

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

EXPEDIENTE No. 2018-218

22 JUN 2018

Bogotá D. C., _____

Procede el Despacho al estudio de la CONCILIACION EXTRAJUDICIAL celebrada entre la señora **FLOR MARINA ORTIZ ARIAS** y la **SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES** ante la PROCURADURIA 4 JUDICIAL II PARA ASUNTOS ADMINISTRATIVOS, para verificar el cumplimiento de los requisitos y la legalidad de la misma.

ANTECEDENTES

I.SOLICITUD DE CONCILIACIÓN (fls. 1 a 5.)

1. Que se concilie en los efectos contenidos y decididos en el oficio No. 2017-01-594460 del 28 de noviembre de 2017.

A título de restablecimiento de derecho

2. Se cancele a favor de la Sra. María del Pilar Niño Gallo, la suma de (\$ 623.161), por la reliquidación de los conceptos de Prima de Actividad y Bonificación por recreación, incluyendo el porcentaje correspondiente a la reserva especial del ahorro.

La causa fáctica y legal se sintetiza así:

1. La Sra. Flor Marina Ortiz Arias, presta sus servicios a la Superintendencia de Sociedades, ocupando el cargo de auxiliar de servicios generales 4064 - 08, y le es aplicable el acuerdo 040 de 1991.

2. Que para el pago de las prestaciones sociales y económicas, 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 Sociedades, varios funcionarios solicitaron que la prima de 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. El Comité de Conciliación y Defensa Judicial de la Entidad, atendiendo las recomendaciones realizadas por la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado y tomando como referente las distintas decisiones adoptadas por la Corte Suprema de Justicia y el Consejo de Estado sobre ese tema, en cesión que consta en el acta No. 014 del 02 de junio de 2015 optó por realizar actividades encaminadas a normalizar el régimen prestacional de la entidad a través de los

procesos conciliatorios que se han surtido ante la Procuraduría General de la Nación durante los últimos meses.

7. La funcionaria Flor Marina Ortiz Arias, presento derecho de petición el día 15 de noviembre de 2017 con radicado No. 2017-01-579174, a efectos de que se le reconozca y pague la reliquidación de las prestaciones económicas a que tiene derecho incluyéndole el factor de la Reserva Especial del Ahorro.

8. La entidad a través de comunicado del 13 de diciembre de informo a la Sra. Flor Marina Ortiz Arias, indicándole la formula conciliatoria en donde se efectúa la liquidación respectiva y se relaciona la suma que se le reconoce por las prestaciones económica a que tuvo lugar en los últimos tres años contados a partir de la fecha en que interpuso derecho de petición, con la inclusión del factor de la Reserva Especial de ahorro.

9. En el evento en que se concilie, la Superintendencia de Sociedades pagara los factores reconocidos en la audiencia de conciliación dentro de los 70 días siguientes a la reclamación presentada en debida forma y radicada por el convocado ante la entidad. La cual debe ser con fecha posterior a la aprobación del acuerdo conciliatorio por parte de la autoridad competente.

II. LA CONCILIACIÓN (fls. 94 a 95)

*“hoy 24 de mayo de 2018, siendo 09:00 am procede el Despacho de la Procuraduría Cuarta Judicial II para Asuntos Administrativos a celebrar la **AUDIENCIA DE CONCILIACIÓN EXTRAJUDICIAL** de la referencia. **CONCILIACIÓN EXTRAJUDICIAL** de la referencia. Comparece a la diligencia la doctora **DORIS PATRICIA ROMERO LOPEZ**, identificada con cédula de ciudadanía número 52.988.965 y con tarjeta profesional número 254.649 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de apoderada del convocante. Igualmente, comparece la doctora **ELSA MAYERLI QUITIAN MATEUS** identificada con la C.C. número 1.018.403.236 y portadora de la tarjeta profesional número 171.951 del Consejo Superior de la Judicatura, en representación de la entidad convocada **SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES**, de conformidad con el poder otorgado por la doctora **CONSUELO VEGA MERCHAN** en su calidad de Coordinadora del Grupo de Defensa Judicial de la entidad. La Procuradora le reconoce personería a la apoderada de la parte convocada en los términos indicados en el poder que aporta. Acto seguido la Procuradora con fundamento en lo establecido en el artículo 23 de la Ley 640 de 2001 en concordancia con lo*

105

señalado en el numeral 4 del artículo 44 del Decreto 262 de 2000, declara abierta la audiencia e instruye a las partes sobre los objetivos, alcance y límites de la conciliación extrajudicial en materia contenciosa administrativa como mecanismo alternativo para la solución de conflictos. En este estado de la diligencia se concede el uso de la palabra a las partes para que expongan sucintamente sus posiciones, en virtud de lo cual la parte convocante manifiesta que las pretensiones que formula son: **"PRIMERA.** Se concilie en los efectos contenidos y decididos en el Oficio con radicado No. 2017-01-594460, acto administrativo de fecha del 28/11/2017, por medio del cual la Superintendencia de Sociedades reconoce que debe una suma de dinero. **SEGUNDO.** Que como consecuencia y a título de restablecimiento del derecho se cancele a favor de la señora FLOR MARINA ORTÍZ ARIAS la suma de SEISCIENTOS VEINTITRES MIL CIENTO SESENTA Y UN PESOS (\$623.161) MONEDA LEGAL, por la re liquidación de los conceptos de Prima de Actividad, Bonificación por Recreación, Horas Extras y Viáticos, incluido el porcentaje correspondiente a la **Reserva Especial del Ahorro**, por el periodo de tiempo señalado en la liquidación que se adjunta a la presente solicitud". A continuación, el apoderado de la parte convocante dio cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 2.2.4.3.1.1.6. del Decreto 1069 de 2015, y manifestó bajo la gravedad del juramento que la parte que representa no ha presentado demandas ni solicitudes de conciliación sobre los mismos aspectos materia de controversia dentro de éste trámite extrajudicial y ratifica que el medio de control que ejercerá en el contencioso administrativo es **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**. Seguidamente, se le concede el uso de la palabra al (la) apoderado (a) de la parte convocada **SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES**; con el fin de que se sirva indicar la decisión tomada por el comité de conciliación de la entidad en relación con la solicitud incoada: El Comité de Conciliación y Defensa Judicial de la Superintendencia de Sociedades, en reunión celebrada el día 11 de abril de 2018 (acta No. 13-2018) estudió el caso de la señora FLOR MARINA ORTIZ ARIAS (CC 35.313.641) y decidió de manera **UNÁNIME CONCILIAR** las pretensiones del convocante (Reserva Especial del Ahorro), por valor de **\$623.161**, en los siguientes términos: "1. Valor: Reconocer la suma de \$ 623.161 reclamados, para el período comprendido entre el 1 "octubre 2015 al 15-noviembre, 2017, incluyendo allí el factor denominado reserva especial del ahorro, conforme a la liquidación efectuada por la entidad y aceptada por la convocante. 2. No se reconocerán intereses ni indexación, o cualquier otro gasto que se pretenda por la convocante, es decir, sólo se reconoce el capital conforme a la liquidación realizada por la entidad. Se debe tener en cuenta la prescripción trienal de las sumas indicadas, por el periodo comprendido entre el octubre 2015 al 15-noviembre 2017. 3. Pago: Los valores antes señalados serán" cancelados dentro de los 60 días siguientes a aquél en el que la Jurisdicción Contenciosa, Administrativa apruebe la conciliación, no generando intereses tampoco en este lapso. 4. El pago se realizará, mediante consignación en la cuenta que el funcionario tenga reportada en la entidad para el pago de nómina, salvo indicación en contrario del solicitantes comunicada a la entidad al momento de elevar la petición de pago, o en todo caso, antes de efectuarse el pago respectivo. 5. Así mismo, el convocante acepta que no iniciará acciones contra la Superintendencia de Sociedades que tengan que ver con el reconocimiento de las sumas relativas a los factores Re liquidados, a que se refiere esta conciliación". Allego constancia del Comité en (01) un folio suscrita por el Secretario del Comité de Conciliación el 12 de abril de 2018, de la cual se da traslado. Finalmente, se: le otorga el uso de la palabra al apoderado de la parte **CONVOCANTE** para que manifieste su

posición frente a lo expuesto por la parte convocada: Se acepta la fórmula conciliatoria, presentada por la parte convocada”

“

(...)

“hoy 31 de mayo de 2018, siendo 08:30 am procede el Despacho de la Procuraduría Cuarta Judicial II para Asuntos Administrativos a celebrar la **AUDIENCIA DE CONCILIACIÓN EXTRAJUDICIAL** de la referencia. Comparece a la diligencia la doctora **DORIS PATRICIA ROMERO LOPEZ**, identificada con cédula de ciudadanía número 52.988.965 y con tarjeta profesional número 254.649 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de apoderada del convocante. Igualmente, comparece el doctor **ANDRES JOSE MUÑOZ CADAVID** identificado con la C.C. número 4.613.213 y portador de la tarjeta profesional número 148.007 del Consejo Superior de la Judicatura, en representación de la entidad convocada **SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES**, de conformidad con el poder otorgado por la doctora **CONSUELO VEGA MERCHAN** en su calidad de Coordinadora del Grupo de Defensa Judicial de la entidad. La Procuradora le reconoce personería al apoderado de la parte convocada en los términos indicados en el poder que aporta. En este estado de la diligencia y como quiera en la pasada audiencia se propuso fórmula conciliatoria por parte de la apoderada de la convocada, la cual fue aceptada por la apoderada de la convocante, se da continuidad a la presente diligencia y se le concede el uso de la palabra a la apoderada de la convocante: Acepto la fórmula conciliatoria presentada por la parte convocada toda vez que se ajusta a la pretensión invocada por el convocante y allego certificación en copia simple, la cual en el momento procesal correspondiente en el Juzgado allegaré en original, para los fines legales pertinentes. Se adjunta certificación de fecha 13 de abril de 2018, expedida por la Superintendencia de Sociedades en la que se especifica que no se ha realizado el pago de la suma reclamada a la convocante”

(...)

CONSIDERACIONES

Para decidir acerca de la aprobación o improbación de la Conciliación Prejudicial contenida Acta REG-IN-CE-002 con radicación No. 2018-075 (9154-2018), celebrada el Veinticuatro (24) de mayo de 2018 (fls. 71 a 71Vto) y el treinta y uno (31) de mayo de 2018 (fls. 94 a 95), el Despacho seguirá las orientaciones dadas en materia de conciliación por el Decreto 1818 de 1998¹ en concordancia

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

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.

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 señora **FLOR MARINA ORTIZ ARIAS** como convocante y la **SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES** como entidad convocada, quienes solucionaron las diferencias sobre el reconocimiento de la inclusión de la reserva especial del ahorro para liquidar la prima de actividad, bonificación por recreación, horas extras y viáticos.

1.1. El agotamiento de la actuación administrativa. la señora FLOR MARINA ORTIZ ARIAS, elevó derecho de petición ante la SUPERINTENDENCIA DE SOCIEDADES, con Radicado No. 2017-01-579174 del 15 de noviembre de 2017 visible a folio 8., 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, la Bonificación por recreación, Viáticos y en general todas aquellas prestaciones a cargo de la superintendencia; a lo cual,

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.

la entidad convocada mediante oficio No. 2017-01-634520 del 13 de diciembre de 2017, propone fórmula conciliatoria (fl. 9 a 9 Vto)

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 señora Flor Marina Ortiz Arias, actuando en nombre propio convocando a la Superintendencia de Sociedades, ante la Procuraduría General de la Nación. (fol. 1 a 5).

- Petición con número de radicado No. 2017-01-579174 del 15 de noviembre de 2017, por medio de la cual la parte convocante, solicita a la Superintendencia de Sociedades, el reconocimiento de las diferencias generadas al omitir la Reserva Especial del Ahorro en la liquidación de la Prima de actividad, la bonificación por recreación, Horas Extras y viáticos. (fl. 8)

- Oficio No. 2017-01-634520 del 13 de diciembre de 2017, expedido por la Secretaria General de la Superintendencia de Sociedades en el cual se pone en consideración fórmula conciliatoria al convocado (fl. 9 a 9 Vto).

- Certificado expedido por la Coordinadora del Grupo de Administración de Personal de la Superintendencia de Sociedades, en el cual consta cargo, tipo de vinculación, así como, factores devengados por concepto de Asignación Básica, Reserva, Prima por Dependiente y Prima de alimentación, por la Sra. María del Pilar Niño Gallo (fol. 8 a 8 Vto; 61 a 62)

- Auto No.130 del 27 de abril de 2018, mediante el cual se admite la solicitud de conciliación extrajudicial presentada por la señora Flor Marina Ortiz Arias (fol. 65).

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

- Certificación suscrita por el Secretario del Comité de Conciliación y Defensa Judicial de la Superintendencia de Sociedades, en la cual se indica que se decidió de manera unánime conciliar las prestaciones de la Flor Marina Ortiz Arias en la cuantía de \$623.161 pesos M/cte (fl. 93 93 Vto)

II. LEGALIDAD.

Con el fin de determinar si es conforme a la Constitución y la ley, la CONCILIACIÓN PREJUDICIAL celebrada ante la Procuraduría 135 Judicial II para Asuntos Administrativos, registrada en el REG-IN-CE-002 Radicado No. 2018-075 (9154-2018) del 2 de abril de 2018, celebrada el Veinticuatro (24) de mayo de 2018 (fls. 71 a 71Vto) y el treinta y uno (31) de mayo de 2018 (fls. 94 a 95), 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.

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

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 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

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"

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

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

11

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 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 revalúa 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

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.

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.

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.

EL CASO CONCRETO

La señora Flor Marina Ortiz Arias, solicitó a la Superintendencia de Sociedades el reconocimiento y pago de las diferencias generadas al omitir la reserva especial de ahorro en la liquidación correspondiente de la Prima de actividad, Bonificación por Recreación, viáticos, entre otros, la petición se radicó ante la Superintendencia de Sociedades, bajo el radicado No. 2017-01-579174 del 15 de noviembre de 2017 (fl. 8). Al siguiente 13 de diciembre de 2017, la entidad propuso conciliar por concepto Prima de Actividad, Bonificación por Recreación, horas extras y viáticos (fol. 9 a 9 Vto).

El Comité de Conciliación de la Superintendencia de Sociedades decidió conciliar en reunión celebrada el 11 de abril de 2018, por la suma de \$ 623.161 pesos M/cte., como valor resultante de la reliquidación de la prima de actividad, bonificación por recreación, horas extras y viáticos (fls. 93 a 93 Vto); Ahora bien en lo que respecta a la reliquidación de las horas extras, y viáticos el despacho encuentra que las mismas no fueron liquidadas según consta en la liquidación obrante a folio 62, expedida por la Superintendencia de Sociedades, por lo que no serán objeto de pronunciamiento estos conceptos.

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

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 Sociedades 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 3^{17o} 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. 2018-075 (9154-2018) del Dos de abril de Dos Mil Dieciocho (2018), celebrada el Veinticuatro (24) de mayo de 2018 (fls. 71 a 71Vto) y el treinta y uno (31) de mayo de 2018 (fls. 94 a 95), expedida por la procuraduría 4 judicial II para asuntos administrativos, conforme a lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

¹⁶ "ARTICULO 44 – PRIMA DE ACTIVIDAD. Los afiliados forzosos que hayan laborado durante un año continuo en la Superintendencia de Sociedad o en Corporánominas, 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 ARTÍCULO 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.

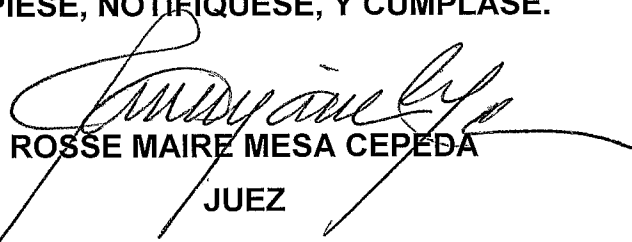
¹⁸ "Por el cual se dictan unas disposiciones en materia salarial para el personal que presta servicios en los Ministerios, Departamentos, Administrativos, Superintendencias, Establecimientos Públicos y Unidades Administrativas del orden nacional".

SEGUNDA: Envíese copia de esta decisión a la Procuraduría 4 Judicial II para Asuntos Administrativos.

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

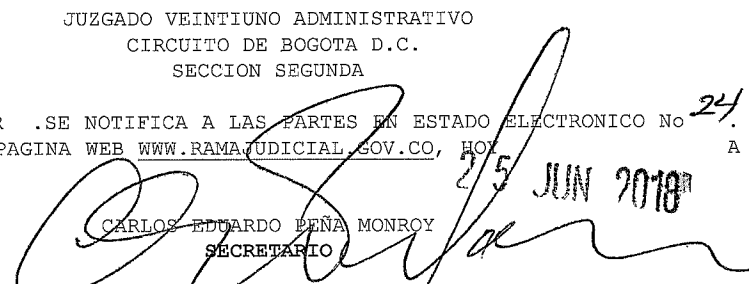
CÓPIESE, NOTIFÍQUESE, Y CÚMPLASE.

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 24.
A TRAVES DE LA PAGINA WEB WWW.RAMAJUDICIAL.GOV.CO, HOY A
LAS 8:00 A.M.


CARLOS EDUARDO PEÑA MONROY
SECRETARIO

25 JUN 2018