las 10:00 de la mañana, la suscrita Juez Doce Administrativo de Oralidad del Circuito de Bogotá en asocio de su Profesional Universitario, constituyo en audiencia pública en la sala de audiencias 34 de la sede Judicia! CAN y la declaró abierta para tal fin. con la asistencia de los siguientes:

INTERVINIENTES

Apoderado parte demandante: JEISSON ARLEY ROSAS TORRES. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion aportado

Apoderado parte demandada: MARÍA FERNANDA PINEDA BARRIERA. de le reconoce personería conforme al poder de sustitución otorgado en audiencia.

De conformidad con el articulo 180 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo en adelante CPACA, se agotarán las siguientes Etapas:

- 1. Saneamiento del Proceso
- 2. Decisión sobre Excepciones Previas
- 3. Fijación del Litigio
- 4. Conciliación
- 5. Decreto de Pruebas
- 6. Alegaciones Finales
- 7. Decisión de Fondo

ETAPA I: SANEAMIENTO DEL PROCESO

Los apoderados de las partes manifestaron no encontrar vicios, el Despacho tampoco observa causal de nulidad, por tanto queda agotada esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA II: EXCEPCIONES PREVIAS

Con la contestación de la demanda la entidad propuso las excepciones denominadas: i) Carencia del gerecho del gemandante e inexistencia de la

obligación de la demandada. ii) inactividad injustificada del interesado. iii) Prescripción de derechos laborales.

Como no hay excepciones previas por resolver, se agota esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA III - ETAPA DE FIJACIÓN DEL LITIGIO

De conformidad con la demanda. la contestación y las pruebas allegadas al proceso el Despacho encuentra probados los siguientes hechos:

DEMANDANTE: FELIX ANTONIO PEREZ VILLAMIZAR

0.0 96 121 95/

DEMANDADO. MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

VINCULACIÓN SOLDADO VOLUNTARIO

C1 de julio de 1998 (fl 13) RETIRO COMO SOLDADO PROFESIONAL

FECHA PETICIÓN

Se encuentra activo.

16 de marzo de 2016. ((fl 02)

FECHA DE SOLICITUD DE CONCILIACION

23 de junio de 2016.(fl 19

AUDIENCIA DE CONCILIACION

02 de agosto de 2016 (Fl 19)

PRESENTACION DE LA DEMANDA

i i de agosto de 2016

PRETENSIONES

Peajuste de la asignación salarial con base a lo establecido en el inciso segundo del articulo 1º del Decreto 1794 de 2000, es decir sobre el salario mínimo incrementado en un 60%, y de las prestaciones sociales desde el 01 de noviembre de 2003 hasta la fecha del retiro

ACTOS ADMINISTRATIVO DEMANDADOS

Oficio 20165660352351 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 25 de marzo de 2016 | fi 4)

ට්රාර 20165660417401 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 08 de abril de 2016 (fl.6)

Se concede el uso de la palabra a las partes para que se pronuncien sobre la fijación del litigio

Una vez escuchados los apoderados, el Despacho advierte que en el presente caso el litigio se contrae a determinar si el demandante en condición de soldado profesional ® tiene derecho a que se le reconozca el 20% de la asignación salarial mensual dejada de percibir durante el servicio activo teniendo en cuenta que su vinculación inicial fue como soldado voluntario y en virtud del Artículo 1º inciso 2º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, el salario básico de quienes venían como soldados voluntarios, debe fijarse en un mínimo incrementado en un 60%.

Decisión notificada en estrados

ETAPA IV: ETAPA DE CONCILIACIÓN

Dada la posición de la demanda, se declara fallida esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA V: DECRETO DE PRUEBAS

Téngase como pruebas en su haber pertinente los documentos que fueron aportados con el escrito de demanda y la contestación a la misma y que son las que obran en el expediente.

Ahora bien, como quiera que no existen más pruebas que practicar, a además considera el Despacho que no se hace necesario decretar entebas de oficio, se prescindirá del periodo probatorio de conformidad con el artículo 179 inciso final del CPACA

Decisión notificada en estrados

ETAPA VI ETAPA DE ALEGACIONES FINALES

En este punto de la diligencia, procede el Despacho a correr traslado de alegatos de conclusión a los apaderados de las partes, cuyos argumentos quedan consignados en la videograbación anexa a la presente acta.

FTAPA VII FALLO

PROBLEMA JURÍDICO

Consiste en determinar si el demandante tiene derecho a que en su condición de soldado profesional 🚳 debe reconocérsele la diferencia salar so del 20% dejada de percibir en actividad, esto de conformidad con lo previsio en el artículo 2º del decreto 1794 de 2000 y el criterio de unificación del Consejo de Estado.

CONSIDERACIONES

Reconocimiento del 60% sobre el salario base del soldado

Para el reconocimiento de un salario minuno incrementando en un 60% como salario base que percibia el seigado voluntario, cuando fue convertido de manera obligatoria por "orden militar" a soldado profesional, debe partirse de las siguientes normas:

La ley 131 de 1985, que reguia el servicio militar voluntario, indica en el artículo 4°1 que quien lo preste devengará una bonificación mensual equivalente al salario minimo legal vigente incrementada en un sesenta por ciento (60%) del mismo salario.

A su vez, el Decreto 1793 de 2000, estableció el Regimen de Contera y Estatuto del Personal de Soldados Profesionales de las Fuerzas Militares: permitiendo con el artículo 42º, su aplicación tanto a los soldados voluntarios incorporados conforme a la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados

I ARTICULO 4".- El que preste el servicio militar voluntario devegara una bonificació e secusad escribil de cil salario minimo legai vigente, inex memado en en escenta non escento (60%) del mistro saturizar el contenta en en escenta sobrepasar los haberes correspie desenva en el el escenta en el escenta sobrepasar los haberes correspie desenva en el el escenta en el el escenta en el entre de el en el escenta el en el escenta el en el entre de el entre sobre de el entre de el entre sobre de el entre sobre de el entre sobre de el entre de el entre sobre de el entre de el entre sobre de el entre de el entr

profesionales.

profesionales, cuyo fundamento es el régimen salarial y prestacional de la Ley 4 de 1992.

Con base en lo anterior fue expedido el Decreto 1794 de 2000, el cual reguló el régimen salarial y prestacional de los soldados profesionales indicando en su artículo 1º lo siguiente:

ARTICULO 1. ASIGNACION SALARIAL MENSUAL. Los saldedos profesionales que se várenten a las Enerzas Militares exemparán un (1) salacio mensual equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en un cuarenta por ciento (40%) del mismo salario Sin perjuicio de lo dispuesto en el parágrafo del artículo siguiente, quienes al 31 de diciembre del año 2000 se encontraban como soldados de acuerdo con la Ley 131 de 1985, devenyarán un salario mínimo legal vigente incrementado en un sassena por ciento (60%). Acgre sas der Despocho:

La interpretación de esta normatividad. la hizo recientemente el Consejo de Estado³ con criterio unificador en los siguientes términos:

Las referidas disposiciones del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 aistinguen claramente (...) en lo que respecta al segundo grupo, esto est attienes venían como soldados volumarios, se dispuso que los mismos devengariam mensualmente un salario mínimo, más un incremento del 60% sobre el mismo sedario.

fon est sentido, imerpreta la Sala con efecto unificador, que el Sobierno Nacional al Jijar el régimen salarial de los soldados orofesionales en el Decreto Reglamentario 1794 de 2000, en aplicación del principio de respeto por los derechos adquiridos, dismiso conservar para oquellos que venían de ser soldados voluntarios el monio del salario baseo que percibian en vigencia de 14 le 131 de 1985, cuyo artícilo 4º establecia, que estos últimos tenien serecho a recibir como sucido, una "bonificación mensual equivalente al salario núvimo 1 gal vigente incrementado en un 1864.

La Saia reitera entonces, que lo hasta aquí expuesto permite concluir, que la correcta interpretación del artículo 1°, inciso 2°, del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, alude a que los soldados voluntarios, toy profesionales, tienen derecho a percibir una asignación salarial mensual equivalente a un salario minimo legal vigente incrementado en un 60° o.

En ese orden de ideas los sociacios profesionales que a 31 de diciembre de 2000, se desemperações como soldados voluntarios en los terminos de la Ley 131 de 2085, y a grienes se les ha venido carectarido un salacio mínimo legal vigente incrementado en un 40%, tienen derecho a un reajuste solarial equivalente al 20%."

De igual manera, en relación con las demás prestaciones que señala el Decreto 1794 de 2005 para los soldados profesionales, el alto Tribunal señaló.

Alberta blein, en atenella e che el Dicheto 1794 de 2000 establece que

o conse, o de Estado Sentencia de Unificações de 25 de agosto de 2016. Consejera Ponente: Dra. Sandra Lisset Estado de la Radioación mimero: CE-SUL: 850(a) 33380-2201300060 (a)

los soldados projesionales, sin distingo alguno, acemas de la asignación salarial tienen acrecho a las primas de antigüedad, de servicio anual, vacaciones y cavidad est como al subsidio familiar y a cesantías, y que tales prestocames se calculan con base en el salario básico; (...)

(...) se concluye, que el ajuste salarial del 60% a que tienen derecho los soldados profesionales que venían como voluntarios lleva aparejado efectos prestaciones y da ingar a que también les seum reliquidadas, en un mismo possenten, cas primas de con grecho servicio anual, vacaciones y savidad así e mo el subsidio acritaci y las cesantías."

Así las cosas, conforme a la jurisprudencia y atendiendo el principio de respeto por los derechos adquiridos y de igualdad, los soldados voluntarios que estuviesen vinculados a 31 de diciembre de 2000 en las Fuerzas Militares son beneficiarios del incremento del 60% sobre el salario mínimo, por mandato expreso del incisc 2 del artículo 1 del Decreto 1794 de 2000 cuyos efectos son extensivos en la liquidación de las primas de antiguedad servicio anual, vacaciones y navidad, el subsidio familiar y las cesantias

CASO CONCRETO

adicionales.

De las probanzas aportadas al proceso, se encuentra acreditado que a señor FELIX ANTONIO PEREZ VILLAMIZAR fue aceptado como soldado voluntario 01 de julio de 1998, es decir, en vigencia de la ley 131 de 1985 y a partir del 01 de noviembre de 2003 su vinculación cambio a la de soldado profesional, bajo los parámetros establecidos por los Decretos 1793 y 1794 de 2000 y 4433 de 2004.

También se encuentra acreditado, que el 16 de marzo de 2016, el demandante a través de derecho de petición solicitó al Ministerio de Defensa Nacional el reconocimiento y pago del reajuste salarial y prestacional del 20%, toda vez que a su juicio, desde que se registró su incorporación como Soldado Profesional, y hasta la fecha la demandada le reconoció y canceló el incremento previsto en el inciso 1º del artículo 1º del Decreto Regiamentario 1794 de 2000 en un 40% y no en corcentaje igual al 60%, como lo establece el inciso 2º de la disposición en oría.

Dando respuesta a la petición formulada por el actor. la Sección de Nómina de la Dirección de Personal del Ejército Nacional, a través del acto demandado Oficio 20165660352351 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 25 de marzo de 2016 y del Oficio 20165660417401 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 08 de abril de 2016, negó su solicitud y con el escrito de contestación de demanda manifestá que no existe derecho a lo reclamado, puesto que al incorporarso como soldado profesional, se le aplica de manora integra lo previsto en el conso del artículo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 y acendas el régimen salarial de los soldados profesionales, pese a contemplar un menor salario respecto al que devengaban los soldados voluntarios en todo caso resulta ser más benéfico, en la medida que incorpora varias prestaciones

Visto lo anterior y acogiendo la orientación jurisprudencial reseñada se puede colegir que el demandante se encuentra dentro de los supuestos previstos en el inciso 2º del articulo 1º del Decreto 1794 de 2000, por cuanto estaba vinculado como soldado voluntario a 31 de diciembre de 2000 y paso

a ser soldado profesional a partir del 01 de noviembre de 2003, razón por la cual tiene derecho a que se reajuste su salario y prestaciones sociales del 40% al 60% desde el momento de su incorporación como soldado profesional y hasta la fecha de su refire

Así las cosas se declarará la nul·da/ del Oficio 20165660352351 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM dei 25 de marzo de 2016 y del Cficio 20165660417401 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM dei 08 de abril de 2016.

y a título de restablecimiento del derecho se ordena el reconocimiento y pago de las diferencias salariales y prestacionales causadas desde el momento de su incorporación como soldado profesional, es decir, entre el 01 de noviembre de 2003 y haste la fecha de su retiro.

Según cuedo definido en la sentencia de unificación que se ha mencionado, en alesta salarial del 40% di 60% ordenado, se hace extensivo a las escribios sociales que verna decengando el demandante, pues el salario básico mensual es la base para el cálculo de las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las cesantías, de manera que incrementado el salario se deben reliquidar estas prestaciones.

PRESCRIPCION

El actor presentó derecho de petición len sede gubernativa el 16 de marzo de 2016 y radico la demanda el 11 de agosto de 2016 luego de agotar la vía cubernativa dentro del término

En este orden de ideas, dando aplicación al artículo 174 del Decreto Ley 1211 de 1990, se configura en el sub judice la prescripción cuatrienal de las diferencias salariales y prestaciones canceladas al actor, con antelación al 16 de marzo de 2012.

INDEXACION

los valores resultantes seran ajustados con aplicación del inciso final del articulo 187 del C.P.A.C.A., bajo la siguiente fórmula:

En donde el valor presente (R) se determina multiplicando el valor histórico (Rh), que es la asignación de retire, por el guarismo que resulta de dividir el motro final de precios al consumición certificado por el DANE (vigente a la legna de ejecutoria de esta sentencia, por el indice inicial (vigente para la techa en que debió hacerse el pago).

Por tratarse de pagos de tracto sucesivo mensual, la fórmula se aplicará separadamente mes a mes teniendo en cuenta que el índice inicial es el vigente al momento en que debió hacerse el pago respectivo.

Se ordeno hacer los descuentos de ley llebidamente indexados para salud y con con los reajustes a que de lagar la presente sentencia.

CONDENA EN COSTAS

El artículo 188 del CPACA señala:

"... Salvo en los procesos en que se ventile un interés público, la sentencia dispondrá sobre la condena en costas, cuya liquidación y ejecución se regirán por las normas del Código de Procedimiento Civil.".

La lectura del texto normativo permite establecer que en materia de costas para la jurisdicción contenciose administrativa, el legislador intradago un cambio sustancial respecto de la condena ai pasar de un criterio subjetivo – CCA- a uno "objetivo valorativo" – CPACA-.

De esta manera, y en virtud con lo dispuesto en el Acuerdo 1887 del 26 de junio de 2003, modificado por el Acuerdo 2222 del 2003, expedidos por la Sala Administrativa del Consejo Superior de la Judicatura, las agencias en derecho para procesos de primera instancia con cuantía, se fijarán hasta el 20% del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la sentencia.

"III CONTENCTOSO ADMINISTRATIVO.

3.1. ASUNTOS.

3.1.1. Única instancia.

Sin cuantía: Hasta quince (15) xalarios mínimos mensuales legales vigentes.

Con cuantía: Hasta el veinte por ciento (20%) del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la sentencia."

Frente a lo anterior el Consejo de Estado⁴ ha previsto un test de proporcionalidad para la fijación de estas agencias, en punto a las tarifas establecidas por el Consejo Superior de la Judicatura, como un sistema tripartita a saber: idoneidad, necesidad y proporcionalidad en estricto sentido, a efectos de que las providencias conjuguen de manera precisa y motivada la aplicación de la sanción pecuniaria

Atendiendo el principio de razonabilidad que va más allá de la aplicacion lógica-formal de la norma, y en procura de no ir a desincentivar el acceso a la administración justicia, derecho fundamental, se procede a dosificar la medida sancionatoria de agencias en derecho, de la siguiente manera.

•El proceso buscaba el reconocimiento del incremento del 20% sobre el salario básico mensual que no le fue pagado en actividad al demandante. Revisado el expediente no se advirtieron conductas temerarias o de mala fe.

Bajo estas consideraciones y teniendo en cuenta que solamente hasta el 25 de agosto de 2016 se profirió sentencia de unificación respecto al tema por parte del Consejo de Estado, y que al momento de contestar las demanda de entidad conoció la posición jurispradenciar frente al tema pudiendo concidar las pretensiones, por lo tanto el Despacho impone condena en costas por agencias en derecho a favor del demandante por la suma equivalente a un (01) S.M.M.L.V.

⁴ Consejero ponente: JAIME ORI ANDO SANTOFINATO: GAMBOA, 24 de octubre 2016, Radicación numera, 110cm, 03-26-000-2013-00006-00(45987)A

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 8º del Acuerdo 2552 de 2004 "Por el cual se regulan los gastos del proceso y la expedición de copias en la jurisdicción contencioso administrativa", una vez debitadas las notificaciones, oficios y demás expensas causadas en el presente asunto, el Despacho dispone destinar el remanente a favor del Consejo Superior de la judicatura, toda vez que cubrió los eiementos necesarios para el funcionamiento del proceso

En mérito de lo expuesto. el **JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTA**. administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley.

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR Declarar la prescripción de las diferencias salariales y prestaciones reconocidas al actor causadas con antelación al 16 de marzo de 2012 y no probadas las exceptivas propuestas por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO. DECLÁRAR la nulidad del Oficio 20165660352351 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 25 de marzo de 2016 y del Oficio 20165660417401 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 08 de abril de 2016.

por medio del cual la demandada negó la solicitud de reconocimiento de diferencias salariales causadas en actividad al señor FELIX ANTONIO PEREZ VILLAMIZAR identificado con C.C 96121957, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

TERCERO. CONDENAR a la Nación Ministerio de Defensa – Ejercito Nacional, a cancelar las diferencias salariales causadas al señor FELIX ANTONIO PEREZ VILLAMIZAR identificado con C.C 96121957, a partir del 16 de marzo de 2012, así como también la reliquidación de las prestaciones sociales denominadas prima de antigüedad, prima de servicio anual, prima de vacaciones, prima de navidad, subsidio familiar, las cesantías y demás emolumentos de conformidad con lo indicado en la parte considerativa de esta sentencia, sumas que habrán de indexarse y se deberá tener en cuenta los pagos realizados con el reajuste oficioso que hizo la entidad.

Se ordena a la entidad demandada hacer los descuentos de ley por los reajustes debidamente indexados a favor de la caja respectiva.

CUARTO. La entidad demandada dará cumplimiento a este fallo en los términos establecidos en los artículos 187. 192 y 195 del C.P.A.C.A.

QUINTO. CONDÉNAR EN COSTAS POR AGENCIAS EN DERECHO a la parte demandada MINISTERIO DE DEFENSA EJERCITO NACIONAL por la suma equivalente a uno (01) salario mínimo legal mensual vigente, conforme a lo expuesto en la parte considerativa de esta sentencia.

SEXTO. DISPONER los remanentes a favor del Consejo Superior de la Judicatura.

SEPTIMO. EJECUTORIADA esta providencia, **ARCHÍVENSE** las diligencias, previas las anotaciones respectivas.

Decisión notificada en estrados.

Las partes manifiestan estar conformes con la decisión proferida en esta providencia y no interponen recurso de apelación.

JEISSON ARLEY ROSAS TORRES. APODERADO PARTE DEMANDANTE

MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA APODERADA PARTE DEMANDADA

JOSÉ HUGO TORRES BELTRAN PROFESIONAL UNIVERSITARIO





JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTA SECCIÓN SEGUNDA

PROCESO: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

RADICACIÓN No.: 110013335-012-2016-245-00

ACCIONANTE: EMERSON MARMOLEJO PALACIOS

ACCIONADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

ACTA No. 179 - 18 AUDIENCIA INICIAL ART. 180 LEY 1437 DE 2011

En Bogotá D.C. el 10 de mayo de 2018, a las 10:00 de la mañana, la suscrita Juez Doce Administrativo de Oralidad del Circuito de Bogotá en asocio de su Profesional Universitario, constituyó en audiencia pública en la sala de audiencias 34 de la sede Judicial CAN y la declaró abierta para tal fin. con la asistencia de los siguientes:

INTERVINIENTES

Apoderado parte demandante: JORGE ALBERTO MUÑOZ ALFONSO. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion aportado.

Apoderado parte demandada: MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitución otorgado en audiencia.

De conformidad con el articulo 180 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en adelante CPACA, se agotarán las siguientes Etapas:

- 1. Saneamiento del Proceso
- 2. Decisión sobre Excepciones Previas
- 3. Fijación del Litigio
- 4. Conciliación
- 5. Decreto de Pruebas
- 6. Alegaciones Finales
- 7. Decisión de Fondo

ETAPA I: SANEAMIENTO DEL PROCESO

Los apoderados de las partes manifestaron no encontrar vicios, el Despacho tampoco observa causal de nulidad, por tanto queda agotada esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA II: EXCEPCIONES PREVIAS.

Con la contestación de la demanda la entidad, propuso las excepciones denominadas: i) Carencia del derecho del demandante e inexistencia de la obligación de la demandada ii) inactividad injustificada del interesado. iii) Prescripción de derechos laborales.

Como no hay excepciones previas por resolver, se agota esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA III - ETAPA DE FIJACIÓN DEL LITIGIO

De conformidad con la demanda, la contestación y las pruebas allegadas al uroseso el Despacho encuentra probados los siguientes hechos:

DEMANDANTE: EMERSON MARMOLEJO PALACIOS

C.C. 11.645.533

DEMANDADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

VINCULACIÓN SOLDADO VOLUNTARIO 08 de Enero de 1999 (fl 17) <u>RETIRO COMO SOLDADO PROFESIONAL</u>

Se encuentra activo (fl 47)

FECHA PETICIÓN

01 de septiembre de 2015. ((fl.04)

FECHA DE SOLICITUD DE CONCILIACION

29 de abril de 2016.(fl 30)

AUDIENCIA DE CONCILIACION

20 de junio de 2016 (Fl 30).

PRESENTACION DE LA DEMANDA

30 de junio de 2016

PRETENSIONES

esauste de la asignación salarial con base a lo establecido en el inciso segundo del estáculo 1º del Decreto 1794 de 2000, es decir sobre el salario mínimo incrementado en un 60%, y de las prestaciones sociales desde el 01 de noviembre de 2003 hasta la fecha del retiro

ACTOS ADMINISTRATIVO DEMANDADOS

Oficio 20165660429851 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 12 de abril de 2016 (fl 14)

Se concede el uso de la palabra a las partes para que se pronuncien sobre la fijación del litigio

Una vez escuchados los apoderados, el Despacho advierte que en el presente caso el litigio se contrae a determinar si el demandante en condición de soldado profesional ® tiene derecho a que se le reconozca el 20% de la asignación salarial mensual dejada de percibir durante el servicio activo, teniendo en cuenta que su vinculación inicial fue como soldado voluntario y en virtud del Artículo 1º inciso 2º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, el salario básico de quienes venían como soldados



voluntarios, debe fijarse en un mínimo incrementado en un 60%.

Decisión notificada en estrados

ETAPA IV: ETAPA DE CONCILIACIÓN

Dada la posición de la demanda, se declara fallida esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA V: DECRETO DE PRUEBAS

Téngase como pruebas en su haber pertinente los documentos que fueron aportados con el escrito de demanda y la contestación a la misma y que son las que obran en el expediente.

Ahora bien, como quiera que no existen más pruebas que practicar, y además considera el Despacho que no se hace necesario decretar pruebas de oficio, se prescindirá del periodo probatorio de conformidad con el artistico 179 inciso final del CPACA

Decisión notificada en estrados

ETAPA VI ETAPA DE ALEGACIONES FINALES

En este punto de la diligencia, procede el Despacho a correr trasiado de alegatos de conclusión a los apoderados de las partes, cuyos argumentos quedan consignados en la videograbación anexa a la presente acta.

ETAPA VII FALLO

PROBLEMA JURÍDICO

Consiste en determinar si el demandante tiene derecho a que en su condición de soldado profesional ®. debe reconocérsele la diferencia salarial del 20% dejada de percibir en actividad, esto de conformidad con lo previsto en el artículo 2º del decreto 1794 de 2000 y el criterio de unificación del Consejo de Estado.

CONSIDERACIONES

Reconocimiento del 60% sobre el salario base del soldado

Para el reconocimiento de un salario mínimo incrementando en un 60% como salario base que percibía el scidado voluntario, cuando fue convertido de manera obligatoria por corden militar: a soldado profesional, debe partirse de las siguientes normas:

La ley 131 de 1985, que regula el servicio militar voluntario, indica en el

artículo 4° que quien lo preste, devengará una bonificación mensual equivalente al salario mínimo legal vigente incrementada en un sesenta por ciento (60%) del mismo salario

A su vez el Decreto 1793 de 2000, estableció el Régimen de Carrera y Estatuto del Personal de Soldados Piefesionales de las Fuerzas Militares; permitiende con el artículo 42º su aplicación tanto a los soldados voluntarios incorporados conforme a la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados profesionales, cuyo fundamento es el régimen salarial y prestacional de la Ley 4 de 1992.

Con base en lo anterior, fue expedido el Decreto 1794 de 2000, el cual reguló el régimen salarial y prestacional de los soldados profesionales indicando en su articulo 1º lo siguiente.

ARTICULO L. ASIGNACION SALARIAL MENSUAL. Los soldados profesionales que se vinculen a las Fuerzas Militares devengarán un (1) salario mensual equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en un cuarenta por ciento (40%) del mismo salario. Sin perjuicio de lo dispuesto en el parágrafo del artículo siguiente, quienes al 31 de diciembre del año 2000 se encontraban como soldados de acuerdo con la Ley 131 de 1985, devengarán un salario mínimo logal vigente incrementado en un sesenta por ciento (60%)." (Negelikas del Despecho)

La interpretación de esta normatividad la hizo recientemente el Consejo de Estado⁵ con criterio unificador en los siguientes términos:

Las reteridas disposiciones del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 distinguen elaramente (...) en lo que respecta al segundo grupo, esto est autenes venían como soldados voluntarios, se dispuso que los mismos devengarían mensualmente un salario mínimo, más un incremento del 60% sobre al mismos sobrio.

Cobjerno Nacional, al fijar el regimen salarial de los soldados profesionales en el Decreto Reglamentario 1794 de 2000, en aplicación del principio de respeto por los derechos adquiridos, dispuso conservar, para aquellos que venían de ser soldados voluntarios, el monto del salario básico que percibían en vigencia de la Ley 131 de 1985, cuyo articula E establecia, que estos últimos tenían derecho a recipir como suculo, una bonificación mensual equivalente al salario minimo regal vigente, incrementado en un 60%.

^{- (1824 (1834)), 2.} P. que presse el serve la andana y ol ancena devengarà una bonificación mensual equivalente al soly no ada-me contengame, en esta mensual con un sesso, con elema notiⁿm del mismo salario, el cual no podrá serve en esta de la precesso caracsy melicules a en Cabra Servelia Mariacra a Suboticial Técnico Cuarto.

ARTICLES AND DESPITE WELL OF CONTROL OF SECULO SECULIAR AND A LOS SOLDADOS SOLDADOS

 $[\]frac{1}{2} \left(\frac{1}{2} + \frac{$



La Sala reitera entonces, que lo hasta aquí expuesto permite concluir, que <u>la correcta interpretación del artículo 1º, inciso 2º, del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, c'ude a que los soldados voluntarios, hoy profesionales, tienen dececir, a percibir una asignación solaria, mensual equivalente a un satario minimo legal vigente incrementado en un 60%.</u>

En ese orden de ideas, los soldados profesionales que a 31 de diciembre de 2000, se desempeñaban como soldados voluntarios en los términos de la Ley 131 de 1985, y a quienes se les ha venido cancelando un salario mínimo legal vigente incrementado en un 40%, tienen derecho a un regjuste solarial equivalente al 20%.

De igual manera, en relacion con las demás prestaciones que señala el Decreto 1794 de 2005 para los soldados profesionales, el alto Tribunal señaló:

"Ahora bien, en atención a que el Decreto 1794 de 2000 establece que los soldados profesionales, sin distingo alguno, además de la asignación salarial, tienen derecho a las primas de antigüedad, de servicio anual, vacaciones y navidad, así como al subsidio familiar y excesantías, y que tales prestaciones se estable dan con buse con el subsidio básico: (...)

(...) se concluye, que el ajuste salarial del 60% a que tienen derecho los soldados profesionales que venían como voluntarios. Heva aparejado efectos prestaciones y da lugar a que también les secureliquidadas, en un mismo porcentaje, las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las cesantías."

Así las cosas, conforme a la jurisprudencia y atendiendo el principio de respeto por los derechos adquindos y de igualdad, los soldados voluntarios que estuviesen vinculados a 31 de diciembre de 2000 en las Fuerzas Militares son beneficiarios del incremento del 60% sobre el salario mínimo, por mandato expreso del inciso 2 del articulo 1 del Decreto 1794 de 2000, cuyos efectos son extensivos en la liquidación de las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad; el subsidio familiar y las cesantias.

CASO CONCRETO

De las probanzas aportadas al proceso, se encuentra acreditado que e señor EMERSON MARMOLEJO PALACIOS fue aceptado como soidado voluntario 08 de enero de 1999, es decir, en vigencia de la ley 131 de 1985 y a partir del 01 de noviembre de 2003 su vinculación cambio a la de soldado profesional, bajo los parámetros establecidos por los Decretos 1793 y 1794 de 2000 y 4433 de 2004.

También se encuentra acreditado que el 01 de septiembre de 2015, el demandante a través de derecho de petición solicitó al Ministerio de Defensa Nacional el reconocimiento y pago del reajuste salarial y prestacional del 20%, toda vez que a su juicio. Jesde que se registró su incorporación como

Soldado Profesional, y hasta la fecha la demandada le reconoció y canceló el incremento previsto en el inciso 1° del artículo 1° del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 en un 40% y no en porcentaje igual al 60%, como lo establece el inciso 2° de la disposición en cita

Dando respuesta a la petición formulada por el actor. la Sección de Nómina de la Dirección de Personal del Ejército Nacional, a través del acto demandado Oficio 20165660429851 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 12 de abril de 2016, negó su solicitud y con el escrito de contestación de demanda manifestó que no existe derecho a lo reclamado, puesto que al incorporarse como soldado profesional, se le aplica de manera íntegra lo previsto en el inciso 1º del artículo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000, y además el régimen salarial de los soldados profesionales, pese a contemplar un menor salario respecto al que devengaban los soldados voluntarios, en todo case resulta ser más benéfico, en la medida que incorpora varias prestaciones adicionales.

Visto lo anterior y acogiendo la orientación jurisprudencial reseñada, se puede colegir que el demandante se encuentra dentro de los supuestos previstos en el inciso 2° del artículo 1° del Decreto 1794 de 2000, por cuanto estaba vinculado como soldado voluntario a 31 de diciembre de 2000 y pasó a ser soldado profesional a partir del 01 de noviembre de 2003, razón por la cual tiene derecho a que se reajuste su salario y prestaciones sociales del 40% al 60% desde el momento de su incorporación como soldado profesional y hasta la fecha de su retiro

As' las cosas se declarará la nulidad del Oficio 20165660429851 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 12 de abril de 2016, y a titulo de restablecimiento del derecho se ordena el reconocimiento y pago de las diferencias salariales y prestacionales causadas desde el momento de su incorporación como soldado profesional, es decir, entre el 01 de noviembre de 2003 y hasta la fecha de su retiro.

Según quedo definido en la sentencia de unificación que se ha mencionado, el ajuste salarial del 40% al 60% ordenado, se hace extensivo a las triestaciones sociales que venía devengando el demandante, pues el salario básico mensual es la base para el cálculo de las primas de antigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las cesantías, de manera que incrementado el salario se deben reliquidar estas prestaciones.

PRESCRIPCION

El actor presentó derecho de petición en sede gubernativa el 01 de septiembre de 2015 y radicó la demanda el 30 de junio de 2016 luego de agotar la vía gubernativa dentro del término.

En este orden de ideas, dando aplicación al artículo 174 del Decreto Ley 1211 de 1990, se configura en el sub judice la prescripción cuatrienal de las diferencias salariales y prestaciones canceladas al actor, con antelación al 01 de septiembre de 2011.

INDEXACION

Los valores resultantes serán ajustados con aplicación del laciso le si de artículo 187 del C.P.A.C.A., bajo la siguiente formula.

En donde el valor presente (R) se determina multiplicando el valor històrico (Rh), que es la asignación de retiro, por el guarismo que resulta de dividir el índice final de precios al consumidor, certificado por el DANE (vigente a la fecha de ejecutoria de esta ser tencia), por el índice inicial (vigente para la fecha en que debió hacerse el pago).

Por tratarse de pagos de tracto sucesivo mensual. la fórmula se aplicara separadamente mes a mes, teniendo en cuenta que el indice inicial es el vigente al momento en que debió hacerse el pago respectivo.

Se ordena hacer los descuentos de ley debidamente indexados para salud y pensión con los reajustes a que da lugar la presente sentencia

CONDENA EN COSTAS

El artículo 188 del CPACA señala:

"... Salvo en los procesos en que se ventile un interés público. ^la sentencia dispondra sobre la condena en costas, cuya liquidación y ejecución se regirán por las normas del Código de Procedirálesse Civil.".

La lectura del texto normativo semute establecer que en materia de costas para la jurisdicción contenciose administrativa, el legislador introdujo un cambio sustancial respecto de la condena al pasar de un criterio "subjetivo" – CCA- a uno "objetivo valorativo" – CPACA-

De esta manera, y en virtud con lo dispuesto en el Acuerdo 1887 del 26 de junio de 2003, modificado por el Acuerdo 2222 del 2003, expedidos por la Sala Administrativa del Consejo Superior de la Judicatura. las agencias en derecho para procesos de primera instancia con cuantía, se fijaran nasta el 20% del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la setificada.

"III CONTENCIOSO AD MANSIKATA O

3.1. ASUNTOS.

3.1.1. Unica instancia.

Sin cuantia: Hasta quince (15) salarios mínimos mensuales legales vigentes.

Con cuantia: Hasta el ventre por ciento (20%), del valor de las metensiones, reconocidas o negadas en la selluencia."

Frente a lo anterior el Consejo de Estado ha previsto un test de proporcionalidad para la fijación de estas agencias, en punto a las tarifas establecidas por el Consejo Superior de la Judicatura, como un sistema tripartita e saber: idoneidad necesidad proporcionalidad en estricto sentido, a efectos de que las providencias de que las providencias de manera precisa y motivada la acticación de la sanción ped imaria.

Atendiendo el principio de razonabilidad que va más allá de la aplicación lógica-formal de la norma, y en procura de no ir a desincentivar el acceso a la administración justicia, derecho fundamental, se procede a dosificar la medida sancionatoria de agencias en derecho, de la siguiente manera:

•El proceso buscaba el reconocimiento del incremento del 20% sobre el salacio básico mensual que no le fue pagado en actividad al siemproante. Revisado el experiente no se advirtieron conductas car mialicas o de maia re.

Bajo estas consideraciones y teniendo en cuenta que solamente hasta el 25 de agosto de 2016 se profirió sentencia de unificación respecto al tema por parte del Consejo de Estado y que al momento de contestar las demanda, la entidad conoció la posición jurisprudencial frente al tema pudiendo conciliar las pretensiones, por lo tante el Despacho impone condena en costas por agencias en derecho a favor del demandante por la suma equivalente a un (01) S.M.M.L.V.

De conformidaci con lo dispuesto en el artículo 8º del Acuerdo 2552 de 2004 Por el cual se regulan los gastos del proceso y la expedición de copias en la junsaricción contencioso administrativa—una vez debitadas las notificaciones, choios y demás expensas pausadas en el presente asunto, el Despacho dispone destinar el remanente a favor del Consejo Superior de la judicatura, toda vez que cubrió los elementos necesarios para el funcionamiento del conceso.

Transfer de la expuesta el JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE CRALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTA, administrando justicia en sembre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley.

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR Declarar la prescripción de las diferencias salariales y prestaciones reconocidas al actor. Leausadas con antelación al 01 de septiembre de 2011 y no probadas las exceptivas propuestas por las razones expuestas en la parte motiva do estreprocidade.

Considera contente: JAIME ORIANDO SANTOHMIO GAMBOA, 24 de octubre 2016, Radicación cún em 11001 03 26-000-2013-00006 00(45987).

SEGUNDO. DECLÁRAR la nulidad del Oficio 20165660429851 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 12 de abril de 2016, por medio del cual la demandada negó la solicitud de reconocimiento de direcencias salariales causadas en actividad accumiento de direcencias para la conformidad de la conformidad del

TERCERO. CONDENAR a la Nación Ministerio de Defensa — Ejercito Nacional, a cancelar las diferencias salariales causadas al señor EMERSON MARMOLEJO PALACIOS identificado con C.C. 11645533, a partir del 01 de septiembre de 2011, así como también la reliquidación de las prestaciones sociales denominadas prima de antigüedad prima de servicio anual, prima de vacaciones prima de navidad, subsidio familiar las cesantías y demás emolumentos de conformidad con lo indicado en la parte considerativa de esta sentencia sumas que habrán de indexarse y se deberá tener en cuenta los pagos realizados con el reajuste oficioso que hizo la entidad.

Se ordena a la entidad demandada hacer los descuentos de ley por los reajustes debidamente indexados a favor de la caja respectiva.

CUARTO. La entidad demandada dará cumplimiento a este faito en los términos establecidos en los articulos 187, 192 y 195 del G.P.A.C.A.

QUINTO. CONDÉNAR EN COSTAS POR AGENCIAS EN DERECHO a la parte demandada **MINISTERIO DE DEFENSA EJERCITO NACIONAL** por la suma equivalente a uno (01) salario mínimo legal mensual vigente, conforme a lo expuesto en la parte considerativa de esta sentencia.

SEXTO. DISPONER los remanentes a favor del Consejo Superior de la Judicatura.

SEPTIMO. EJECUTORIADA esta providencia. **ARCHÍVENSE** las diligencias, previas las anotaciones respectivas

Decisión notificada en estrados.

. . .

YOLANDA VELASCO GUTJEHREZ JUEZ

ANDRÉS FELIPE GUZMAN PRECIADO APODERADO PARTE DEMANDANTE

MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA APODERADA PARTE DEMANDADA

Jose Hugo Torres Beltran Profesional Universitario





JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTA SECCIÓN SEGUNDA

PROCESO: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

RADICACIÓN No.: 110013335-012-2016-211-00

ACCIONANTE: JHON FREDY BLANDON ARBELAEZ

ACCIONADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

ACTA No. 180 - 18 AUDIENCIA INICIAL ART. 180 LEY 1437 DE 2011

En Bogotá D.C. el 10 de mayo de 2018, a las 10:00 de la mañana, la suscrita Juez Doce Administrativo de Oralidad del Circuito de Bogotá en asocio de su Profesional Universitario, constituyó en audiencia pública en la sala de audiencias 34 de la sede Judicial CAN y la declaró abierta para tal fin, con la asistencia de los siguientes:

INTERVINIENTES

Apoderado parte demandante: ANDRES FELIPE GUZMAN PRECIADO. Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitucion aportado.

Apoderado parte demandada: MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA Se le reconoce personeria conforme al poder de sustitución otorgado en audiencia.

De conformidad con el articulo 180 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en adelante CPACA, se agotarán las siguientes Etapas:

- 1. Saneamiento del Proceso
- 2. Decisión sobre Excepciones Previas
- 3. Fijación del Litigio
- 4. Conciliación
- 5. Decreto de Pruebas
- 6. Alegaciones Finales
- 7. Decisión de Fondo

ETAPA I: SANEAMIENTO DEL PROCESO

Los apoderados de las partes manifestaron no encontrar vicios, el Despacho tampoco observa causal de nulidad, por tanto queda agotada esta etapa.

Decisión notificada en estrados.

ETAPA II: EXCEPCIONES PREVIAS.

Con la contestación de la demanda la entidad. propuso las excepciones denominadas: i) Carencia del derecho del demandante e inexistencia de la obligación de la demandada, ii) inactividad injustificada del interesado. iii) Prescripción de derechos laborales.

Como no hay excepciones previas por resolver, se agota esta etapa.

Decisión notificada en estrados

ETAPA III - ETAPA DE FIJACIÓN DEL LITIGIO

De conformidad con la demanda. la contestación y las pruebas allegadas al proceso el Despacho encuentra probados los siguientes hechos:

DEMANDANTE: JHON FREDY BLANDON ARBELAEZ

CC 10.179.631

DEMANDADO: MINISTERIO DE DEFENSA- EJERCITO NACIONAL

VINCULACIÓN SOLDADO VOLUNTARIO

No aporta certificación de fecha de ingreso como soldado voluntario, pero de la certificación sobre el personal que se retira por tener derecho a causar la asignación de retiro se colige que se vinculó antes del año 2000 es decir como soldado voluntario.

RETIRO COMO SOLDADO PROFESIONAL

26 de diciembre de 2014 (fl 09)

FECHA PETICIÓN

03 de diciembre de 2015 (fl 01)

FECHA DE SOLICITUD DE CONCILIACION

i i de l'eprero de 2016 (fl 12)

AUDIENCIA DE CONCILIACION

28 de abril de 2016 (FI 30)

PRESENTACION DE LA DEMANDA

14 de junio de 2016

PRETENSIONES

Reajuste de la asignación salarial con base a lo establecido en el inciso segundo del artículo 1º del Decreto 1794 de 2000, es decir sobre el salario mínimo incrementado en un 60%, y de las prestaciones sociales desde el 01 de noviembre de 2003 hasta la fecha del retiro

ACTOS ADMINISTRATIVO DEMANDADOS

Oficio 20155661198551 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 09 de diciembre de 2015 (fl 6)

Se concede el uso de la palabra a las partes para que se pronuncien sobre la fijación del litigio

Una vez escuchados los apoderados, el Despacho advierte que en el presente caso el litigio se contrae a determinar si el demandante en condición de soldado profesional ® tiene derecho a que se le reconozca el 20% de la asignación salarial mensual dejada de percibir durante el servicio activo, teniendo en cuenta que su vinculación inicial fue como soldado voluntario y en virtud del Artículo 1º inciso 2º del Decreto Reglamentario



1794 de 2000, el salario búsico de quienes venían como soldados voluntarios, debe fijarse en un minimo incrementado en un 60%.

Decisión notificada en estrados

ETAPA IV: ETAPA DE CONCILIACIÓN

Dada la posición de la demanda se declara fallida esta etapa

Decisión notificada en estrados

ETAPA V: DECRETO DE PRUEBAS

Téngase como pruebas en su haber pertinente los documentos que fueron aportados con el escrito de demanda y la contestación a la misma y que son las que obran en el expediente.

Ahora bien, como quiera que no existen más pruebas que practicar, y además considera el Despacho que no se hace necesario decretar pruebas de oficio, se prescindirá del penedo probatorio de conformidad con el artículo 179 inciso final del CPACA

Decisión notificada en estrados

ETAPA VI ETAPA DE ALEGACIONES FINALES

En este punto de la diligencia, procede el Despacho a correr trasiado de alegatos de conclusión a los apoderados de las partes, cuyos argumentos quedan consignados en la videograbación anexa a la presente acta.

ETAPA VII FALLO

PROBLEMA JURÍDICO

Consiste en determinar si el demandante tiene derecho a que en su condición de soldado profesional 2. debe reconocérsele la diferencia saianal del 20% dejada de percibir en actividad, esto de conformidad con lo previsto en el artículo 2º del decreto 1794 de 2000 y el criterio de unificación del Consejo de Estado.

CONSIDERACIONES

Reconocimiento del 60% sobre el salario base del soldado

Para el reconocimiento de un salario mínimo incrementando en un 60% como salario base que percibía el soldado voluntario, cuando fue convertido de manera obligatoria por "orden militar" a soldado profesional, debe partirse de las siguientes normas:

La ley 131 de 1985, que regula el servicio militar voluntario, indica en el artículo 4° que quien lo preste, devengará una bonificación mensual equivalente al salario mínimo legal vigente incrementada en un sesenta por ciento (60%) del mismo salario

A su vez el Decreto 1793 de 2000, estableció el Régimen de Carrera y Estatuto del Personal de Soldados Profesionales de las Fuerzas Militares; comitiendo con el artículo 42º su abilitación tanto a los soldados voluntarios acurabilidades conforme a la Ley 131 de 1985, como a los nuevos soldados profesionales, cuyo fundamento es el régimen salarial y prestacional de la Ley 4 de 1992.

Con base en lo anterior, fue expedido el Decreto 1794 de 2000, el cual reguló el régimen salarial y prestacional de los soldados profesionales indicando en su artículo 1° lo siguiente:

"ARTICULO I. ASIGNACION SALARIAL MENSUAL. Los soldados profesionales que se encaden a las Euerzas Militares devengarán un (1) salario mensual equivalente al salario mínimo legal supente, incrementado en un avarenta por ciento (40%) del mismo salario. Sin perjuicio de lo dispuesto en el parágrafo del artículo siguiente, quienes al 31 de diciembre del año 2000 se encontraban como soldados de acuerdo con la Ley 131 de 1985, devengarán un salario mínimo legal vigente incrementado en un sesenta por ciento (60%)," (Negrillas del Despacho)

La interpretación de esta normatividad, la hizo recientemente el Consejo de la salada con criterio unificador en los siguientes términos:

Las referidas disposiciones del Pecreio Reglamentario 1794 de 2000 distinguen claramente (...) en lo que respecta al segundo grupo, esto es, autenes venían como soldados voluntarios, se dispuso que los mismos devengarían mensualmente un salario mínimo, más un incremento del 60% sobre el mismo salario.

En ese sentido, interpreta la Sala, con efecto unificador, que el Gobierno Nacional, al fijar el régimen salarial de los soldados profesionales en el Decreto Leglamentario 1⁻⁹⁴ de 2000, en inicación del principio de respeto por los derechos adquiridos, dispuso conservar, pare aquellos que venían de ser soldados voluntarios, el monto del salario básico que percibian en vigencia de la L. y 131 de 1985, cuyo artículo 4" establecia, que estos últimos tenías derecho a recibir como sucido una bonificación mensual equivalente al salario mínimo legal vigente, incrementado en un cural.

^{45 % 3.0 %} forque preste et servicio bacada vois ano lo cevengara una boniticación mensual equivalente al sobre del messagal vigenno, incrementado en un secente non ciento (60% del mismo salario, el cual no podrá o lo gasar los naberes correspondientes a un Cabo Segundo, Marinero o Suboficial Técnico Cuarto.

^{- 47} ThO 11O 42 AMBITO DL APLICACION. El presente decreto se aplicará tanto a los soldados voluntarios a como acomo por ele contermidad con la estable, ido ner la Ley 181 de 1985, como a los nuevos soldados protessor des

v. - Censore de Estatue Sontenem de Unió accurace L. Escosto de 2016. Consejera Poneme: Dra. Sandra Lisset. Posoto e decembração número (CESELESSO) (88-50-70) 3000 (60) el.

La Sala reitera entonces, que lo nasta aqui expuesto permite concluir, que la correcta imerpretación del articulo 1°, inciso 2°, del Decreto Reglamentario 1794 de 2006, alade a que los soldados voluntarios, hoy profesionales, tienen desecho a percibir una asignación salaria mensual equivalente a un salario minimo legal vigente incrementado en un 60%.

En ese orden de ideas, los soldados profesionales que a 31 sis diciembre de 2000, se descripció de la como soldados notale mas a los términos de la Ley 12 de 282, y a quienes se tes no recibelo cancelando un salario minimo regal vigente incrementado en un 1972 tienen derecho a un reajuste sciarial equivalente al 20%."

De igual manera, en relación con las demás prestaciones que señala el Decreto 1794 de 2005 para los soldados profesionales, el alto Tribunal señaló:

"Ahora bien, en atención e que el Decreio 1794 de 2000 establece que los soldados profesionaces sia distingo alguno, ademas de la asignación salarial idenen ocre ho a las primas de antiguedad, de servicio anual, vacaciones y navigad, así como al subsidio familiar y a cesantías, y que tales prestaciones se calculan con base en el salario básico; (...)

(...) se concluye, que el ajuste salarial del 60% a que tienen derecho los soldados profesionales que venían como voluntarios. lleva aparejado efectos prestaciones y da lugar a que también les seam reliquidadas, en un mismo porcentaje, las primas de amigüedad servicio anual, vacociones y mas lao anti-como el subsidio a millas las cesantías."

Así las cosas, conforme a la jurisprudencia y atendiendo el principio de respeto por los derechos adquiridos y de igualdad, los soldados voluntarios que estuviesen vinculados a 31 de diciembre de 2000 en las Euerzas Militares son beneficiarios del incremento del 60% sobre el salario mínimo, por mandato expreso del inciso 2 del artículo 1 del Decreto 1794 de 2000 cuyos efectos son extensivos en la liquidación de las primas de amigüedad, servicio anual, vacaciones y navidad: el subsidio familiar y las cesantias

CASO CONCRETO

De las probanzas aportadas al proceso, se encuentra acreditado que el señor JHON FREDY BLANDON ARBELAEZ fue aceptado como soidado voluntario en vigencia de la ley 131 de 1985 y a partir del 01 de noviembre de 2003 su vinculación cambio a la de soldado profesional, bajo los parámetros establecidos por los Decretos 1793 y 1794 de 2000 y 4433 de 2004

También se encuentra acreditació que el 03 de diciembre de 2015, el demandante a través de derecho do petición solicitó al Ministerio de Defensa Nacional el reconocimiento y pago del reajuste salarial y prestacional del 20%, toda vez que a su juicio, desde que se registró su incorporación como

Soidado Profesional, y hasta la fecha la demandada le reconoció y canceló el moremento previsto en el inciso 1º del articulo 1º del Decreto Reglamentario 1794 de 2000 en un 40% y no en percentaje igual al 60%, como lo establece el moiso 2º de la disposición en cita.

Dando respuesta a la petición formulada por el actor, la Sección de Nómina de la Dirección de Personal del Ejercito Nacional, a través del actor de la Dirección de Personal del Ejercito Nacional, a través del actor de la Dirección de 2015586.119858 de MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-COE

Visto lo anterior y acogiendo la crientación jurisprudencial reseñada, se prede octegir que el demandante se encuentra dentro de los supuestos previstos en el inciso 2º del artículo 1º del Decreto 1794 de 2000, por cuanto estaba vinculado como soldado voluntario a 31 de diciembre de 2000 y pasó a ser soldado profesional a partir del 01 de noviembre de 2003, razón por la cual tiene derecho a que se reajuste su salario y prestaciones sociales del 40% ai 60% desde el momento de su incorporación como soldado profesional y hasta la fecha de su retiro

Ass has cosas se deciarará la milidad del Oficio 20155661198551 MDN-COFW-COEJO-CEJEM-JEDEH-DIFER NOM del 09 de diciembre de 2015, y a título de restablecimiento del derecho se ordena el reconocimiento y pago de las diferencias salariales y prestacionales causadas desde el momento de su incorporación como soldado profesional, es decir, entre el 01 de noviembre de 2003 y hasta la fecha de su retiro.

Según quede definido en la sentencia de unificación que se ha mencionado, el ajuste salarial del 40% al 60% ordenado se hace extensivo a las prestaciones sociales que venía devengando el demandante, pues el salario básico mensual es la base para el cálculo de las primas de antigüedad, servicio enual, vacaciones y navidad, así como el subsidio familiar y las casancias de manera que incrementado el salario se deben reliquidar estas prestaciones.

PRESCRIPCION

El actor presentó derecho de pelición en sede gubernativa el 03 de diciembre de 2015 y radicó la demanda el 14 de junio de 2016 luego de aquitar la via gubernativa dentro der término.

la este orden de ideas, dando aplicación al artículo 174 del Decreto Ley 1211 de 1990, se configura en el sub judice la prescripción cuatrienal de las diferencias salariales y prestaciones canceladas al actor, con antelación al 03 de diciembre de 2011.

INDEXACION

Los valores resultantes seran ajustados con aplicación del inciso final del artículo 187 del C.P.A.C.A., bajo la siguiente fórmula:

R = Rh indice final
-----Índice inicial

En donde el valor presente (R) se determina multiplicando el valor histórico (Rh), que es la asignación de retras por enquarismo que reseas consecutivas indice final de precios al consecucion, certificado por el DANe. (vigente a la fecha de ejecutoria de esta sentencia), por el índice inicial (vigente para la fecha en que debió hacerse el pago).

Por tratarse de pagos de tracto sucesivo mensual, la fórmula se aplicará separadamente mes a mes, teniendo en cuenta que el índice inicial es el vigente al momento en que debió hacerse el pago respectivo.

Se ordena hacer los descuentos de ley debidamente indexados para salud y pensión con los reajustes a que da lugar la presente sentencia.

CONDENA EN COSTAS

El artículo 188 del CPACA señala:

"... Salvo en los procesos en que se ventile un interés público la sentencia dispondrá sobre la endeaa en costas enva la fisca en ejecución se regirán por es normas del Código de Prazente en Civil.".

La lectura del texto normativo permite establecer que en materia de costas para la jurisdicción contencioso administrativa, el legislador introdujo un cambio sustancial respecto de la condena al pasar de un criterio "subjetivo" – CCA- a uno "objetivo valorativo" – CPACA-.

De esta manera, y en virtud con le dispuesto en el Acuerdo 1887 del 26 de junio de 2003, modificado por el Acuerdo 2222 del 2003, expedidos por la Sala Administrativa del Consejo Superior de la Judicatura, las agencias en derecho para procesos de primera instancia con cuantía, se fijarán hasta el 20% del valor de las pretensiones reconocidas o negadas en la sentencia.

"III CONTENCIOSO ADMINISTRATEDO.

3.1. ASUNTOS.

3.1.1. Única instancia.

Sin cuantia: Hasta quince 175 salaries minimos mensueles lega 1880 et a

Con cuantia: Liesto el velme por etento e20% del valor de les metersiones, reconocidas o negadas en la semenera l

Frente a lo anterior el Consejo de Estado⁴ ha previsto un test de proporcionalidad para la fijación de estas agencias, en punto a las tarifas establecidas por el Consejo Superior de la Judicatura, como un sistema tripartita a saber: idoneidad necesidad y proporcionalidad en estricto sentido, a efectos de que las providencias conjuguen de manera precisa y motivada la appoación de la sanción pecuniaria.

transferios es principio de razonan adad que va más allá de la aplicación segua formal de la norma, y en procura de no ir a desincentivar el acceso a la administración justicia, derecho fundamental, se procede a dosificar la medida sancionatoria de agencias en derecho, de la siguiente manera:

• El proceso buscaba el reconocimiento del incremento del 20% sobre el salario básico mensual que no le fue pagado en actividad al demandante. Revisado el expediente no se advirtieron conductas temerarias o de mala fe

Baio estas consideraciones y tenieros en cuenta que solamente hasta el 25 de agosto de 2016 se profirio sentencia de unificación respecto al tema por sente del Consejo de Estado y que al momento de contestar las demanda, la entidad conocio la posición jurisprudencial frente al tema pudiendo conciliar has pretensiones, por lo tanto el Despacho impone condena en costas por agencias en derecho a favor del demandante por la suma equivalente a un (01) S.M.M.L.V.

De conformidad con lo discuento el la inflicuto 8º del Acuerdo 2552 de 2004 (15), le regular los disclos el proceso y la expedición de copias en la proceso y demás expensas causadas en el presente asunto, el Despacho dispone destinar el remanente a favor del Consejo Superior de la judicatura, toda vez que cubrió los elementos necesarios para el funcionamiento del proceso.

En mérito de lo expuesto, el JUZGADO DOCE ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTA, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley.

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR Declarar la prescripción de las diferencias salariales y prestaciones reconocidas al actor, causadas con antelación al 03 de diciembre de 2011 y no probadas las exceptivas propuestas por las razones excuestas en la parte motiva de esta providencia.

^{**} Conseiero ponente: JAIME ORLANDO SANTOFIMIO GAMBOA, 24 de octubre 2016, Radicación purpero: 11001-03-26-000-2013-00006-00(45987)A

SEGUNDO. DECLÁRAR la nuituad del Oficio 20155661198551 MDN-CGFM-COEJC-CEJEM-JEDEH-DIPER-NOM del 09 de diciembre de 2015, por medio del cual la demandada negó la solicitud de reconocimiento de diferencias salariales causadas en actividad al señor JHON FREDY BLANDON ARBELAEZ identificado con C.C 10.179.631, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

TERCERO. CONDENAR a la Nación Ministerio de Defensa — Ejercito Nacional, a cancelar las diferencias salariales causadas al señor JHON FREDY BLANDON ARBELAEZ identificado con C.C 10.179.631, a partir del 03 de diciembre de 2011. del como rambión la reliquimenta de la prestaciones sociales denominadas prima de antiguedad prona de convicto anual, prima de vacaciones, prima de navidad, subsidio familiar, cesantias y demás emolumentos de conformidad con lo indicado en la parte considerativa de esta sentencia, sumas que deberán ser debidamente indexadas. Se ordena a la entidad demandada hacer los descuentos de ley por los reajustes debidamente indexados a favor de la caja respectiva.

CUARTO. La entidad demandada dará cumplimiento a este failo en los términos establecidos en los articulos 187, 192 y 195 del C.P.A.C.A

QUINTO. CONDÉNAR EN CCSTAS POR AGENCIAS EN DERECHO a la parte demandada MINISTERIO DE DEFENSA EJERCITO NACIONAL por la suma equivalente a uno (31) salario mínimo legal mensual vigente, conforme a lo expuesto en la parte considerativa de esta sentencia.

SEXTO. DISPONER los remanentes a favor del Consejo Superior de la Judicatura.

SEPTIMO. EJECUTORIADA esta providencia. ARCHÍVENSE las diligencias previas las anotaciones respectivas

Decisión notificada en estrados.

Las partes manifiestan estar conformes con la desisión proferida en esta providencia y no interponen recurso de apelación

ANDRES FELIPE GUZMAN PRECIADO APODERADO PARTE DEMANDANTE

JUEZ

MARIA FERNANDA PINEDA BARRERA. APODERADA PARTE DEMANDADA

JOSE HUGO TORRES BELTRAN PROFESIONAL UNIVERSITARIO