

**JUZGADO VEINTIUNO ADMINISTRATIVO
DEL CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ
SECCION SEGUNA**

Bogotá, D.C., quince (15) de septiembre de dos mil diecisiete (2017).

PROCESO: 110013331-021-2016-00473-00
DEMANDANTE: LIGIA SUSANA ARDILA
DEMANDADO: CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES y la
señora ELVIRA DURAN

Ingresó al Despacho el MEDIO DE CONTROL DE NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO, presentado por la señora LIGIA SUSANA ARDILA, en contra de la CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES – CREMIL y contra la señora ELVIRA DURAN, sin contestación a la medida cautelar presentada.

**I.- MEDIDA CAUTELAR DE LA SUSPENSION PROVISIONAL DEL
ACTO ADMINISTRATIVO ACUSADO.**

Solicita se ordene a CREMIL a reconocer y pagar la sustitución pensional a la señora LIGIA SUSANA ARDILA, en calidad de CONYUGUE SOBREVIVIENTE con unión conyugal vigente y separación de hecho, en un porcentaje del 50% del valor del sueldo de retiro, en virtud de lo dispuesto en el inciso final del párrafo 11 del Decreto 4433 de 2004, para ello, resalta su condición grave de salud.

II. DEL TRÁMITE DE LA MEDIDA CAUTELAR:

Mediante auto de fecha 31 de marzo de 2017 (fol. 7), se ordenó formar un nuevo cuaderno y, se corrió traslado a la señora ELVIRA DURAN y a la CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES - CREMIL, por el término

58

de cinco (5) días, en aplicación a lo dispuesto en el artículo 233 del C.P.A.C.A., y S.S.

Dentro del término concedido, la CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES – CREMIL, presenta escrito el 15 de mayo de 2017, donde se opone a la medida cautelar solicitada, argumentando que del trámite previo realizado por la entidad se obtiene que la señora LIGIA SUSANA ARDILA, no convivía con el militar mencionado al momento de su fallecimiento -17 de mayo de 2015, toda vez que ella manifiesta que desde el mes de julio de 2014 ya no vivía bajo un mismo techo a causa de una nueva relación sentimental que él estaba iniciando con la señora ELVIRA DURAN.

Frente a la señora ELVIRA DURAN, manifiesta que esta no convivió con el causante, por espacio de 5 años, por lo que no es dable dar aplicación al artículo 11 del Decreto 4433 de 2004.

En estos términos, ni la señora LIGIA SUSANA ARDILA, ni la señora ELVIRA DURAN, cumplen con la condición de haber convivido con el causante durante cinco años anteriores a su fallecimiento.

Corrido el traslado a la señora ELVIRA DURAN: pese a haberse notificado por la parte actora en la forma ordenada en los artículos 291 al 293 del C.G.P., (fls. 50 al 54), no emitió pronunciamiento alguno.

III. PARA RESOLVER SE CONSIDERA:

El artículo 230 del C.P.A.C.A., establece que las medidas cautelares pueden ser preventivas, conservativas, anticipativas o de suspensión y tener relación directa y necesaria con las pretensiones de la demanda.

Dentro de las medidas cautelares que podrán ser adoptadas por el Juez, se encuentra la establecida en el numeral 3 del artículo 230 del C.P.A.C.A, la cual, se refiere a la suspensión provisional de los efectos de un acto administrativo. Sin embargo, para la adopción de dicha medida, se

requiere el cumplimiento de los requisitos establecidos en el artículo 231 de la norma ibídem, el cual a la letra dice:

“Artículo 231. Requisitos para decretar las medidas cautelares. Cuando se pretenda la nulidad de un acto administrativo, la suspensión provisional de sus efectos procederá por violación de las disposiciones invocadas en la demanda o en la solicitud que se realice en escrito separado, cuando tal violación surja del análisis del acto demandado y su confrontación con las normas superiores invocadas como violadas o del estudio de las pruebas allegadas con la solicitud. Cuando adicionalmente se pretenda el restablecimiento del derecho y la indemnización de perjuicios deberá probarse al menos sumariamente la existencia de los mismos. (subrayado fuera de texto)

En los demás casos, las medidas cautelares serán procedentes cuando concurren los siguientes requisitos: (...)

Planteado lo anterior, se tiene, que el C.P.A.C.A. en el numeral 3 del artículo 230 contempló como medida cautelar la suspensión de los actos administrativos, la que se encuentra condicionada a que el acto acusado contraría de manera clara, ostensible, flagrante o manifiesta lo dispuesto en normas superiores; violación que se debe constatar con el simple cotejo de las normas que se confrontan o mediante documentos públicos aducidos en su solicitud, pues al requerirse un estudio de fondo, el juez debe agotar el procedimiento y diferir el pronunciamiento sobre la validez del acto acusado para el momento en que se dicte sentencia.¹

Bajo los presupuestos enunciados con anterioridad, se absolverá la medida cautelar deprecada por la parte actora.

La solicitud presentada tiene como propósito la suspensión de los efectos de la Resolución N° 9548 del 30 de noviembre de 2015, expedida por CREMIL, por medio de la cual se confirma la Resolución N° 8141 del 28 de septiembre de 2015, que negó los derechos de sustitución pensional de la señora LIGIA SUSANA ARDILA, solicitando en esta acción un 50% de dicha prestación.

Es así que de la simple lectura de los textos jurídicos citados como base de la solicitud y el contenido del acto acusado, no se puede

¹ C.E. , Auto 21845 fe.7/2002 M.P. Alíer Eduardo Hernández Enriquez

llegar a concluir que el mismo no se ajusta a la legalidad, pues exige entrar a valorar el material probatorio arrojado al expediente, entre otras cosas, entrar a valorar las declaraciones extrajudiciales y, demás pruebas que permitan concluir la convivencia con el causante de la señora LIGIA SUSANA ARDILA o la convivencia con el causante de la señora ELVIRA DURAN, entre otras cosas porque la CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES – CREMIL, manifiesta en su acto administrativo y, en la contestación emitida que “ni la señora LIGIA SUSANA ARDILA, ni la señora ELVIRA DURAN, cumplen con la condición de haber convivido con el causante durante cinco años anteriores a su fallecimiento”, concluyendo además que la señora LIGIA SUSANA ARDILA, no convivía con el militar mencionado al momento de su fallecimiento -17 de mayo de 2015, toda vez que ella manifiesta que desde el mes de julio de 2014 ya no vivía bajo un mismo techo a causa de una nueva relación sentimental que él estaba iniciando con la señora ELVIRA DURAN.

De esta manera, es indispensable para el Despacho verificar de forma detallada las circunstancias descritas, apreciando las pruebas que se alleguen por las partes, para determinar los verdaderos efectos del acto administrativo, ya que entrar de tajo a suspender los efectos de este, sería dejando de lado el derecho de defensa, el principio de favorabilidad laboral y los derechos adquiridos entre otros, los cuales necesitan ser analizados de forma detallada junto con la valoración de las pruebas que se aporten en el curso del proceso, aspecto que es una actividad propia de la sentencia; además es allí cuando debe definirse, como producto del debate que necesariamente debe surgir entre las partes, la capacidad de los documentos aportados en la demanda para desvirtuar la legalidad del acto administrativo acusado, es decir, como la ilegalidad no surge a simple vista, como es la naturaleza de la medida cautelar, no es dable predicar una violación flagrante, de bulto, o prima facie, razón por la cual, se resolverá en forma adversa la medida cautelar solicitada.

En mérito de lo expuesto, este Despacho

61

RESUELVE:

PRIMERO: NEGAR la medida cautelar de suspensión provisional de los efectos de la Resolución N° 9548 del 30 de noviembre de 2015, expedida por CREMIL, por medio de la cual se confirma la Resolución N° 8141 del 28 de septiembre de 2015, que negó los derechos de sustitución pensional de la señora LIGIA SUSANA ARDILA y de la señora ELVIRA DURAN, conforme a lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: Se reconoce y se tiene al Doctor JAIRO MAURICIO RAMON GOMEZ MONSALVE, identificado con la C.C. 7.303.393 de Chiquinquirá y T.P. 62.930 del C.S.J., como apoderado Judicial de la CAJA DE RETIRO DE LAS FUERZAS MILITARES – CREMIL, en los términos y para los efectos del memorial poder que aparece a folio 13 del cuaderno de medida cautelar.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE


ROSSE MAIRE MESA CEPEDA
JUEZ

Catc

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

EL AUTO ANTERIOR SE NOTIFICA A LAS PARTES
EN ESTADO ELECTRONICO No. 33, A TRAVES DE LA PAGINA
WEB WWW.RAMAJUDICIAL.GOV.CO, HOY 19 DE sept
DE DOS MIL DIECISIETE (2017), A LAS 9:00 A.M.


SECRETARIO