

93

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

EXPEDIENTE 11001 33 35 021 2018 00547 00

Bogotá D.C.,

15 FEB. 2019

Ingresó el presente **medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho** en la modalidad de **LESIVIDAD**, instaurado por la **Universidad Distrital Francisco José de Caldas** contra la señora **Edith Johanna Vargas Peña**, para el siguiente

ASUNTO

Decidir la solicitud de medida cautelar prevista en los artículos 229 A 233 del CPACA, y desarrollada dentro de un acápite de la demanda de nulidad y restablecimiento del derecho.

ANTECEDENTES

1. De la medida cautelar.

La Universidad Distrital Francisco José de Caldas solicita la suspensión provisional de los actos demandados, a saber: (i) la Resolución 198 de 2007 "Por la cual se ordena el reconocimiento de PUNTOS SALARIALES a algunos docentes de Planta de la Universidad Distrital, adscritos al Decreto 1279/02"; y (ii) el Acta 7 de 2007 "Correspondiente a la Sesión Ordinaria de los Comités Conjunto de Asignación y Reconocimiento de Puntaje y de Personal Docente de la Universidad Distrital Francisco José de Caldas, celebrada el día 6 de junio de 2007".

La anterior solicitud de medida cautelar se sustenta en que a la señora Edith Johanna Vargas Peña se reconocieron los puntos salariales sin cumplir los topes establecidos en la ley, situación, que a criterio del acusador, provoca un perjuicio económico y financiero, y por otra parte, infringe de forma directa los artículos 55 y 150 (Num. 19, Lit e) de la Constitución Política, 7º del Decreto 1279 de 2002.

2. Del trámite.

En atención a lo dispuesto en el artículo 233 (Inciso 2º) del CPACA, mediante auto de 18 de enero de 2019 se dispuso correr traslado a la parte afectada, para

que ejerciera el derecho de defensa frente a solicitud de medida cautelar, como lo hizo, a través del escrito allegado a folios 40 a 42 del expediente.

3. De la contestación de la medida cautelar.

La defensa se opuso a la aludida solicitud por las razones que se exponen a continuación:

La accionada señala que en el acápite “hechos” del escrito de defensa que los puntos salariales los ha reclamado por los logros académicos alcanzados en su condición de docente en la Universidad Distrital Francisco José de Caldas.

En el acápite de pretensiones, expresa que la administración le ha negado de forma sospechosa los puntos salariales por otras condiciones académicas dentro de la Universidad Distrital Francisco José de Caldas, por lo cual considera que no procede la medida solicitada.

Al desarrollar los “fundamentos de derecho” de la oposición, manifiesta que el Decreto 1279 de 2002 contiene todas las condiciones que se requieren para obtener los puntos salariales, con lo cual quiso decir que el reconocimiento de dichos puntos está previsto en ley, y por otra parte, manifiesta que la interesada en la medida cautelar oculta las pruebas que sustentan el acceso a los aludidos puntos, y por ende, no es posible verificar la ilegalidad de los demandados.

En este punto, agregó que en caso declararse la suspensión se afectaría el derecho de la demandante a obtener el incremento salarial por puntos legalmente concedidos, pues ella siempre ha actuado de buena fe, y por ende, afectaría lo dispuesto en los artículos 13, 15, 29 y 93 de la Constitución Política.

Para resolver se

CONSIDERA

Por disposición del artículo 230 del CPACA, las medidas cautelares pueden ser preventivas, conservativas, anticipativas o de suspensión, y deben tener relación directa y necesaria con las pretensiones de la demanda. En su numeral 3º, la precitada norma señala que la medida de suspensión provisional de los efectos de un acto administrativo, tendrá que ajustarse a los requisitos establecidos en el artículo 231 *ejusdem*, que se transcribe a continuación:

94

ARTÍCULO 231. REQUISITOS PARA DECRESTAR 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.

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

1. Que la demanda esté razonablemente fundada en derecho.
2. Que el demandante haya demostrado, así fuere sumariamente, la titularidad del derecho o de los derechos invocados.
3. Que el demandante haya presentado los documentos, informaciones, argumentos y justificaciones que permitan concluir, mediante un juicio de ponderación de intereses, que resultaría más gravoso para el interés público negar la medida cautelar que concederla.
4. Que, adicionalmente, se cumpla una de las siguientes condiciones:
 - a) Que al no otorgarse la medida se cause un perjuicio irremediable, o
 - b) Que existan serios motivos para considerar que de no otorgarse la medida los efectos de la sentencia serían nugatorios.

De acuerdo a la norma trascrita, la medida cautelar la suspensión de los actos administrativos encuentra condicionada a que el acto acusado contraría de manera clara, ostensible, flagrante o manifiesta lo dispuesto en normas superiores. Ello implica realizar cotejo simple de las normas con apoyo en pruebas pertinentes, pues en caso de 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

En este caso, el Despacho observa que a la señora Edith Johanna Vargas Peña se le concedieron los puntos salariales con base en una norma vigente en el ordenamiento jurídico, esta es, el Decreto 1279 de 2002 “por el cual se establece el régimen salarial y prestacional de los docentes de las Universidades Estatales” la cual prevé en su artículo 6° los “Factores para la asignación de puntos salariales de la remuneración inicial”. Siendo así, la medida cautelar tendría vocación de prosperidad si la interesada hubiese demostrado que los puntos concedidos no tienen soporte probatorio.

Este criterio es igualmente válido para determinar si los puntos salariales afecta los topes previstos en el artículo 7° del Decreto ibídem, pues la precitada norma permite otorgar puntos por varios aspectos, y la defensa señala que ella ha obtenido los aludidos puntos por factores distintos, mientras que la Universidad demandante no presenta las pruebas para determinar si no se presentó la

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

acumulación de puntos.

Por ello, determinar si son ilegales los puntos salariales reconocidos a la docente a través de los actos demandados, requiere un análisis de los documentos que se aporten con el curso del proceso, lo cual, 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 de los actos acusados, 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.

Por lo anterior, se

RESUELVE

Se niega la medida cautelar de suspensión provisional de los efectos de la la Resolución 198 de 2007 y el Acta 7 de 2007 de la Universidad Distrital Francisco José de Caldas, por las razones aquí expuestas.

Notifíquese y cúmplase


ROSSE MAIRE MESA CEPEDA
JUEZ

gpg

