



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

Señor
JUEZ ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO (REPARTO)
GUADALAJARA DE BUGA
E.S.D

Ref.
Medio de Control: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO
Demandante: BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ Y
OTROS.
Demandados: NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN,
FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES
SOCIALES DEL MAGISTERIO -
FIDUPREVISORA.

GLORIA EUGENIA JIMÉNEZ BETANCOURTH, mayor y vecina de Buga, identificada con cédula de ciudadanía No. 38.872.804 expedida en Buga, con T. P. No.135.647 del C.S.J., obrando en mi condición de apoderada conforme a los poderes legalmente otorgados para instaurar MEDIO DE CONTROL DE NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO, que acompaño al presente escrito, me permito manifestar que presento demanda contra **NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN, FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - FIDUPREVISORA**, representada por la Ministra Dra. Yaneth Giha Tovar o quien haga sus veces al momento de ser notificado, a fin de que previos los trámites procesales previstos en el Código Contencioso Administrativo y el Código General del Proceso, para el medio de restablecimiento del derecho de carácter laboral y mediante sentencia con fuerza de cosa juzgada, se provea favorablemente a las siguientes:

DESIGNACIÓN DE LAS PARTES

- Parte Demandante: Está constituida por, BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ, identificada con cédula de ciudadanía No. 38.858.952 de Buga JORGE HUMBERTO CHAPARRO CACERES, identificado con la cédula de ciudadanía 14.871.910 de Buga, ARCESIO ARANA HERNANDEZ, identificado con cédula de ciudadanía No.2.571.259 de Guacari, ARGEMIRO CALERO MESA, identificado con cédula No.14.884.733 de Buga, representados por la abogada GLORIA EUGENIA JIMÉNEZ BETANCOURTH, identificada con cédula de ciudadanía No.38.872.804 expedida en Buga, con T. P. No. 135.647 del C.S.J.
- Convocados, NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN, FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - FIDUPREVISORA S.A., representada por la Ministra Dra. Yaneth Giha Tovar o quien haga sus veces.

Oficina Carrera 13 # 6-51. # 8 Centro Comercial María Fernanda Buga
Correo Electrónico notificacionesgloria@gmail.com – Celular 316-6194257



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

68

PRETENSIONES

DECLARATIVAS:

1. Declarar la nulidad de los siguientes actos administrativos expedidos por la Secretaria de Educación del Municipio de Guadalajara de Buga, oficina de Prestaciones Sociales, en cuanto negaron la solicitud de reliquidación pensional por no inclusión de todos los factores salariales devengados por los docentes relacionados, en el último año de servicio al cumplimiento del status de pensionados:

NOMBRE	ACTO DE ADMINISTRATIVO
BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ	SEM-1900-179 DE MARZO 16 DE 2017
JORGE HUMBERTO CHAPARRO CACERES	SEM- 1900-180 DE MARZO 16 DE 2017
ARCESIO ARANA HERNANDEZ	SEM- 1900-182 DE MARZO 16 DE 2017
ARGEMIRO CALERO MESA	SEM-1900-178 DE MARZO 16 DE 2017

2. Declarar que mis mandantes tienen derecho a que la NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO -, le reconozca y pague la reliquidación pensional equivalente al 75% del promedio de los salarios, sobresueldos, primas y demás factores salariales devengados durante los 12 meses anteriores al momento en que adquirieron el status jurídico de pensionados, que son los que constituyen la base de liquidación pensional de mis representados.

NOMBRE	EFFECTIVIDAD DE LA PENSIÓN
BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ	AGOSTO 11 DE 2015
JORGE HUMBERTO CHAPARRO CACERES	ABRIL 25 DE 2015
ARCESIO ARANA HERNANDEZ	MAYO 10 DE 2016
ARGEMIRO CALERO MESA	JULIO 24 DE 2016

A TÍTULO DE RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO, SÍRVASE:

1. Condenar a LA NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL- FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO-, a que le reconozca y pague una Pensión Ordinaria de Jubilación, equivalente al 75% del promedio de los salarios, sobresueldos, primas y demás factores salariales devengados durante los 12 meses anteriores al momento en que adquirió el status jurídico de pensionados indicado, que son los que constituyen la base de liquidación pensional de mis representados.
2. Ordenar a LA NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL- FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO -, que sobre el monto inicial de la pensión reconocida, aplique los reajustes de la Ley para cada año como lo ordena la Constitución Política de Colombia y la ley.

Oficina Carrera 13 # 6-51. # 8 Centro Comercial Maria Fernanda Buga
Correo Electrónico notificacionesgloria@gmail.com – Celular 316-6194257



69

GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

3. Ordenar a LA NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO -, el respectivo pago de las mesadas atrasadas, desde el momento de la consolidación del derecho hasta la inclusión en la nómina del pensionado. Que el pago del incremento decretado se siga realizado en las mesadas futuras.
4. Que se ordene a la NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL-FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO-dar cumplimiento al fallo que se dicte dentro de este proceso en el término de 30 días contados desde la comunicación de este tal como lo dispone el artículo 192 y siguientes del Código de procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo. C.P.A.C.A).
5. Ordenar a LA NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL- FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - el reconocimiento y pago de los ajustes de valor a que haya lugar con motivo de la disminución del poder adquisitivo de cada una de las diferencias en las mesadas pensionales decretadas, por tratarse de sumas de tracto sucesivo, tomando como base la variación del índice de precios al consumidor.
6. Ordenar a LA NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL-FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - el reconocimiento y pago de intereses moratorios a partir de la fecha de la ejecutoria de la sentencia y por el tiempo siguiente hasta que se cumpla su totalidad la condena.
7. Condenar en costas a la NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL-FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO- de conformidad con lo estipulado en el Artículo 188 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, el cual se rige por lo dispuesto en el Artículo 365 del CGP.

HECHOS:

1. BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ

1.1. Mediante Resolución SEM No. 1900-0951 del 15 de Diciembre de 2015 "Por la cual se reconoce y ordena el pago de una PENSIÓN VITALICIA DE JUBILACIÓN", en favor del docente BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ.

1.2. La base de liquidación pensional, en su reconocimiento, incluyó sólo la asignación básica promedio y la prima vacacional anual y horas extras, omitiendo tener en cuenta la prima de navidad, prima de servicios y demás factores salariales percibidos por la actividad docente durante el último año de servicios anterior a adquirir el status jurídico de pensionado.



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

70

2.3. El día 18 de Enero de 2017 se radico ante la Secretaria de Educación Municipal de Buga –Oficina de Prestaciones Sociales del Magisterio, la solicitud de reliquidación pensional a fin de que se incluyeran todos los factores salariales devengados por la docente BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ, al momento de reconocérsele su derecho pensional.

2.4. La petición fue despachada desfavorablemente mediante resolución SEM No. 1900-179 del 16 de marzo de 2017, notificada el 28 de marzo de 2017.

2. JORGE HUMBERTO CHAPARRO CACERES

2.1. Mediante Resolución SEM No. 1900-740 del 07 de Septiembre de 2016 "Por la cual se reconoce y ordena el pago de una PENSIÓN VITALICIA DE JUBILACIÓN "en favor del docente JORGE HUMBERTO CHAPARRO CACERES.

2.2. La base de liquidación pensional, en su reconocimiento, incluyó sólo la asignación básica promedio, la prima vacacional anual y el auxilio de movilización omitiendo tener en cuenta la prima de navidad, prima de servicios y demás factores salariales percibidos por la actividad docente durante el último año de servicios anterior a adquirir el status jurídico de pensionado.

2.3. El día 17 de Enero de 2017 se radico ante la Secretaria de Educación Municipal de Buga –Oficina de Prestaciones Sociales del Magisterio, la solicitud de reliquidación pensional a fin de que se incluyeran todos los factores salariales devengados por el docente JORGE HUMBERTO CHAPARRO CACERES, al momento de reconocérsele su derecho pensional.

2.4. La petición fue despachada desfavorablemente mediante resolución SEM No. 1900-180 del 16 de marzo de 2017, notificada el 28 de marzo de 2017.

3. ARCESIO ARANA HERNANDEZ

3.1. Mediante Resolución SEM No. 1900-741 del 07 de Septiembre de 2016 "Por la cual se reconoce y ordena el pago de una PENSIÓN VITALICIA DE JUBILACIÓN", en favor del docente ARCESIO ARANA HERNANDEZ.

3.2. La base de liquidación pensional, en su reconocimiento, incluyó sólo la asignación básica, la prima de navidad, la prima vacacional anual y horas extras omitiendo tener en cuenta la prima de servicios y demás factores salariales percibidos por la actividad docente durante el último año de servicios anterior a adquirir el status jurídico de pensionado.

3.3. El día 07 de marzo de 2016 se radico ante la Secretaria de Educación Municipal de Buga –Oficina de Prestaciones Sociales del Magisterio, la solicitud de reliquidación pensional a fin de que se incluyeran todos los factores salariales devengados por el docente ARCESIO ARANA HERNANDEZ, al momento de reconocérsele su derecho pensional.



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

21

3.4. La petición fue despachada desfavorablemente mediante resolución SEM No. 1900-182 del 16 de Marzo de 2017, notificado el 28 de Marzo de 2017.

4. ARGEMIRO CALERO MESA

3.1. Mediante Resolución SEM No. 1900-0911 del 10 de Octubre de 2016 "Por la cual se reconoce y ordena el pago de una PENSIÓN VITALICIA DE JUBILACIÓN", en favor del docente ARGEMIRO CALERO MESA.

3.2. La base de liquidación pensional, en su reconocimiento, incluyó sólo la asignación básica, la prima de navidad, la prima vacacional anual, horas extras, prima de transporte, prima clima y auxilio de alimentación omitiendo tener en cuenta la prima de servicios y demás factores salariales percibidos por la actividad docente durante el último año de servicios anterior a adquirir el status jurídico de pensionado.

3.3. El día 25 de enero de 2017 se radico ante la Secretaria de Educación Municipal de Buga –Oficina de Prestaciones Sociales del Magisterio, la solicitud de reliquidación pensional a fin de que se incluyeran todos los factores salariales devengados por el docente ARGEMIRO CALERO MESA, al momento de reconocérsele su derecho pensional.

3.4. La petición fue despachada desfavorablemente mediante resolución SEM No. 1900-178 del 16 de Marzo de 2017, notificado el 28 de Marzo de 2017.

DISPOSICIONES LEGALES VIOLADAS

- Ley 91 de 1989 Artículo 15
- Ley 33 de 1985 Artículo 1°.
- Ley 62 de 1985
- Decreto Nacional 1045 de 1978.

CONCEPTO DE VIOLACIÓN

RELACIÓN CRONOLÓGICA DE LAS NORMAS APLICABLES A LOS DOCENTES NACIONALIZADOS.

Antes de realizar una valoración de la legalidad del acto administrativo demandado, es preciso realizar el estudio que fundamente el haber presentado la solicitud de la declaratoria de nulidad del mismo. Por lo tanto, se tiene que las normas de carácter pensional vigentes, aplicables a la actividad desarrollada por mi mandante como lo demostraré más adelante, es la siguiente:

Mediante la Ley 812 de 2003 en su artículo 81, se estableció el régimen prestacional de los docentes, artículo que fue prorrogado con la entrada en vigencia de la Ley 1151 de 2007, por lo anterior y de conformidad con estas normas, se concluye que el régimen prestacional de los docentes afiliados al Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio, se establece tomando como referencia la fecha en la cual el docente fue vinculado al servicio educativo estatal, es decir, si su vinculación fue anterior a



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

22

la entrada en vigencia de la Ley 812 de 2003, su régimen pensional corresponde al establecido en la ley 91 de 1989 y demás normas aplicables hasta esta fecha, pero si su vinculación laboral fue posterior a la entrada en vigencia de la Ley 812, estos docentes estarán bajo el régimen pensional regulado por la ley 100 de 1993, para dar una mayor claridad me permito transcribir aparte de la Sentencia, emitida por el H. consejo de Estado:

"...La normativa hasta ahora reseñada permite concluir que el régimen pensional de los docentes afiliados al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio se establece tomando como referencia la fecha de vinculación del docente al servicio educativo estatal, así: i) Si la vinculación es anterior al 27 de junio de 2003 fecha de entrada en vigencia de la ley 812 de 2003, su régimen pensional corresponde al establecido en la ley 91 de 1989 y demás normas aplicables hasta ese momento, sin olvidar las diferencias provenientes de la condición de nacional, nacionalizado o territorial, predicables del docente en particular; Este régimen está llamado necesariamente a extinguirse en el tiempo a medida que decrece el número de sus destinatarios (régimen de transición), ii) Si el ingreso al servicio ocurrió a partir del 27 de junio de 2003, el régimen pensional es el de prima media con prestación definida, regulado por la ley 100 de 1993 con las modificaciones introducidas por la ley 797 de 2003, pero teniendo en cuenta que la edad se unifica para hombres y mujeres, en 57 años. En ambas situaciones se trata de un régimen exceptuado por el legislador, pues mantienen e introducen modificaciones al régimen pensional general...."(Subrayado fuera de texto)

Ahora bien, teniendo clara la normatividad existente en cuanto a la pensión de jubilación de los docentes, y para el caso que hoy nos ocupa, como se puede inferir mi representada le es aplicable el régimen pensional establecido en la Ley 91 de 1989 y las demás normas aplicables hasta este momento; por esta razón entraremos a analizar las normas y la jurisprudencia que debe ser tomada en cuenta al momento de determinar la base de liquidación pensional.

• LA LEY 33 DE 1985. ARTICULO 1.

"ARTICULO 1o. El empleado oficial que sirva o haya servido veinte (20) años continuos o discontinuos y llegue a la edad de cincuenta y cinco años (55) tendrá derecho a que por la respectiva Caja de Previsión se le pague una pensión mensual vitalicia de jubilación equivalente al setenta y cinco por ciento (75%) del salario promedio que sirvió de base para los aportes durante el último año de servicio." (Subrayas fuera de texto).

De la anterior lectura se colige que la Ley 33 de 1985, no instituye de manera taxativa cuáles factores salariales conforman la base para calcular la mesada pensional, de manera general expresa que la pensión mensual vitalicia de jubilación se pagará sobre el equivalente al setenta y cinco por ciento (75%) del salario promedio que sirvió de base para los aportes durante el último año de servicio. No obstante no estar definidos los factores salariales, tal circunstancia, no impide que se incluyan todos los factores devengados por el trabajador durante el último año de servicios. Sobre el tema ha expuesto el H. Consejo de Estado mediante Sentencia la cual para mejor ilustración, me permito citar un fragmento de la misma en donde se estableció:

" En aras de garantizar los principios de igualdad material, primacía de la realidad sobre las formalidades y favorabilidad en materia laboral, la Sala, previos debates surtidos con apoyo en antecedentes históricos, normativos y jurisprudenciales, a través de la presente sentencia de unificación arriba a la conclusión que la Ley 33 de 1985 no indica en forma taxativa los factores salariales que conforman la base de liquidación pensional, sino que los mismos están simplemente



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

73

enunciados y no impiden la inclusión de otros conceptos devengados por el trabajador durante el último año de prestación de servicios."¹

Como se puede observar la mencionada Sentencia busca efectivizar en mejor medida los derechos y garantías laborales de los trabajadores, recogiendo varias jurisprudencias encontradas, que revalidan un reconocimiento de todos los factores salariales como monto pensional, que no es nuevo sino que proviene de la legislación del año 1945, que emana de un organismo con competencia para dirimir conflictos de empleados públicos como lo es el Consejo de Estado, para el caso que hoy nos ocupa, teniendo en cuenta la posición adoptada por el órgano de cierre, es evidente la actual vulneración de derechos a mi representada toda vez, que el no reconocimiento de todos los factores salariales para fijar la suma correspondiente a su mesada pensional, ha ocasionado un perjuicio económico en su patrimonio, pues su ingreso por tal concepto resulta inferior al debería estar recibiendo.

LEY 91 DE 1989. ARTICULO 15

"A partir de la vigencia de la presente Ley el personal docente nacional y nacionalizado y el que se vincule con posterioridad al 1º de enero de 1990 será regido por las siguientes disposiciones:

1. Los docentes nacionalizados que figuren vinculados hasta el 31 de diciembre de 1989, para efectos de las prestaciones económicas y sociales, mantendrán el régimen prestacional que han venido gozando en cada entidad territorial de conformidad con las normas vigentes.

Los docentes nacionales y los que se vinculen a partir del 1o. de enero de 1990, para efecto de las prestaciones económicas y sociales se regirán por las normas vigentes aplicables a los empleados públicos del orden nacional, Decretos 3135 de 1968, 1848 de 1969 y 1045 de 1978, o que se expidan en el futuro, con las excepciones consagradas en esta Ley."

De la transcripción anterior se pone en evidencia, que la inclusión de los factores salariales en la pensión de jubilación reclamada por los actores se rige por los Decretos 3135 de 1968, 1848 de 1969 y 1045 de 1978, teniendo en cuenta para efectos del cálculo del valor de la mesada pensional todos los factores salariales que devengaron los docentes durante el último año de prestación del servicio.

Para efectos de llevar a cabo un análisis sistémico de la propuesta jurídica plasmada en la presente demanda, resulta imprescindible traer a colación el concepto de salario. Para tal efecto, es válido reproducir el artículo 127 del Código Sustantivo del Trabajo, subrogado Ley 50 de 1990, artículo 14:

"Constituye salario no sólo la remuneración ordinaria, fija o variable, sino todo lo que recibe el trabajador en dinero o en especie como contraprestación directa del servicio, sea cualquiera la forma o denominación que se adopte, como primas, sobresueldos, bonificaciones habituales, valor del trabajo suplementario o de las horas extras, valor del trabajo en días de descanso obligatorio, porcentajes sobre ventas y comisiones."

Resulta evidente del contenido del acto administrativo de reconocimiento de la pensión de jubilación de los accionantes que la entidad accionada excluyó para definir el valor de la mesada pensiones algunos de los factores salariales que

¹ CONSEJO DE ESTADO SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO SECCION SEGUNDA Consejero ponente: VICTOR HERNANDO ALVARADO ARDILA Bogotá D.C., cuatro (4) de agosto de dos mil diez (2010). - Radicación número: 25000-23-25-000-2006-07509-01(0112-09)



74

GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

devengó la docente en el último año de prestación del servicio, de conformidad con los certificados expedidos por la entidad pagadora que así lo prueban.

Por otro lado el H. Consejo de Estado, en Sentencia proferida recientemente, aclaró que al momento de liquidar la pensión de jubilación, tanto la prima de vacaciones, como la prima de navidad deben de ser tomadas en cuenta, para determinar la base de liquidación pensional, como expresamente lo establece el art. 45 del Decreto 1045 de 1978, en los siguientes términos:

"...Ahora bien, es del caso aclarar, que existen algunas prestaciones sociales - a las cuales el mismo legislador les dio dicha connotación -, esto es, a las primas de navidad y de vacaciones, que a pesar de tener esa naturaleza, constituyen factor de salario para efectos de liquidar pensiones y cesantías como expresamente quedó establecido en el artículo 45 del Decreto 1045 de 1978.

A pesar de lo anterior, no desconoce la Sala que el mencionado Decreto no es aplicable al caso sub examine, por cuanto el presente asunto se rige por las Ley 33 de 1985, modificada por la Ley 62 del mismo año; empero, constituye un referente normativo que demuestra el interés del legislador de tener dichas primas como factores de salario que se deben incluir al momento de efectuar el reconocimiento pensional.

Con fundamento en lo anterior, el actor tiene derecho a la reliquidación del beneficio pensional que le fue reconocido incluyendo los factores salariales devengados durante el último año de servicios y que el Tribunal no tuvo en cuenta al momento de ordenar la reliquidación de la pensión solicitada por el demandante."

Por lo expuesto anteriormente, se puede inferir que los actos administrativos hoy demandado no se ajusta a derecho, puesto que en este se desconoce por completo lo establecido en el artículo 15 de la Ley 91 de 1989, que remite al Decreto 1045 de 1978, el cual se debe tener en cuenta al momento de liquidar, tanto las cesantías como las pensiones de los empleados públicos, toda vez, que los factores salariales enunciados por este Decreto para efectos de determinar la cuantía de la pensión de jubilación son superiores a los que se tomaron en cuenta para establecer el monto de la mesada pensional de mi poderdante, excluyendo por completo los factores devengados por la docente, lo que trae como resultado la regresividad en los derechos sociales del mismo. Sobre el tema y para dar una mayor claridad me permito transcribir aparte de Sentencia emitida por el H. Consejo de Estado, en donde se estableció lo siguiente:

"...Esta decisión encuentra consonancia con la sentencia de 9 de julio de 2009, proferida por la Sección Segunda de esta Corporación, que al analizar la interpretación que debía otorgarse al artículo 45 del Decreto 1045 de 1978, norma anterior que enuncia los factores salariales que deben tenerse en cuenta para efectos de liquidar las cesantías y las pensiones, - de quienes se les aplica la Ley 6 de 1945. De la normatividad anterior a la expedición de la Ley 33 de 1985, tal como ocurre en el caso del artículo 45 del Decreto 1045 de 1978, se observa que los factores salariales que debían tenerse en cuenta para efectos de determinar la cuantía de la pensión de jubilación eran superiores a los ahora enlistados por la primera de las citadas normas, modificada por la Ley 62 de 1985; aun así, también de dicho Decreto se ha predicado que no incluye una lista taxativa sino meramente enunciativa de los factores que componen la base de liquidación pensional, permitiendo incluir otros que también fueron devengados por el trabajador. La Ley 33 de 1985, modificada por la Ley 62 del mismo año, en el sentido de considerar que aquella enlista en forma expresa y taxativa los factores sobre los cuales se calcula el Ingreso Base de Liquidación de la pensión de jubilación, trae como consecuencia la regresividad en los Derechos Sociales de los ciudadanos, pues se observa sin duda alguna que el transcurso del tiempo ha implicado una manifiesta disminución en los beneficios alcanzados con anterioridad en el ámbito del reconocimiento y pago de las pensiones..."



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

75

Como si fuera poco en otra Sentencia emitida por el H. Consejo de Estado, el catorce (14) de agosto de dos mil nueve (2009), bajo el número de radicación 250002325000200506747, M.P Víctor Hernando Alvarado Ardua, se estableció:

"...En consecuencia, la pensión que le fue reconocida debe reliquidarse, con base a los demás factores que no se tuvieron en cuenta y que fueron devengados por el actor en el último año de servicio. En lo concerniente a este aspecto se advierte que el A quo negó la inclusión de los factores de bonificación por recreación e indemnización por vacaciones; sin embargo, en esta instancia no se estudiará la pertinencia de los mismos para efectuar la reliquidación pensional ordenada, toda vez que el interesado no interpuso recurso de apelación en torno a la decisión de primera instancia..." (Subrayado y resaltado fuera de texto).

Estos fallos nos dan la razón en cuanto el alcance que tiene la normatividad territorial, aplicable a las prestaciones sociales, en el presente caso a la inclusión de los factores salariales en la pensión ordinaria de jubilación, de los docentes.

Considero que la normatividad que regula esta prestación es lo suficientemente clara que no admite interpretación en contrario para la inclusión y pago de los factores salariales devengados en la Pensión Ordinaria de Jubilación a favor de mi poderdante y planteamientos contrarios sólo atentarían contra derechos adquiridos conforme a la Constitución y la Ley; por lo tanto de la manera más respetuosa solicito se accedan a las pretensiones de la presente demanda en concordancia con el artículo 53 de la Constitución Nacional que regula aplicar la situación más favorable al trabajador en caso de duda en la aplicación e interpretación de las fuentes formales de derecho.

Dentro los casos que aquí se examinan, encontramos como los accionantes adquieren el derecho a percibir la pensión a partir de las fechas que se relacionan a continuación; y para lo cual es preciso reiterar que durante el año inmediatamente anterior a la adquisición del derecho, mis representados percibieron los siguientes factores constitutivos de salario debidamente certificados por la entidad nominadora, así:

DOCENTE	FECHA VINCULACIÓN	EFFECTIVIDAD DE LA PENSION	FACTORES NO INCLUIDOS	
BLANCA YANNETH DAVALOS MUÑOZ	25/10/1993	11/08/2015	PRIMA DE NAVIDAD	\$ 2.908.115,00
			PRIMA DE SERVICIOS	\$ 1.395.895,00
JORGE HUMBERTO CHAPARRO CACEI	24/04/1995	25/04/2015	PRIMA DE NAVIDAD	\$ 1.939.203,00
			PRIMA DE SERVICIOS	\$ 421.957,00
ARCESIO ARANA HERNANDEZ	12/09/1983	10/05/2016	PRIMA DE SERVICIOS	\$ 1.447.683,00
ARGEMIRO CALERO MESA	09/09/1982	24/07/2016	PRIMA DE SERVICIOS	\$ 1.591.371,00

Conforme los argumentos expuestos debe decretarse la nulidad de los actos administrativos demandados, teniendo en cuenta que la entidad accionada en el acto de reconocimiento de la pensión ordinaria de mi mandante omitió su deber legal de incluir todos los factores salariales devengados durante el último año de servicio al momento de adquirir el status de pensionados para calcular el valor de la mesada pensional, vulnerando las disposiciones legales referidas y desconociendo de contera los lineamientos jurisprudenciales trazados para el efecto por la máxima autoridad de la jurisdicción contencioso administrativa.



76

GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR PASIVA

Se convoca en el presente medio de control a la NACIÓN –MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES, teniendo en cuenta que de conformidad con los artículos 3,4 y 5 de la Ley 91 de 1989 esta entidad es la encargada de la aprobación, reconocimiento y pago de la reliquidación pensional que aquí se reclama; aunque fue la Secretaría de Educación del Municipio de Guadalajara de Buga, la que proyectó el acto administrativo demandado, la decisión constituye una atribución del Fondo. Así lo consagra el Decreto 2831 del 16 de agosto de 2005, cuando establece:

“De acuerdo con lo establecido en el artículo 3° de la Ley 91 de 1989 y el artículo 56 de la Ley 962 de 2005, la atención de las solicitudes relacionadas con las prestaciones sociales que pagará el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, será efectuada a través de las secretarías de educación de las entidades territoriales certificadas, o la dependencia que haga sus veces”.

Como puede observarse, las Secretarías de Educación cumplen, por disposición de la ley y del reglamento, funciones que, en principio, son propias del Ministerio de Educación, pero se depositan en aquellas como una estrategia de regionalización.

Por ello, no puede decirse que la obligación atinente al reconocimiento, liquidación y pago de la pensión recae en cabeza del ente territorial. Es la Nación, a través del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, la persona jurídica llamada a cumplir esas funciones.

REQUISITO DE PROCEDIBILIDAD

Teniendo en cuenta que en el presente asunto las pretensiones están estrechamente relacionadas con derechos que son de carácter irrenunciable por desprenderse de ellos, principios laborales mínimos consagrados en el artículo 53 de la Constitución Política, y atendiendo el contenido del numeral 1 del artículo 161 del C.P.A.C.A., no se exige el requisito de procedibilidad previsto para la pretensión de nulidad y restablecimiento del derecho en el artículo 13 de la ley 1285 de 2009; posición que ha sido unificada por el Honorable Concejo de Estado², situación que lleva a que de forma directa se presente esta demanda.

ESTIMACIÓN RAZONADA DE LA CUANTIA:

Atendiendo el contenido del artículo 157 de la Ley 1437 de 2011, la cual establece que la cuantía se determinara por el valor de la pretensión mayor, además cuando se reclame el pago de prestaciones periódicas como las que ocupa el presente caso

² Sentencia de Unificación de julio 31 de 2012, C.P. Dra. María Elizabeth García González, Exp. No.11001-03-15-000-2009-01328-01.

Ver Auto Interlocutorio de septiembre 24 de 2013, M.P. Franklin Pérez Camargo, Exp. No.76-001-23-33-000-2013-00664-00



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

se establecerá por la sumatoria de los últimos 3 años, teniendo en cuenta las anteriores premisas se establece para cada uno de los docentes así:

DOCENTE	FECHA VINCULACIÓN	EFFECTIVIDAD DE LA PENSION	FACTORES NO INCLUIDOS	VR PENSION RECONOCIDA	VR QUE DEBIO RECONOCERSE	DIFERENCIA*	2015 I.M.A.*	2016 ENE-MAR 2017 I.M.A.*	TOTAL 3 AÑOS
BLANCA YANETH DAVALOS MUNOZ	25/10/1993	11/08/2015	PRIMA DE NAVIDAD PRIMA DE SERVICIOS	\$ 2.908.115,00 \$ 1.395.895,00	\$ 2.205.347,00 \$ 2.474.347,63	\$ 268.000,63	\$ 1.614.003,75	\$ 3.497.008,13	\$ 6.187.014,38
JORGE HUMBERTO CHAPARRO CAJE	24/04/1995	25/04/2015	PRIMA DE NAVIDAD PRIMA DE SERVICIOS	\$ 1.939.203,00 \$ 421.957,00	\$ 2.060.128,00 \$ 2.207.700,50	\$ 147.572,50	\$ 1.328.152,50	\$ 1.918.442,50	\$ 3.836.885,00
ARCESO ARANA HERNANDEZ	12/09/1983	10/05/2016	PRIMA DE SERVICIOS	\$ 1.447.683,00	\$ 2.800.418,00	\$ 2.868.278,14	\$ 67.860,14	\$ 610.741,27	\$ 882.181,63
ARGEMIRO CALERO MESA	09/05/1982	24/07/2016	PRIMA DE SERVICIOS	\$ 1.591.371,00	\$ 2.472.882,00	\$ 2.572.342,69	\$ 99.460,69	\$ 596.764,13	\$ 994.606,88

*IMA=Incluye Mesada Adicional

COMPETENCIA:

Por la naturaleza de la acción, origen de los actos acusados, último lugar donde se prestaron los servicios, naturaleza de la entidad demandada y cuantía de la pretensión mayor que la estimo en SEIS MILLONES CIENTO OCHENTA Y SIETE MIL CATORCE PESOS CON 38/100 (\$\$6.187.014,38) es competente ese honorable despacho judicial para conocer del presente juicio en primera instancia en los términos del numeral 2 del Artículo 155 de la Ley 1437 de 2011. Dejando claro que este monto no cuenta aún con los incrementos anuales, y la correspondiente indexación.

PRUEBAS

DOCUMENTALES: Solicito tenga como pruebas las siguientes:

- Copia de las Resoluciones SEM No. 1900-0951 de fecha Diciembre 15 de 2015, SEM No. 1900-740 de fecha 07 de Septiembre de 2016; SEM No.1900-741 de fecha 07 de Septiembre de 2016; SEM No.1900-0911 de fecha 10 de Octubre de 2016.
- Solicitudes de reliquidación pensional radicadas el 18/01/2017 PQR281; 17/01/2017 PQR248; 07/03/2017; 25/01/2017 PQR432.
- Copia de las Resoluciones SEM 1900-179 de fecha 16 de Marzo de 2017, SEM 1900-180 de fecha 16 de Marzo de 2017; SEM 1900-182 de fecha 16 de Marzo de 2017; SEM 1900-178 de fecha 16 de Marzo de 2017 "Por medio de la cual se NIEGA la reliquidación de pensión vitalicia de jubilación, con la correspondiente constancia de notificación personal.
- Certificado de salarios
- Certificado de Tiempo de Servicios
- Hojas de revisión de la Fiduprevisora S.A.



GLORIA EUGENIA JIMENEZ BETANCOURTH
Abogada
Especialista en Derecho Constitucional

78

ANEXOS

1. Aporto los documentos relacionados como pruebas
2. Poderes debidamente otorgados
3. Copias de documentos de identidad de los solicitantes.

NOTIFICACIONES

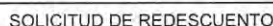
LA DEMANDADA:

- MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL, recibirá notificaciones en el Centro Administrativo Nacional. (CAN), ubicado en la calle 43 No. 57-14 en Santafé de Bogotá D.C., y el correo electrónico notificacionesjudiciales@mineducacion.gov.co

DEMANDANTE:

- La Suscrita y el Convocante la Recibiré en la Carrera 13 número 6-51 Edificio María Fernanda de la ciudad de Buga. Celular 316-6194257, y en el correo electrónico notificacionesgloria@gmail.com

GLORIA EUGENIA JIMÉNEZ BETANCOURTH
C.C.38.872.804 de Buga, Valle
T.P. 135.647 del C. S. J.



Certificamos que el préstamo de la obligación ha sido para fines, agropecuarios o agroindustriales, de conformidad con la normas legales y disposiciones vigentes que permiten su redescuento en FINAGRO. De consiguiente queda autorizado FINAGRO para pedir el inmediato retiro de cualquier obligación ya redescutada, cuando tenga motivos para considerar que no es elegible para el redescuento.