

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, tres (03) de octubre de dos mil veintidós (2022).

Auto Interlocutorio No. 153

MAGISTRADO PONENTE: GUILLERMO POVEDA PERDOMO

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
EXPEDIENTE	76001233300020210063900
DEMANDANTE	MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO Apoderado LOLA LLINAS MERCADO crhconsultor@gmail.com lollylinasm09@gmail.com
DEMANDADO	NACIÓN – INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR (ICBF) notificaciones.judiciales@icbf.gov.co
ASUNTO:	AUTO ADMITE DEMANDA

ADVERTENCIA SOBRE PUBLICIDAD DEL EXPEDIENTE Y MEMORIALES.

En aras del cumplimiento del artículo 46 de la Ley 2080 de 2021 que modifica el artículo 186 de la Ley 1437 de 2011, las partes cuentan con los documentos necesarios para todas las actuaciones.

La **Ley 2080 del 2021**, vigente en materia procesal a partir del 26 de enero del mismo año, reformó el CPACA, por lo cual se hacen las siguientes precisiones:

El **expediente digital** está en la sede electrónica **SAMAI**, donde podrá consultar las actuaciones en el botón **“CONSULTA DE PROCESOS”** en el siguiente link <https://samairj.consejodeestado.gov.co/Vistas/Casos/procesos.aspx>.

En SAMAI también encontrará la VENTANILLA VIRTUAL, link <https://relatoria.consejodeestado.gov.co:8087/> donde los sujetos procesales podrán solicitar ACCESO A LOS EXPEDIENTES para consultar documentos protegidos, pedir CITA VIRTUAL y además deberán **RADICAR MEMORIALES Y ESCRITOS los cuales se gestionarán directamente al proceso, lo que garantiza celeridad, economía, eficiencia, transparencia y publicidad, por tanto, es el canal oficial para recibir memoriales** a partir del **16 de mayo de 2022**.

Para el ACCESO A LOS EXPEDIENTES debe ingresar a la VENTANILLA VIRTUAL, dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Acceso a expedientes” aceptar términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo, anexando copia del documento de identidad que acredite su calidad dentro del proceso.

Para radicar memoriales debe ingresar a la VENTANILLA VIRTUAL, dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Memoriales y/o Escritos”, aceptar términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo anexando copia del

RADICACIÓN :760012333000-202100639-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO
Demandado : INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR COLOMBIANO



documento de identidad que acredite su calidad dentro del proceso **y cargar los archivos con destino al proceso** en los formatos permitidos pdf,.docx,.doc,.xlsx. Tamaño máximo por cada archivo: 20 MB.

En el siguiente link podrá consultar un video tutorial que lo guiará en SAMAI [VENTANILLA VIRTUAL](#)

Solo de manera subsidiaria continuarán recibándose escritos y memoriales en el correo electrónico: rpmemorialestadmvcauca@cendoj.ramajudicial.gov.co identificando la radicación completa del expediente, el magistrado ponente, el medio de control, las partes y el asunto so pena de no gestionar el memorial. Las partes darán cumplimiento al artículo 78.14 del CPG.

I. ANTECEDENTES

La señora **MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO** a través de apoderado judicial, mediante el ejercicio del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho, consagrado en el artículo 138 del CPACA, en contra del **NACIÓN – INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR (ICBF)**, pretende:

<< La declaratoria de NULIDAD del Acto Administrativo expreso contenido en el oficio S-2019007028-0101 del 9 de enero de 2019, proferido por el INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR – ICBF.>>

A título **de RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO** solicita;

- Se condene al Demandado ICBF, a reconocer y pagar a los y las Demandantes las sumas causadas por concepto de la prima técnica por evaluación del desempeño equivalente al 50% del salario mensual conforme a los acuerdos 004 de 1993, 003 de 1994 y 001 de 2017, a partir de la causación del derecho y/o a partir de la solicitud en adelante, mientras no se den las causales para su pérdida, y de aquellas causadas dentro de los tres años anteriores a dicha solicitud.
- Se ordene que la condena al pago de la cantidad líquida de dinero se ajuste tomando como base el Índice de Precios al Consumidor, y/o intereses comerciales y moratorios.
- Se ordene la reparación del daño, correspondiente al valor de los honorarios profesionales del suscrito, gastos y emolumentos propios del presente proceso.
- Se ordene el cumplimiento de la sentencia dentro del término establecido en el artículo 192 del C.P.A.C.A.

-

RADICACIÓN
Medio de control
Demandante
Demandado

:760012333000-202100639-00
: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
: MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO
: INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR COLOMBIANO



II. CONSIDERACIONES

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

1. DE LA JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA

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.

1.1. Factor funcional

En cuanto a la competencia funcional el CPACA indica:

<< ARTÍCULO 152. 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. >>

En el *sub lite* se pretende la nulidad del acto administrativo a través del cual el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar- ICBF niega el pago de la prima técnica por evaluación de desempeño, lo que es de carácter laboral y no proviene de un contrato de trabajo, siendo competencia de este Tribunal.

1.2. Factor territorial

En cuanto a la competencia territorial el CPACA señala:

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

(...)

2. En los de nulidad y restablecimiento se determinará por el lugar donde se expidió el acto, o por el del domicilio del demandante, siempre y cuando la entidad demandada tenga sede en dicho lugar.>>

RADICACIÓN :760012333000-202100639-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO
Demandado : INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR COLOMBIANO



En el presente asunto, se observa que se encuentra vinculada al Instituto Colombiano de Bienestar Familiar - ICBF, regional Valle del Cauca y, en tal sentido la competencia por el factor territorial es de este Tribunal.

1.3. Factor Cuantía

El artículo 157 del CPACA señala:

<<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. (...)

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. Cuando se reclame el pago de prestaciones periódicas de término indefinido, como pensiones, la cuantía se determinará por el valor de lo que se pretenda por tal concepto desde cuando se causaron y hasta la presentación de la demanda, sin pasar de tres (3) años.>>

La estimación razonada de la cuantía señalada en el libelo de la demanda, por concepto del pago de la prima técnica por evaluación del desempeño, asciende a la suma de **OCHENTA Y SESIS MILLONES TRESCIENTOS SETENTA Y OCHO MIL QUINIENTOS VEINTI TRES PESOS M C/T, (\$86.378.523)**

Por lo anterior la cuantía supera el tope de los 50 SMLMV y esta corporación es competente para conocer del presente asunto.

2. 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 numeral 1 del artículo 161 del CPACA:

<<ARTICULO 161 REQUISITOS PREVIOS PARA DEMANDA. 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. >>



En el *sub índice* se observa en los folios 35 a 41 de la demanda, la parte demandante convocó a conciliación al Instituto Colombiano de Bienestar Familiar, dada su negativa de reconocimiento y pago de la prima técnica por evaluación del Desempeño, dicho requisito fue agotado en la procuraduría 19 judicial II para asuntos administrativos, el día 21 de agosto de 2018 presentó la solicitud, y se realizó la audiencia el día 30 de septiembre de 2019, la cual se declaró fallida ante la imposibilidad de llegar a un acuerdo, por no existir ánimo conciliatorio entre las partes, razón suficiente para tener por agotado el requisito de procedibilidad.

3. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DE LA ACCIÓN

Respecto de la caducidad del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho el literal d) del numeral 2 del artículo 164 del CPACA dispone:

<<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 total o parcialmente prestaciones periódicas. Sin embargo, no habrá lugar a recuperar las prestaciones pagadas a particulares de buena fe;.>>

Por su parte el Consejo de Estado en la sentencia 00335 de 2019¹ hace una aclaración sobre este asunto.

<< (...) Ahora bien, en relación con los actos administrativos que resuelven sobre el reconocimiento de prestaciones periódicas, no se puede perder de vista que, si bien la normativa se refiere específicamente a los que las concedan, también lo es, que esta Corporación, consideró que deben entenderse extendidos a aquellos que la deniegan². Sin embargo, no sucede lo propio cuando se reclaman prestaciones económicas con posterioridad al retiro, pues en ese caso ya no se pueden considerar periódicas, sino por el contrario se trata de un pago que debió hacerse luego de que finalizara la relación laboral.

En este sentido, concluyó la Sala: «[...] dentro de los actos que reconocen prestaciones periódicas, están comprendidos no sólo las decisiones que reconocen prestaciones sociales, sino también aquellos que reconocen prestaciones salariales que periódicamente sufragan al beneficiario, siempre y cuando la periodicidad en la retribución se encuentre vigente.»³.

¹ CONSEJO DE ESTADO-SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO- SECCIÓN SEGUNDA - SUBSECCIÓN A CONSEJERO PONENTE: GABRIEL VALBUENA HERNÁNDEZ- Radicación: 13001 2331 000 2010 00335 01 (5019-2014)

² Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, sentencia del 2 de octubre de 2008, radicación: 25000-23-25-000-2002-06050-01 (0363-08), actor: María Araminta Muñoz de Luque.

³ Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, sentencia del 8 de mayo de 2008, radicado interno 0932-07, en el mismo sentido se había pronunciado la misma Subsección en sentencias del 12 de octubre de 2006, radicado interno 4145-05 P3, y del 28 de junio de 2012, radicado interno 1352-10.



Sobre el particular también precisó:

«Conforme la sentencia de la Corte Constitucional y las reseñadas del Consejo de Estado se obtiene que las prestaciones periódicas son aquellos pagos corrientes que le corresponden al trabajador, originados en una relación laboral o con ocasión de ella, que se componen de prestaciones sociales que son beneficios para cubrir riesgos del empleado y no sociales como el pago del salario, pero que una vez finalizado el vínculo laboral las denominadas prestaciones periódicas dejan de serlo, salvo las correspondientes a la prestación pensional o una sustitución pensional que pueden ser demandados en cualquier tiempo, aún después de culminado el vínculo laboral.»⁴

En el presente asunto se demanda un acto que se originó por la negativa de la entidad demandada frente a la reclamación administrativa por el reconocimiento de la prima técnica por evaluación de desempeño, prestación periódica que hace que no existe plazo límite o que la interposición de la demanda es intemporal.

4. 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 por medio de la jurisdicción contenciosa administrativa.

El artículo 160 del CPACA, exige que:

<<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 expediente, a folio 18⁵, obra poder otorgado por la señora **MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO**, a la abogada **LOLA LLINAS MERCADO** razón por la cual se le reconocerá personería.

Frente a la legitimación en la causa por pasiva y la representación de las entidades públicas 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

⁴ Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, sentencia del 13 de febrero de 2014, Radicación: 66001233100020110011701 (0798-2013), actor: Oliverio Aguirre Orozco.

⁵<https://relatoria.consejodeestado.gov.co:3001/api/DescargarProvidenciaPublica/7600123/76001233300020210063900/5BB7D5C7BCD8CB093C0D4153C6B748F2F2BA526DCB3FB04C09FEC1308DE662F4/1>



RADICACIÓN : 760012333000-202100639-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO
Demandado : INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR COLOMBIANO

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.

El Presidente del Senado representa a la Nación en cuanto se relacione con la Rama Legislativa; y el Director Ejecutivo de Administración Judicial la representa en cuanto se relacione con la Rama Judicial, salvo si se trata de procesos en los que deba ser parte la Fiscalía General de la Nación. >>

El apoderado de la parte demandante, dentro de la descripción fáctica hecha en el escrito de demanda, hace imputaciones al **ICBF**, en ese orden de ideas las partes, demandante y demandada, están legitimadas materialmente, por activa y por pasiva, para actuar en el trámite.

Ahora bien, el artículo 610 del CGP, indica la intervención de la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado en los procesos que se tramiten ante cualquier jurisdicción donde intervengan entidades públicas de orden nacional, para defender los intereses patrimoniales del Estado.

Por tratarse el presente asunto de una entidad del orden nacional, se deberá notificar a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado al correo electrónico, conforme lo indica el parágrafo del artículo 3 del decreto 1365 de 2013.5.

5. DE LOS REQUISITOS FORMALES.

La demanda cumple con la totalidad de los requisitos establecidos en los artículos 162 (requisitos de la demanda⁶) y 163 (individualización de pretensiones) de la Ley 1437 de 2011, modificada por la Ley 2080 de 2021.

6. APLICACIÓN DE LA LEY 2080 DE 2021

La demanda se presentó antes de entrar en vigencia la Ley 2080 de 2021, por lo tanto, no es exigible lo dispuesto en su artículo 34.

Además, se constató que la parte actora acreditó el envío de la

⁶ Designación de las partes y sus representantes.
Pretensiones.
Los hechos y omisiones.
Fundamentos de derecho: normas violadas y concepto de violación.
Las pruebas.
Estimación razonada de la cuantía.
Lugar, dirección y canal digital de las partes y el apoderado de quien demanda.

RADICACIÓN :760012333000-202100639-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante : MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO
Demandado : INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR COLOMBIANO



demanda y sus anexos a la demandada, tal como ordena el numeral 8º (Adicionado por el ar. 35 de la Ley 2080 de 2021) del art. 162 del CPACA.

Por reunir los requisitos legales el Despacho,

RESUELVE

PRIMERO: ADMITIR la demanda instaurada por la señora **MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO** contra el **INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR**.

SEGUNDO: NOTIFICAR este auto al demandante en la forma prevista en el **artículo 50 de la Ley 2080 de 2021**, quien podrá consultarlo en la página web: www.ramajudicial.gov.co

TERCERO: NOTIFICAR personalmente la presente providencia a la parte **INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR (ICBF)** al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PUBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE DEFENSA JURIDICA DEL ESTADO** con copia de la demanda y los anexos a los buzones de correos electrónicos creados por dichas entidades para efecto de recibir notificaciones judiciales **de conformidad con lo establecido en el artículo 48 de la Ley 2080 del 2021, y con ello no será necesario remitirlos por medio físico.**

CUARTO: OTORGAR al **INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR** al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PUBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE DEFENSA JURIDICA DEL ESTADO** treinta (30) días para contestar, proponer excepciones, pedir pruebas, llamar en garantía y en su caso, proponer demanda de reconvención, como dispone el artículo 172 del CPACA. **Este plazo se comenzará a contabilizar a los dos (2) días hábiles siguientes al del envío del mensaje y, el término respectivo empezará a correr a partir del día siguiente de conformidad con lo establecido en el inciso 4º del artículo 48 de la Ley 2080 de 2021.**

QUINTO: ORDENAR a la entidad demandada que, durante el tiempo para dar respuesta a la demanda, allegue **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).

SEXTO: Se advierte a los sujetos procesales que la contestación de la demanda y demás memoriales que se presenten durante el trámite del presente proceso será por la **VENTANILLA VIRTUAL de SAMAI** como se explica en el capítulo de publicidad de esta providencia.

RADICACIÓN
Medio de control
Demandante
Demandado

:760012333000-202100639-00
: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
: MARIA ALEXANDRA RESTREPO TORO
: INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR COLOMBIANO



SEPTIMO: RECONOCER personería para actuar como apoderada de la parte demandante a la abogada, **LOLA LLINAS MERCADO**, identificada con la cédula de ciudadanía No. 32.732.442, acreditada con la Tarjeta Profesional No. 81.231 expedida por el C.S.J., en los términos y para los efectos a que alude el poder presentado.

El presente documento es suscrito digitalmente en la plataforma <https://samairj.consejodeestado.gov.co/> en donde se puede verificar su autenticidad.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

(firma electrónica)
GUILLERMO POVEDA PERDOMO
Magistrado