



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, veintiocho (28) de septiembre de dos mil veintidós (2022)

Auto Interlocutorio No. 397

MAGISTRADA PONENTE: ZORANNY CASTILLO OTÁLORA

Medio de control	Nulidad y restablecimiento del derecho -lesividad- Ley 1437-
Expediente	76001-33-33-011-2021-00248-01
Demandante	Ministerio de Defensa Nacional – Ejército Nacional angelica.velez@buzonejercito.mil.co
Demandado	Marlon Alberto Suarez Arroyo
Providencia	Auto revoca rechazo demanda

Aprobada en Sala virtual y Acta de la fecha. Convocatoria virtual No. 037 del 26 de septiembre de 2022.

I. OBJETO DE LA PROVIDENCIA

Se decide el recurso de apelación interpuesto por el Ejército Nacional contra el auto No. 2203 del **4 de noviembre de 2021**, por medio del cual el Juzgado 11° Administrativo de Cali rechazó la demanda por **caducidad**.

II. ANTECEDENTES

El 14 de enero de 2020 demandó al Ministerio de Defensa - Ejército Nacional con la siguientes pretensiones:

*“Se declare la nulidad parcial del acto administrativo contenido en la OAP No. 1397 de 19 de abril de 2018, mediante el cual se efectúa el cambio de arma a un personal de suboficiales del Ejército Nacional. En concreto, **el cambio de arma de infantería al cuerpo logístico con especialidad en sanidad del señor sargento segundo Marlon Alberto Suárez Arroyo**”. (Se destaca en negrilla).*

Como hechos se expuso que el demandado accedió, fraudulentamente, al cambio de armas para beneficiarse del pago de la prima de especialista, prevista en el artículo 91 del Decreto 1211 de 1990.

III. PROVIDENCIA APELADA Y RECURSO DE APELACIÓN

Mediante auto del 4 de noviembre de 2021 el juzgado rechazó la demanda por caducidad. Adujo que el Ejército Nacional presentó la demanda con medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho por fuera de los

cuatro meses siguientes a la fecha en que se enteró que el acto demandado había sido resultado de maniobras fraudulentas.

El Ministerio de Defensa - Ejército Nacional apeló. Explicó que el acto demandado reconoció una prestación periódica por lo que se puede demandar en cualquier tiempo.

IV. CONSIDERACIONES

La Sala es competente para decidir el recurso interpuesto por la entidad demandante porque se trata de un asunto que, conforme a los artículos 125 y 243 de la Ley 1437 de 2011, es de aquellos que deben ser resueltos por la Sala y susceptible de apelación.

1. Problema jurídico

¿El acto administrativo demandado reconoció una prestación periódica?

2. Tesis

El acto demandado reconoció el derecho a recibir la prima de especialista - prestación periódica- así que puede demandarse en cualquier tiempo. Se revoca el auto revisado.

3. Caso concreto

El acto administrativo OAP No. 1397 de 19 de abril de 2018 resolvió:

*“De acuerdo con la facultad legal conferida por la Resolución 01786 de 2016, en concordancia con el artículo 25 y 26 del Decreto Ley 1790 de 2000 ‘por el cual se modifica el decreto que regula las normas de carrera del personal de oficiales y suboficiales de las fuerzas militares’; Decreto 1070 del 2015; Decreto 1289 de fecha de 10 agosto del 2016, artículo 2.3.1.1.1.8 y 2.3.1.1.1.5; por haber reunido los requisitos legales exigidos para el efecto, **se efectúa el cambio de arma al siguiente personal de suboficiales del Ejército Nacional**, así:*

Al cuerpo logístico con especialidad sanidad CC
Apellidos y nombres

SUAREZ ARROYO MARLON ALBERTO

1110477088

(...). (Se destaca en negrilla)

El artículo 91 del Decreto 1211 de 1990, por el cual se reformó el estatuto de personal de oficiales y suboficiales de las fuerzas militares, estableció:

“PRIMA DE ESPECIALISTA. Los Suboficiales de las Fuerzas Militares en servicio activo que adquieran una especialidad técnica mediante un curso cuya duración mínima sea de mil seiscientas (1.600) horas de clase o cuarenta

y ocho (48) semanas de instrucción, **tendrán derecho a una prima de especialista equivalente al diez por ciento (10%) del sueldo básico mensual** correspondiente a su grado, siempre y cuando se desempeñen en la respectiva especialidad. Los Suboficiales en los grados de Sargento Mayor, Suboficial Jefe Técnico y Suboficial Técnico Jefe, por el solo hecho de obtener estos grados, tendrán derecho a la prima de especialista”. (Se destaca en negrilla).

Conforme al Decreto 1495 de 2002, sanidad es de aquellas especialidades técnicas que, según el Decreto 1211 de 1990, permite acceder a la prima de especialista:

“Artículo 8°. Especialidades de Suboficiales del Cuerpo Logístico de las Fuerzas Militares. Los Suboficiales del Cuerpo Logístico de las Fuerzas Militares, tendrán las **siguientes especialidades**:

a) En el Ejército:

(...).

3. Sanidad”. (Se destaca en negrilla).

Dicho esto, está demostrado que el acto demandado otorgó al señor Marlon Alberto Suarez el derecho a percibir una prima técnica por adquirir el estatus de especialista en sanidad, que se liquida a partir del 10% de la asignación básica mensual. En otras palabras, concedió al demandado el derecho a una prestación periódica.

El artículo 164, numeral 1°, literal C señala que la demanda de nulidad y restablecimiento del derecho contra actos que reconocen prestaciones periódicas puede interponerse en cualquier tiempo. Así, el acto administrativo OAP No. 1397 de 19 de abril de 2018 podía demandarse en cualquier tiempo.

Por lo anterior se impone revocar el rechazo de la demanda por caducidad.

4) Publicidad

El expediente digital se encuentra en nuestra 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 radicar memoriales y escritos para lo cual deben 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 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. Estos memoriales y escritos se gestionarán directamente al proceso, lo que garantiza celeridad, economía, eficiencia, transparencia y publicidad, por tanto, es el canal oficial del Tribunal para recibir memoriales a partir del 16 de mayo de 2022.

En el mismo link los usuarios podrán solicitar ACCESO A LOS EXPEDIENTES para consultar documentos protegidos por reserva, para ello deben dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Acceso a expedientes” aceptar términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo y anexar el documento de identidad escaneado por ambos lados con el fin de acreditar su calidad dentro del proceso. En el siguiente link podrá consultar un video tutorial que lo guiará en SAMAI: “accesoalaventanillavirtual.webm”

Solo de manera subsidiaria se continuarán recibiendo escritos y memoriales en el correo rpmemorialestadmvc Cauca@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.

Las partes informarán el canal digital elegido para surtir las actuaciones y notificaciones del presente proceso. En su defecto se tomarán como tales los correos electrónicos que obran en el proceso y en el SIRNA. De celebrarse alguna audiencia se hará a través de la plataforma LIFESIZE.

En mérito de lo expuesto, el Tribunal Administrativo del Valle del Cauca, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE

PRIMERO: REVOCAR el auto No. 2203 del **4 de noviembre de 2021** proferido por el Juzgado 11° Administrativo de Cali por el cual se rechazó la demanda por caducidad, por las razones expuestas en la parte motiva.

SEGUNDO: ORDENAR al juez estudiar los demás aspectos necesarios para decidir sobre la admisión de la demanda.

TERCERO: Ejecutoriada la presente providencia **DEVOLVER** el expediente al juzgado de origen, previa anotación en el sistema de gestión judicial SAMAI.

CUARTO: INFORMAR a las partes que a partir del 16 de mayo de 2022 el canal oficial para recibir memoriales y escritos será la VENTANILLA VIRTUAL de Samai, como se explica en el capítulo de publicidad de esta providencia.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

Providencia discutida y aprobada en Sala Virtual de la fecha, según consta en acta que se entrega a la Secretaría de la Corporación por medios virtuales y suscrito electrónicamente en la plataforma <http://samairj.consejodeestado.gov.co> en donde se puede corroborar su autenticidad.

Los Magistrados,



ANA MARGOTH CHAMORRO BENAVIDES
Magistrada



VÍCTOR ADOLFO HERNÁNDEZ DÍAZ
Magistrado



ZORANNY CASTILLO OTALORA
Magistrada