

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, veintinueve (29) de octubre de dos mil veinte (2020).

Auto Interlocutorio Nro. _____

MAGISTRADO PONENTE: FERNANDO AUGUSTO GARCÍA MUÑOZ

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO – LABORAL
EXPEDIENTE	76001-23-33-000- 2019-01156-00
DEMANDANTE	JAIME HUMBERTO PAVA GIRALDO
DEMANDADO	EMCALI EICE ESP
ASUNTO:	ADMITE DEMANDA

ANTECEDENTES

El señor Humberto Pava Giraldo a través de apoderado judicial, mediante el ejercicio del medio de control Nulidad y Restablecimiento del Derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, pretende¹ la nulidad del acto administrativo contenido en el oficio consecutivo nro. 8310291342019 de fecha 22 de abril de 2019², que negó el pago de la diferencia salarial y demás prestaciones sociales existentes entre los cargos de Profesional II y Profesional I, así como la diferencia salarial correspondiente al cargo de Jefe de Departamento.

A título de restablecimiento del derecho solicitó que se ordene a la entidad demandada a efectuar la nivelación del cargo de profesional II que ostenta actualmente al cargo de profesional I por ser el cargo más próximo al de Jefe de Departamento en lo que tiene que ver con la asignación salarial. De igual forma, solicito que se ordene a la entidad demandada a efectuar el reconocimiento y pago de la diferencia de salario básico mensual entre el cargo de profesional I y profesional II, durante el lapso del 10 de septiembre de 1998 a la actualidad; y el cargo de Jefe de Departamento ejercido desde el 8 de agosto de 1997 hasta el 10 de septiembre de 1998.

CONSIDERACIONES

Corresponde al Despacho pronunciarse sobre el medio de control Nulidad y Restablecimiento del Derecho, a fin de verificar si la misma cumple los requisitos legales, para ser admitida.

1. DE LA JURISDICCIÓN

Conforme al artículo 104 del CPACA la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo está instituida para conocer además de lo dispuesto en la Constitución Política y en las leyes especiales, de las controversias y litigios originados en actos, contratos, hechos, omisiones y operaciones, sujetos al derecho administrativo, en los que estén involucradas las entidades públicas, o los particulares cuando ejerzan función administrativa.

¹ Ver folios 4 y 5
² Ver 123 y 124

2. DE LA COMPETENCIA

2.1 . Factor funcional

En cuanto a la competencia funcional de conformidad con lo dispuesto en el artículo 152 del CPACA³, esta Corporación es competente para conocer del presente asunto, como quiera que se discute un derecho de carácter laboral que no proviene de un contrato de trabajo.

En el asunto concreto, se pretende la nulidad del acto administrativo contenido en el oficio 8310291342019 de fecha 22 de abril de 2019, para que le sea reconocida y pagada la nivelación o compensación salarial.

2.2. Factor territorial

En cuanto a la competencia territorial⁴ en el presente asunto, se observa que el señor Jaime Humberto Pava Giraldo, labora como Profesional II en EMCALI EICE de esta ciudad, y como quiera que el Tribunal Administrativo del Valle tiene competencia para conocer de todos los asuntos en el Valle del Cauca, se encuentra debidamente configurada la competencia por el factor territorial en el presente asunto.

2.3 Factor cuantía

Respecto a este aspecto tenemos que de conformidad con lo consagrado en el artículo 157 del CPACA⁵, el valor de la cuantía señalado en el libelo introductorio por valor de \$51.689.600 resulta superior a los 50 salarios mínimos legales mensuales vigentes⁶, en consecuencia, esta Corporación es competente para conocer del presente asunto.

3. REQUISITO DE CONCILIACIÓN PREJUDICIAL

El Despacho advierte que antes de incoar las acciones contencioso administrativas se debe hacer la conciliación prejudicial como lo consagra el artículo 161 del CPACA⁷.

³ "ARTICULO 152. COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES ADMINISTRATIVOS EN PRIMERA INSTANCIA. Los Tribunales Administrativos conocerán en primera instancia de los siguientes asuntos:

(...)

2. De los de nulidad y restablecimiento del derecho de carácter laboral que no provengan de un contrato de trabajo, en los cuales se controviertan actos administrativos de cualquier autoridad, cuando la cuantía exceda de cincuenta (50) salarios mínimos legales mensuales vigentes."

⁴ "ARTÍCULO 156. COMPETENCIA POR RAZÓN DEL TERRITORIO. Para la determinación de la competencia por razón del territorio se observarán las siguientes reglas:

(...)

3. En los asuntos de nulidad y restablecimiento del derecho de carácter laboral se determinará por el último lugar donde se prestaron o debieron prestarse los servicios."

⁵ "ARTÍCULO 157. COMPETENCIA POR RAZÓN DE LA CUANTÍA. Para efectos de competencia, cuando sea del caso, la cuantía se determinará por el valor de la multa impuesta o de los perjuicios causados, según la estimación razonada hecha por el actor en la demanda, sin que en ello pueda considerarse la estimación de los perjuicios morales, salvo que estos últimos sean los únicos que se reclamen.

En asuntos de carácter tributario, la cuantía se establecerá por el valor de la suma discutida por concepto de impuestos, tasas, contribuciones y sanciones.

Para los efectos aquí contemplados, cuando en la demanda se acumulen varias pretensiones, la cuantía se determinará por el valor de la pretensión mayor.

En las acciones de nulidad y restablecimiento del derecho no podrá prescindirse de la estimación razonada de la cuantía, so pretexto de renunciar al restablecimiento.

La cuantía se determinará por el valor de las pretensiones al tiempo de la demanda, sin tomar en cuenta los frutos, intereses, multas o perjuicios reclamados como accesorios, que se causen con posterioridad a la presentación de aquella.

(...)"

⁶ Smimv 2019 (\$ 828.116 * 50= \$41.405.800)

⁷ "ARTÍCULO 161. REQUISITOS PREVIOS PARA DEMANDAR. La presentación de la demanda se someterá al cumplimiento de requisitos previos en los siguientes casos:

1. Cuando los asuntos sean conciliables, el trámite de la conciliación extrajudicial constituirá requisito de procedibilidad de toda demanda en que se formulen pretensiones relativas a nulidad con restablecimiento del derecho, reparación directa y controversias contractuales."

Así pues, la conciliación prejudicial es requisito respecto de derechos inciertos y discutibles, motivo por el cual tal requisito fue agotado según constancia visible a folios 125 a 127.

4. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DEL MEDIO DE CONTROL

Respecto de la caducidad de los medios de control, concretamente el de nulidad y restablecimiento del derecho, el CPACA dispone sobre prestaciones periódicas:

“ARTÍCULO 164. OPORTUNIDAD PARA PRESENTAR LA DEMANDA. La demanda deberá ser presentada:

1. En cualquier tiempo, cuando:

(...)

c) Se dirija contra actos que reconozcan o nieguen totalmente o parcialmente prestaciones periódicas. Sin embargo, no habrá lugar a recuperar las prestaciones pagadas a particulares de buena Fe; (...).”

En consecuencia, al ser el caso un asunto que se discuten salarios y otras prestaciones cuya naturaleza es indiscutiblemente periódica⁸, el medio de control se puede instaurar en cualquier tiempo.

5. DEL PODER Y LA LEGITIMACIÓN EN ACTIVA Y PASIVA.

Con relación a la legitimación por activa, se tiene a esta como la posibilidad que tiene aquella persona que ha sufrido un daño para obtener el resarcimiento mismo por medio de la jurisdicción contenciosa administrativa.

El artículo 160 del CPACA, respecto al derecho de postulación versa:

“Quienes comparezcan al proceso deberán hacerlo por conducto de abogado inscrito, excepto en los casos en que la ley permita su intervención directa.”

En el presente asunto, a folio 35 del cuaderno 1 obra poder otorgado por la parte demandante, razón por la cual se encuentra debidamente configurado el derecho de postulación.

Frente a la legitimación y la representación de las Entidades⁹, el apoderado de la parte demandante dentro de la descripción fáctica realizada en el escrito de la demanda hace imputaciones contra EMCALI EICE ESP. En ese orden de ideas, la parte demandante y la

⁸ Consejo de Estado, Sección Segunda – Subsección A CP RAFAEL FRANCISCO SUÁREZ VARGAS, providencia del 21 de febrero de 2019. Radicación numero: 25000-23-42-000-2017-04474-01(0180-18).estableció: **“Naturaleza de la prestación de la cual se deriva la pretensión**

”2.3. Del conteo de la caducidad cuando se demandan actos administrativos que niegan prestaciones sociales
Es necesario indicar que cuando se pretenda el reconocimiento y pago de prestaciones sociales, no es procedente la aplicación de la regla de caducidad de los 4 meses, para las demandas de nulidad y restablecimiento del derecho, mientras exista el vínculo laboral, pero una vez finalizada esta relación, no aplica el criterio de «periodicidad», por lo que se someterá a los términos de caducidad establecidos por los medios de control”

⁹ El artículo 159 del CPACA, dispone: *“Las entidades públicas, los particulares que cumplen funciones públicas y los demás sujetos de derecho que de acuerdo con la ley tengan capacidad para comparecer al proceso, podrán obrar como demandantes, demandados o intervinientes en los procesos contencioso administrativos, por medio de sus representantes, debidamente acreditados. La entidad, órgano u organismo estatal estará representada, para efectos judiciales, por el Ministro, Director de Departamento Administrativo, Superintendente, Registrador Nacional del Estado Civil, Procurador General de la Nación, Contralor General de la República o Fiscal General de la Nación o por la persona de mayor jerarquía en la entidad que expidió el acto o produjo el hecho.”.*

entidad demandada están legitimadas materialmente, por activa y por pasiva respectivamente, para actuar en las presentes actuaciones.

6. DE LOS REQUISITO FORMALES.

De igual forma se cumple con la totalidad de los requisitos establecidos en los artículos 162 (requisitos de la demanda) 163 (individualización de pretensiones) y 164 (oportunidad de la demanda) de la Ley 1437 de 2011.

Aunado a lo anterior, se allegaron los anexos¹⁰ pertinentes que exige el art. 166, incluyendo copia de la demanda en mensaje de datos para los efectos del inciso 3 del art. 199, modificado por el art. 612 de la Ley 1564 de 2012.

En aplicación de lo dispuesto en el artículo 6 del Decreto 806 de 2020, se requerirá a la parte demandante para que aporte la información y documentación señalados en la referida norma¹¹.

Por reunir los requisitos legales el Despacho,

R E S U E L V E:

PRIMERO: ADMITIR la demanda del medio de control **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**, instaurada por el señor **JAIME HUMBERTO PAVA GIRALDO** contra la **EMPRESAS MUNICIPALES DE CALI – EMCALI EICE ESP** y en consecuencia dispone:

SEGUNDO: NOTIFICAR este auto a la demandante en la forma prevista en el artículo 9 del Decreto 806 de 2020, quien podrá consultarlo en la página web: www.ramajudicial.gov.co.

TERCERO: No hay lugar a fijar gastos ordinarios del proceso, pues la notificación personal corresponde a la parte actora; no obstante, de requerirse expensas, éstas se fijarán en su oportunidad.

CUARTO: NOTIFICAR personalmente la presente providencia a la parte demandada **EMCALI EICE ESP**, y al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** a los buzones de correos electrónicos creados por dichas entidades para efecto de recibir notificaciones judiciales de conformidad con lo establecido en los artículos 197, 198 y 199 del CPACA. En concordancia con lo dispuesto en el artículo 8 del Decreto 806 de 2020. La notificación se entenderá realizada una vez transcurridos dos (2) días hábiles siguientes al envío del mensaje.

La parte demandante deberá remitir al correo electrónico rpmemorialestadmvcuca@cen DOJ.ramajudicial.gov.co, dentro de los CINCO (05) DÍAS HÁBILES siguientes a la notificación por estado de la presente providencia, la

¹⁰ Se allegaron 1 copia de la demanda para el traslado.

¹¹ - Canal digital donde deben ser notificadas las partes, sus representantes y apoderados, los testigos, peritos y cualquier tercero que deba ser citado al proceso.

- Anexos en medio electrónico, los cuales corresponderán a los enunciados y enumerados en la demanda.

constancia de remisión efectiva de la copia de la demanda, sus anexos y del auto admisorio.

Hasta tanto no se alleguen las constancias anteriormente referidas, no se procederá por la Secretaría de esta Corporación a realizar la notificación personal a los demandados. El incumplimiento de esta carga procesal dará lugar a la aplicación del artículo 178 del CPACA.

QUINTO: A la entidad demandada **EMCALI - EICE ESP**, y al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** se les correrá traslado de esta demanda por el término de treinta (30) días para contestarla, proponer excepciones, pedir pruebas, llamar en garantía y en su caso, proponer demanda de reconvención, acorde con el artículo 172 del CPACA.

SEXTO: ADVERTIR a la entidad demandada que, durante el tiempo para dar respuesta a la demanda, deberá allegar con la contestación, **el expediente administrativo que contenga los antecedentes de la actuación que se demanda** y se encuentre en su poder. La inobservancia de este deber constituye falta disciplinaria gravísima del funcionario encargado del asunto (artículo 175, parágrafo 1º del CPACA).

SÉPTIMO: RECONOCER PERSONERÍA para actuar como apoderados de la parte demandante, a la abogada LINA MARCELA SOLANO ADRADA identificada con cédula de ciudadanía No. 1.107.072.715 de Cali y con tarjeta profesional No. 299.791, en los términos y para los efectos a que alude el memorial poder presentado¹².

NOTIFÍQUESE Y CUMPLASE

FERNANDO AUGUSTO GARCÍA MUÑOZ
Magistrado

¹² Ver folio 35 cuaderno 1