

**JUZGADO VEINTIUNO ADMINISTRATIVO
CIRCUITO DE BOGOTA
SECCIÓN SEGUNDA**

EXPEDIENTE No. 2017-00208

Bogotá D. C., Cuatro (04) de Agosto de Dos Mil Diecisiete (2017).

Procede el Despacho al estudio de la CONCILIACION EXTRAJUDICIAL celebrada entre la señora **DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS** y la **SUPERINTENDENCIA DE INDUSTRIA Y COMERCIO** ante la PROCURADURIA 7 JUDICIAL II PARA ASUNTOS ADMINISTRATIVOS, para verificar el cumplimiento de los requisitos y la legalidad de la misma.

ANTECEDENTES

I.SOLICITUD DE CONCILIACIÓN (fls. 3 a 11)

Se cancele a favor de la Sra. DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS, la suma de (\$ 1.920.527), desde el 25 de septiembre de 2011 al 25 de septiembre de 2014, por la reliquidación de los conceptos de Prima de Actividad y Bonificación por recreación, incluido el porcentaje correspondiente a la reserva especial del ahorro.

La causa fáctica y legal se sintetiza así:

1. La Sra. DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS, presta sus servicios a la Superintendencia de Industria y Comercio en el cargo de Profesional Especializado 2028-13, y le es aplicable el acuerdo 040 de 1991.

2. Que para el pago de las prestaciones económicas y sociales, la entidad adoptó mediante el Acuerdo No. 040 de 13 de noviembre de 1991, reglamento general de dicha Corporación, cuyo objeto fue el reconocimiento y pago de las

prestaciones económicas médico – asistenciales y el otorgamiento de servicios sociales, que consagró a favor de sus afiliados, entre ellos los empleados de la Superintendencia de Sociedades, contemplado en el artículo 58, el pago de la Reserva especial del Ahorro.

3. Que en virtud de lo consagrado en el Decreto 1695 de 27 de junio de 1997, el Gobierno Nacional en ejercicio de sus facultades extraordinarias otorgadas por el artículo 30 de la ley 344 de 1998, suprimió la Corporación Social de la Superintendencia de Sociedades (Corporanónimas)

4. Mediante el Art. 12 del Decreto 1695 de 1997, se estipuló que *“el pago de beneficios económicos del régimen especial de prestaciones económicas de los empleados de las Superintendencias afiliadas a CORPORANONIMAS, contenido en los 2739 de 1991, 2156 de 1992, 2621 de 1993, 1080 de 1996 y el Acuerdo 040 de 1991, en adelante estarán a cargo de dichas superintendencias, respecto de sus empleados, para lo cual en cada vigencia fiscal se apropiaran las partidas presupuestales necesarias en cada una de ellas”*

5. Por intermedio de varios escritos dirigidos a la Superintendencia de Industria y Comercio, varios funcionarios solicitaron que prima por dependientes, prima por actividad y la bonificación por recreación, entre otros, se liquidara teniendo en cuenta la reserva especial de ahorro como factor salarial, originando la respuesta negativa de la entidad, que fue objeto de recursos en vía administrativa.

6. La Superintendencia de Industria y Comercio, en la sesión del Comité de Conciliación llevaba el día 22 de septiembre de 2015, teniendo en cuenta los reiterados fallos en segunda instancia donde se ha condenado a la entidad a pagar la reliquidación de la Prima de Dependientes, teniendo en cuenta para ello, la Reserva Especial del Ahorro como parte del salario que devengan los funcionarios, decidió cambiar su posición frente a la posibilidad de presentar propuestas conciliatorias a los solicitantes y/o demandantes

II. LA CONCILIACIÓN (fls.36 a 38)

(...) A las partes presentes se les indica que la conciliación extrajudicial es un mecanismo alternativo de solución de conflictos de carácter particular y contenido económico de que pueda conocer la jurisdicción de lo contencioso administrativo a través de las acciones previstas en los artículos 85, 86 y 87 del C.C.A (hoy en día medios de control establecidos en los artículos 138, 140 y 141 de la Ley 1437 de 2011) y un requisito de procedibilidad para su ejercicio. En este estado de la diligencia el apoderado (a) de la parte convocante reitera la manifestación bajo la gravedad del juramento de no haber presentado demandas o solicitudes de conciliación con base en los mismos hechos objeto del trámite que nos ocupa. 2) **PRETENSIONES:** La parte convocante, mediante solicitud presentada ante la Procuraduría General de la Nación el día **26 de abril de 2017**, pretende que: Muy respetuosamente me permito solicitarle a la Procuraduría General de la Nación, que con el fin de prever demandas de nulidad y restablecimiento del derecho futuras contra la Entidad por los hechos que se mencionan en la presente solicitud, permita que en audiencia de Conciliación, la CONVOCANTE y los CONVOCADOS celebren acuerdo conciliatorio sobre la re liquidación y pago de algunos factores salariales contenidos en el Acuerdo 040 de 1991 expedido por la Junta Directiva de la extinta Corporación, a saber: PRIMA DE ACTIVIDAD Y BONIFICACIÓN POR RECREACIÓN, según el caso, incluido el porcentaje correspondiente a la RESERVA ESPECIAL DE AHORRO, factor salarial que también se encuentra contenido en el mencionado Acuerdo: lo anterior, por los periodos de tiempo y el monto total señalado en las liquidaciones que se adjuntan a la presente solicitud. 3) **En este estado de la audiencia se le concede el uso de la palabra al apoderado (a) de la parte convocante, con el fin de que se sirva indicar la decisión tomada por el comité de conciliación de la entidad que representa, en relación con la solicitud incoada, quien manifestó:**

FUNCIONARIO Y/O EXFUNCIONARIO PÚBLICO	FECHA DE LIQUIDACION -PERIODO QUE COMPRENDE -MONTO TOTAL POR CONCILIAR
DAYANA ALEXANDRA MENDOZA CASALLAS C.C. 1.018.405.636	25/09/2011 AL 25/09/2014 \$1.920.527

PRIMERO: Que en la reunión del Comité de Conciliación de la Superintendencia de Industria y Comercio llevada a cabo el pasado 22 de marzo de 2017, se efectuó el estudio y adoptó una decisión, respecto a la solicitud que se va a presentar ante la PROCURADURIA II JUDICIAL DELEGADA ANTE LOS JUZGADOS ADMINISTRATIVOS DE BOGOTA D.C., solicitud donde la Superintendencia de Industria y Comercio será parte CONVOCANTE.

SEGUNDO: Que para el estudio y decisión adoptada por el Comité, se analizaron los siguientes **ANTECEDENTES**

Con el ánimo de llegar a un acuerdo conciliatorio en los casos que proceden, es importante resaltar que los funcionarios y/o ex funcionarios que relacionaremos a continuación, presentaron ante esta Entidad, solicitud para la re liquidación y pago de algunas prestaciones sociales como lo son: PRIMA DE ACTIVIDAD Y BONIFICACIÓN POR RECREACIÓN, teniendo para ello en cuenta, el porcentaje correspondiente a la RESERVA ESPECIAL DEL AHORRO.

1. Que la señora **DAYANA ALEXANDRA MENDOZA CASALLAS**, solicitó ante esta Superintendencia la re liquidación y pago de PRIMA DE ACTIVIDAD Y BONIFICACIÓN POR RECREACIÓN, teniendo en cuenta para ello, la inclusión del porcentaje de la reserva especial del ahorro. Una vez surtido dicho trámite ante Secretaria General, se realizó re liquidación de la suma adeudada por el periodo comprendido entre el 25/09/2011 A 25/09/2014 en un monto de **UN MILLON NOVECIENTOS VEINTE MIL QUINIENTOS VEINTI SIETE PESOS M/CTE (\$1.920.527)** y la Secretaria General remitió dicha información a la Oficina Jurídica para efectos de adelantar el trámite de conciliación ante la Procuraduría General de la Nación.

TERCERO: Teniendo en cuenta los antecedentes anteriormente expuestos, el Comité de Conciliación de la Superintendencia de Industria y Comercio en uso de sus facultades, adopta la siguiente

DECISIÓN:

1.-CONCILIAR la reliquidación de las prestaciones sociales: PRIMA DE ACTIVIDAD Y BONIFICACION POR RECREACION, teniendo en cuenta para ello, la RESERVA ESPECIAL DEL AHORRO, lo anterior en los siguientes términos:

7. Que los convocados desistan de los intereses e indexación correspondientes a la prima de actividad, bonificación por recreación y viáticos.
2. Que los convocados desistan de cualquier acción legal en contra de la SIC basada en los mismos hechos que dieron origen a la audiencia de conciliación, es decir a la re liquidación de bonificación por recreación, prima de actividad y viáticos, en los periodos comprendidos en la presente conciliación de acuerdo a las liquidaciones adjuntas.
3. Que la SIC reconocerá a los convocados el valor correspondiente a los dineros dejados de percibir por la exclusión de la Reserva Especial del Ahorro, en los últimos tres años, al momento de liquidar: la prima de actividad, bonificación por recreación y viáticos, conforme a los valores obrantes en las liquidaciones que han sido puestas previamente a consideración de los convocados y los valores obrantes en los antecedentes del presente análisis.
4. Que en el evento que se concilie, la Superintendencia de Industria y Comercio pagará los factores reconocidos en la presente audiencia de conciliación, dentro de los setenta (70) días siguientes a que la Entidad cuente con toda la documentación necesaria para adelantar el trámite requerido.

2.- CONCILIAR la re liquidación de las prestaciones enunciadas en el punto anterior, frente a los siguientes funcionarios v/o ex funcionarios que presentaron solicitud previa ante esta Entidad, por el periodo y monto y/o valor que se les liquidó en su oportunidad:

FUNCIONARIO Y/O EXFUNCIONARIO PÚBLICO	FECHA DE LIQUIDACION -PERIODO QUE COMPRENDE -MONTO TOTAL POR CONCILIAR
DAYANA ALEXANDRA MENDOZA CASALLAS	06/07/2016 25/09/2011 AL 25/09/2014 \$1.920.527

CUARTO: En consecuencia, se le solicita al señor Procurador, tener la presente certificación expedida como base para la solicitud presentada por la apoderada designada para los efectos y como base para la audiencia de conciliación que programe su Despacho

4) ACEPTACION: Acto seguido se le concede el uso de la palabra a la convocada, con el fin de que se sirva indicar su posición sobre la propuesta realizada por el apoderado de la entidad convocante: Acepto en su totalidad la propuesta presentada.

CONSIDERACIONES

Para decidir acerca de la aprobación o improbación de la Conciliación Prejudicial contenida Acta REG-IN-CE-002 con radicación No. 70218 del 26 de abril de 2017, celebrada el Quince (15) de Junio de 2017, el Despacho seguirá las orientaciones dadas en materia de conciliación por el Decreto 1818 de 1998¹ en concordancia con lo dispuesto por las Leyes 23 de 1991 y 446 de 1998, ley 1285 de 2009 y 1395 de 2010, que exigen la revisión de los siguientes aspectos: la procedibilidad y la legalidad.

¹ "Por medio del cual se expide el Estatuto de los mecanismos alternativos de solución de conflictos."

I. PROCEDIBILIDAD.

Son conciliables las controversias susceptibles de la acción de nulidad y restablecimiento del derecho², siempre y cuando reúnan los requisitos de forma y de fondo exigidos por las normas que regulan la materia, conforme lo predica el numeral 6 del artículo 46 del decreto 1818 de 1998, lo que indica que además de acreditar los presupuestos, deben estar presentes todos los requisitos exigidos por el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo Ley 1437 de 2011, y demás normas procesales para el reconocimiento del derecho reclamado³.

1. El carácter particular y patrimonial del asunto. El presente caso se cumple este presupuesto porque se trata de una controversia integrada por dos extremos la SUPERINTENDENCIA DE INDUSTRIA Y COMERCIO en condición de convocante y la Sra. DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS parte convocada, quienes solucionaron las diferencias sobre el reconocimiento de la inclusión de la reserva especial del ahorro para liquidar la prima de actividad y la bonificación por recreación.

1.1. El agotamiento de la actuación administrativa. la Sra. DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS, elevó derecho de petición ante la SUPERINTENDENCIA DE INDUSTRIA Y COMERCIO, con Radicado No. 14-212196-00000-0000 el 15 de julio de 25 de septiembre de 2014 visible a folio 18 a 20, en la que solicitó el reconocimiento y pago de las diferencias generadas al omitir la reserva especial de ahorro en la liquidación correspondiente de la Prima Actividad y la bonificación por recreación; a lo cual, la entidad convocada mediante oficio No. 14-212196-1-0 del 16 de octubre de 2014, propone fórmula conciliatoria (fl. 21 a 22); mediante Oficio No. 114-212196-00002-0000, por medio del cual la convocada expresa su ánimo conciliatorio (fl. 23), la entidad el 07 de julio de 2016 mediante oficio No. 14-212196-6-0 pone en conocimiento de la Sra. Dayana Mendoza la liquidación (fol. 24 a 25)

² Lo dice el Art. 59 de Ley 23 de 1991 modificado por el Art. 70 de la Ley 446 de 1998, repetido en Art. 56 del Decreto 1818 de 1998,

³ Según el Art. 61 de la Ley 23 de 1991 modificado por el Art. 81 de la Ley 446 de 1998 y reiterado en el Art. 63 del Decreto 1818 de 1998.

1.2. Caducidad de la acción. No hay lugar a caducidad de la acción, por cuanto recae sobre prestaciones de carácter periódico, eximidas de dicho control.

1.3. Las pruebas⁴. El acuerdo tiene como soporte los siguientes documentos:

- Solicitud de conciliación, suscrita por la apoderada de la Superintendencia de Industria y Comercio, ante la Procuraduría General de la Nación. (fol. 3 a 9).

- Petición con número de radicado No. Radicado No. 14-212196-00000-0000 el 15 de julio de 25 de septiembre de 2014, por medio de la cual la convocada, solicita a la Superintendencia de Industria y Comercio, el reconocimiento de las diferencias generadas al omitir la Reserva Especial del Ahorro en la liquidación de la Prima Actividad y la bonificación por recreación (fl. 18 a 20)

- Oficio No. No. 14-212196-1-0 del 16 de octubre de 2014, expedido por la Secretaria General de la Superintendencia de Industria y Comercio en el cual se pone en consideración fórmula conciliatoria a la convocada (fls. 21 a 22)

- Oficio No. 114-212196-00002-0000 del 27 de octubre de 2014, por medio del cual la convocada expresa su ánimo conciliatorio (fl.23)

- Oficio No. 14-212196-6-0 del 07 de julio de 2016, mediante el cual la entidad pone en conocimiento de la Sra. Dayana Mendoza la liquidación (fol. 24 a 25)

- Copia de radicado de la solicitud de Conciliación prejudicial ante la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado (fl. 32)

⁴ De acuerdo al Art. 60 de la Ley 23 de 1991 modificado por el Art. 80 de la Ley 446 de 1998.

- Auto No.099 del 05 de mayo de 2017, mediante el cual se admite la solicitud de conciliación extrajudicial presentada por la Superintendencia de Industria y Comercio (fol. 34).

- Copia de la Resolución No. 54943 del 21 de septiembre de 2012, "Por la cual se hace un nombramiento provisional", a la Sra. Dayana Alexandra Mendoza Casallas , en el cargo de Profesional Especializado 2028-13 de la Planta Global asignada al Grupo de Trabajo de Defensa del Consumidor adscrito al Despacho del Superintendente Delegado para Asuntos Jurisdiccionales (fl. 30)

- Copia del Acta de posesión No. 6174 del 21 de septiembre de 2012, mediante la tomo posesión del cargo de Profesional Especializado 2028-13 de la Planta Global asignada al Grupo de Trabajo de Defensa del Consumidor adscrito al Despacho del Superintendente Delegado para Asuntos Jurisdiccionales (fl 30 Vto)

- Certificación del comité de conciliación y defensa judicial de la Superintendencia de Industria y Comercio, en la cual se decidió de manera unánime conciliar las prestaciones del convocado (fol. 16 a 17)

- Liquidación Básica de Conciliación presentada por la Superintendencia de Industria y Comercio a nombre de la funcionaria DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS correspondiente al año 2012 y 2013 (fol. 25)

II. LEGALIDAD.

Con el fin de determinar si es conforme a la Constitución y la ley, la CONCILIACIÓN PREJUDICIAL celebrada ante la Procuraduría 7 Judicial II para Asuntos Administrativos, registrada en el REG-IN-CE-002 Radicado No. 70218 del 26 de abril de 2017, audiencia celebrada el Quince (15) de junio de 2017, se procederá a estudiar el fondo del asunto pactado.

1. SITUACIÓN JURIDICA GENERAL

El Despacho ha considerado que la reserva especial del ahorro no es salario sino una prestación social. Esta afirmación obedece a que el artículo 1º del Acuerdo 40 de 1991 facultó a la citada Corporación exclusivamente para reconocer y pagar las "*prestaciones sociales y médico – asistenciales autorizados por ley y los estatutos*", al igual que el Decreto 2156 de 1992⁵ que le otorgó el carácter de entidad de previsión social. Además, el siguiente artículo 58 *ibídem*, al crear la reserva especial del ahorro, señaló que es una contribución de Corporanóminas al fondo de empleados de la Superintendencia demandada, y en tales condiciones se realiza el pago a sus afiliados. En estas condiciones, dicho emolumento no forma parte de la asignación básica, tampoco altera la escala salarial de los empleados de la Superintendencia de Industria y Comercio, y menos podría servir de base para aumentar el valor de las demás prestaciones sociales.

A ello se suma, que reserva especial del ahorro no está estatuida en una norma nacional sino en un reglamento. En efecto, el Acuerdo 40 de 1991⁶ que estableció, en su artículo 8⁷, la reserva especial del ahorro, no lo expidió el Gobierno Nacional sino la Junta Directiva de la Corporación de Empleados de la Superintendencia de Sociedades "CORPORANOMINAS". En vista que el pluricitado emolumento no está autorizada por norma del Congreso o del Presidente de la República, carece de efectos legales para liquidar las prestaciones sociales. En tal sentido, la jurisprudencia ha sido clara que la remuneración concedida ilegalmente no puede surtir efectos jurídicos.

Si bien es cierto, la jurisprudencia del Consejo de Estado invocada por la

⁵ "por el cual se reestructura la Corporación Social de la Superintendencia de Sociedades, CORPORANONIMAS"

⁶ "Por el cual se modifica el Acuerdo No.003 de 17 de julio de 1.979 de la extinta Sala de Gobierno Corporación de Empleados de la Superintendencia de Sociedades."

⁷ "ARTICULO 58.- CONTRIBUCION AL FONDO DE EMPLEADOS- RESERVA ESPECIAL DE AHORRO.- Corporanónimas contribuirá con sus aportes al fondo de empleados de la Superintendencia y Corporanónimas, entidad con personería jurídica reconocida por la Superintendencia Nacional de Cooperativas. Para tal fin pagará mensualmente a sus afiliados forzosos una suma equivalente al sesenta y cinco (65%) del sueldo básico, prima de antigüedad, prima técnica y, gastos de representación; de este porcentaje entregará Coporanónimas directamente al Fondo el quince por ciento (15%), previa deducción de la cotización que sea del caso por concepto de afiliación de los beneficiarios. Los afiliados forzosos contribuirán mensualmente al Fondo con el 5% de las asignaciones básicas mensuales fijadas por la Ley"

recurrente, ha estimado que los Decretos 2156 de 1992⁸, 2621 de 1993⁹ y 1695 de 1997¹⁰ elevaron al rango legal los beneficios del Acuerdo 40 de 1990, y por ende, subsanaron la comentada ilegalidad de la reserva especial del ahorro¹¹, el Despacho considera que los precitados Decretos se expidieron en desarrollo de facultades otorgados para crear, suprimir, o adoptar los estatutos de las entidades públicas, más no para crear emolumentos salariales y prestacionales de los empleados de las Superintendencias. Así se desprende de la lectura del artículo transitorio 20¹² de la Constitución Política y el artículo 30¹³ de Ley 344 de 1996.

A pesar de lo anterior, el Juzgado no desconoce que la jurisprudencia le ha otorgado carácter salarial a la reserva especial del ahorro, empero, ello no significa que las prestaciones sociales de los empleados de la mencionada Superintendencia se liquiden sobre todos los factores de salario. El Acuerdo 40 de 1991 sólo estableció la asignación básica como base de liquidación, y por ello, esta sede judicial ha estimado que la reserva especial del ahorro – así sea factor salario – no puede incluirse en la base de liquidación de las prestaciones sociales.

En síntesis, el Despacho ha considerado en sus providencias, que la reserva especial del ahorro es un factor salarial distinto a la asignación básica, y en todo caso, su origen no es legal ni salarial, pues se creó mediante un acto

⁸ "por el cual se reestructura la Corporación Social de la Superintendencia de Sociedades, CORPORANONIMAS"

⁹ "por medio del cual se aprueban los Acuerdos números 012 de 31 de mayo de 1993, modificado por el 029 de 21 de diciembre de 1993, y 013 de 31 de mayo de 1993, que adoptan los Estatutos, la estructura y las funciones de las dependencias de la Corporación Social de la Superintendencia de Sociedades 'Corporanónimas'."

¹⁰ Por el cual se suprime la Corporación Social de la Superintendencia de Sociedades "Corporanónimas" y se ordena su liquidación.

¹¹ Consejo de Estado – Sala de Consulta y Servicio Civil – Concepto 1349 de 10 de mayo de 2001

¹² ARTICULO TRANSITORIO 20. El Gobierno Nacional, durante el término de dieciocho meses contados a partir de la entrada en vigencia de esta Constitución y teniendo en cuenta la evaluación y recomendaciones de una Comisión conformada por tres expertos en Administración Pública o Derecho Administrativo designados por el Consejo de Estado; tres miembros designados por el Gobierno Nacional y uno en representación de la Federación Colombiana de Municipios, suprimirá, fusionará o reestructurará las entidades de la rama ejecutiva, los establecimientos públicos, las empresas industriales y comerciales y las sociedades de economía mixta del orden nacional, con el fin de ponerlas en consonancia con los mandatos de la presente reforma constitucional y, en especial, con la redistribución de competencias y recursos que ella establece.

¹³ **ARTÍCULO 30.** Revestir al Presidente de la República de facultades extraordinarias por el término de 6 meses, contados a partir de la fecha de publicación de la presente ley, para suprimir o fusionar, consultando la opinión de la Comisión de Racionalización del Gasto Público, dependencias, órganos y entidades de la rama ejecutiva del orden nacional que desarrollen las mismas funciones o que traten las mismas materias o que cumplan ineficientemente sus funciones, con el propósito de racionalizar y reducir el gasto público. Igualmente, tendrá facultades para separar la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, DIAN.

50

reglamentario de carácter prestacional.

Si bien es cierto, el Despacho aún considera totalmente válida tal parecer para improbar la conciliación objeto del presente trámite, en esta oportunidad reevalúa la anterior postura en aras de garantizar el trato igual en las decisiones judiciales, inclusive, implementar principios superiores de orden laboral, como el de *"situación más favorable al trabajador en caso de duda en la aplicación e interpretación"* previsto en el artículo 53 de la Constitución Política, y en general, el principio de seguridad jurídica. En razón a que en diferentes pronunciamientos del Consejo de Estado de vieja data¹⁴, y jueces administrativos han terminado por incluir la reserva especial del ahorro como base de liquidación de prestaciones sociales, aprobando las conciliaciones extrajudiciales que les corresponde por reparto, de esta manera y, en virtud del derecho a recibir el mismo trato en la interpretación y aplicación de las normas jurídicas consagradas en los artículos 3 y 10 del C.P.A.C.A., se torna en un imperativo que el presente asunto reciba un trato igual por parte de esta jurisdicción.

Por lo anterior, el Despacho acogiendo el precedente jurisprudencial el cual está conformado por las decisiones proferidas por los jueces de mayor jerarquía y, en especial, las de los órganos de cierre en cada una de las jurisdicciones, en este caso del CONSEJO DE ESTADO, las cuales constituyen precedente obligatorio para todas las autoridades administrativas¹⁵, asegurando así la validez de las decisiones, la plena efectividad de los derechos a la igualdad y a la seguridad jurídica, se revisara nuevamente la reserva especial del ahorro como factor salarial a la luz del precedente jurisprudencial.

¹⁴ Consejero Ponente: DR. Nicolás Pájaro Peñaranda, Bogotá D.C., veintiséis (26) de marzo de mil novecientos noventa y ocho (1998), Radicación número: (13910); Consejero Ponente: DR. Olga Inés Navarrete, Bogotá D.C., catorce (14) de marzo de dos mil (2000), Radicación número: 15-822; Consejero Ponente: DR. Tarsicio Cáceres Toro, Bogotá D.C., Dieciocho (18) de marzo de dos mil cuatro (2004), Radicación número: 25002325000200006104-01; Consejero Ponente: DR. Víctor Hernando Alvarado Ardila, Bogotá D.C., Diecisiete (17) de Marzo de dos mil once (2011), Radicación número: 250025000200700739-01; Tribunal Administrativo de Cundinamarca – Sección Segunda Subsección "c", Dos (2) de diciembre de dos mil diez (2010), Radicación número: 11001-33-31-028-2008-00-195-01.

¹⁵ sentencia C-539 de 2011, en la que se revisó la constitucionalidad del artículo 114¹⁵ de la ley 1395 de 2010. La línea jurisprudencial fijada en dicha sentencia se desarrollaría y ratificaría en las sentencias C- 634 y C 816 de 2011 y C-588 de 2012 a partir de la revisión de constitucionalidad de los artículos 10, 102 y 269 del CPACA

EL CASO CONCRETO

La Sra. DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS solicitó a la Superintendencia de Industria y Comercio el reconocimiento y pago de las diferencias generadas al omitir la reserva especial de ahorro en la liquidación correspondiente de la Prima Actividad y la Bonificación por Recreación la petición se radicó el 25 de septiembre de 2014 ante Secretaria General de la Superintendencia de Industria y Comercio, bajo el radicado No. 14-21219600000-0000 (fol. 18 a 20). Al siguiente 16 de octubre, la entidad propuso conciliar por concepto de prima de actividad y de bonificación por recreación (fol. 21 a 22), propuesta que aceptó la convocada a través del escrito presentado el 27 de octubre de 2014, bajo el radicado No. 14-212196-00002-0000 (folio 23).

El Comité de Conciliación de la Superintendencia de Industria y Comercio decidió conciliar en reunión celebrada el 22 de marzo de 2017, por la suma de \$ 1.920.527. El monto conciliado corresponde al lapso transcurrido del 25 de septiembre de 2011 al 25 de septiembre de 2014 (fol. 16 a 16 Vto),

La Superintendencia de Industria y Comercio convocó a la Sra. DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS el día 26 de abril de 2017 (fol. 2), presento solicitud de conciliación ante la Procuraduría Delegada para Asuntos Administrativos, la cual correspondió por reparto al Procurador 7 Judicial II. El acuerdo conciliatorio se celebró el Quince (15) de junio de Dos Mil Diecisiete (2017) (folios 36 a 38).

Revisada la reliquidación efectuada por la entidad convocante, se evidencia el valor de la prima de actividad y la bonificación por recreación los cuales fueron devengados por la Sra. DAYANA ALEXANDRA MENDOSA CASALLAS en los años 2012 y 2013 (fol. 25)

A pesar de no estar señalada la reserva especial del ahorro taxativamente por el Decreto 2152 de 1992, como factor salarial, por tratarse de una retribución directa por los servicios prestados por el trabajador, se reconocerá a favor de los

empleados de la Superintendencia de Industria y Comercio los emolumentos reliquidados, los cuales corresponden a: la prima actividad prevista en el artículo 44¹⁶ del Acuerdo 40 de 1991 y la bonificación por recreación establecida en el artículo 3¹⁷ del Decreto 451 de 1984¹⁸.

Reunidos los presupuestos jurisprudenciales, legales y fácticos para efectuar la conciliación extrajudicial, el Despacho procederá a su aprobación.

Por lo expuesto, el JUZGADO VEINTIUNO ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO DE BOGOTA, SECCION SEGUNDA,

RESUELVE:

PRIMERO: APROBAR el acta de conciliación prejudicial REG-IN-CE-002 con radicación **No. 70218 del Veintiséis 26 de abril de 2017, y celebrada el Quince (15) de Junio de dos mil diecisiete (2017)**, expedida por la procuraduría 7 judicial II para asuntos administrativos, conforme a lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: Envíese copia de esta decisión a la Procuraduría 7 Judicial II para Asuntos Administrativos.

¹⁶ "ARTICULO 44 – PRIMA DE ACTIVIDAD. Los afiliados forzosos que hayan laborado durante un año continuo en la Superintendencia de Sociedad o en Corporaciones, tendrán derecho al reconocimiento de una Prima de Actividad equivalente a quince (15) días de sueldo básico mensual, que perciba a la fecha en que cumpla el año de servicios. Esta prima se pagará cuando el interesado acredite que se ha autorizado el disfrute de vacaciones o su compensación en dinero."

¹⁷ ARTICULO 3. Los empleados que adquieran el derecho a las vacaciones e inicien el disfrute de las mismas, dentro del año civil de su causación, tendrán derecho a una bonificación especial de recreación en cuantía equivalente a dos (2) días de la asignación básica mensual que les corresponda en el momento de causarlas.

El valor de la bonificación no se tendrá en cuenta para la liquidación de las prestaciones sociales y se pagará dentro de los cinco (5) días hábiles anteriores a la fecha señalada para la iniciación del disfrute de las vacaciones.

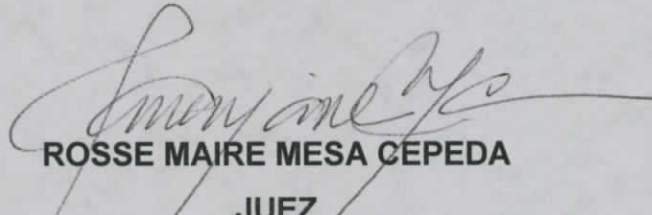
Mientras se crean en el presupuesto de las entidades el respectivo rubro presupuestal podrá diferirse la fecha señalada para el pago de la bonificación.

¹⁸ "Por el cual se dictan unas disposiciones en materia salarial para el personal que presta servicios en los Ministerios, Departamentos, Administrativos, Superintendencias, Establecimientos Públicos y Unidades Administrativas del orden nacional".

TERCERO: En firme ésta decisión, expídanse las copias a los interesados, déjense las constancias respectivas y archívese el expediente.

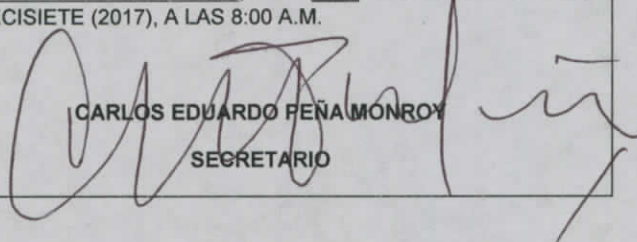
CÓPIESE, NOTIFÍQUESE, Y CÚMPLASE.

vg


ROSSE MAIRE MESA CEPEDA
JUEZ

JUZGADO VEINTIUNO ADMINISTRATIVO
CIRCUITO DE BOGOTA D.C.
SECCION SEGUNDA

EL AUTO ANTERIOR SE NOTIFICA A LAS PARTES EN ESTADO ELECTRONICO No. 26, A TRAVES DE LA PAGINA WEB WWW.RAMAJUDICIAL.GOV.CO, HOY 08 DE AGOSTO DE DOS MIL DIECISIETE (2017), A LAS 8:00 A.M.


CARLOS EDUARDO PEÑA MONROY
SECRETARIO