



## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

Señor  
**JUEZ ADMINISTRATIVO DEL VALLE (REPARTO)**  
Guadalajara de Buga Valle.  
E. S. D.

**AMPARO LOPEZ ESPEJO**, mayor de edad y vecina del municipio de Guadalajara de Buga Valle, identificada con la cédula de ciudadanía número 29.185.197 expedida en Bolívar Valle, abogada titulada y en ejercicio con tarjeta profesional número 85.165 del Consejo Superior de la Judicatura, obrando de conformidad con el poder otorgado por el señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, mayor de edad y vecino del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, identificado con la cédula de ciudadanía número 6.328.327 expedida en Guacarí Valle, mediante el presente escrito instauró demanda de **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**, consagrada en el artículo 138 C.C.A, contra **EL MUNICIPIO DE SAN JUAN BAUTISTA DE GUACARI VALLE**, representado por su Alcalde **JORGE ENRIQUE SANCHEZ CERON** mayor de edad y vecino del municipio de Guacarí Valle o quien haga sus veces al momento de presentación de la demanda, solicitando con todo respeto que previos los tramites de un **PROCESO ORDINARIO CONTENCIOSO - ADMINISTRATIVO**, surtido con citación y audiencia del Agente del Ministerio Público, la notificación a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado y de las entidades públicas demandadas, en sentencia de mérito se haga las siguientes:

#### CAPITULO I

#### DECLARACIONES Y CONDENAS

**PRIMERA:** Se declare la nulidad de los oficios "SRH 1000-016-002715 fechado en diciembre nueve (9) del dos mil catorce (2014), por medio del cual **EL MUNICIPIO DE SAN JUAN BAUTISTA DE GUACARÍ VALLE**, representado por su **ALCALDE** responde reclamación administrativa con radicación E006868 para el agotamiento de vía gubernativa, con decisión negativa a las pretensiones o peticiones solicitadas", igualmente se declare la nulidad del oficio "SRH 1000-016-000202 de fecha febrero tres (3) de dos mil quince (2015), por medio del cual **EL MUNICIPIO DE SAN JUAN BAUTISTA DE GUACARÍ VALLE**, representado por su **ALCALDE** responde recurso de reposición con radicación E-007942-2014", oficios que negaron el reconocimiento y pago a título de indemnización al equivalente a las prestaciones sociales de los empleados públicos, tomando como base lo pactado en las ordenes de trabajo, ordenes y contratos de prestación de servicios entre el señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS** y **EL MUNICIPIO DE SAN JUAN BAUTISTA DE GUACARÍ VALLE** laborando inicialmente en funciones de servicios varios y permanentemente como Auxiliar Operario en **EL MANTENIMIENTO Y PROTECCIÓN DE CUENCAS HIDROGRAFICAS EN LA ZONA MONTAÑOSA DEL MUNICIPIO DE GUACARÍ VALLE**.

**SEGUNDA:** Que como consecuencia de la anterior declaración y a título de restablecimiento del derecho, ordénese **AL MUNICIPIO DE SAN JUAN BAUTISTA DE GUACARÍ VALLE** que repare el daño ocasionado reconociendo, liquidando y cancelando a título de indemnización por haber prestado mi poderdante servicios en funciones varias y permanentemente como Auxiliar Operario en **EL MANTENIMIENTO Y PROTECCIÓN DE CUENCAS HIDROGRAFICAS EN LA ZONA MONTAÑOSA DEL MUNICIPIO DE GUACARÍ VALLE**, el equivalente a las prestaciones sociales de los empleados públicos incluyendo primas, auxilio de cesantías, intereses a las cesantías, vacaciones y pagos a la Seguridad Social integral y de Pensiones de los empleados públicos, tomando como base lo pactado en planillas, órdenes y contratos de prestación de servicios que se prorrogaron en el tiempo, durante el periodo comprendido entre el primero (01) de febrero del año dos mil siete (2007) hasta el día treinta y uno (31) de diciembre de dos mil once (2011), así mismo se reconozcan, liquiden y cancelen los incrementos pecuniarios legales debidos desde el momento que el derecho se hizo exigible hasta que se haga efectiva.



## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

**TERCERA:** Que las condenas proferidas sean indexadas de conformidad con lo previsto en el artículo 187 del C.C.A., aplicando los ajustes desde el momento que el derecho se hizo exigible hasta la fecha de ejecutoria de la sentencia que le ponga fin al proceso.

**CUARTA:** Que se condene a la demandada al pago de la sanción moratoria por el no pago oportuno de las cesantías e intereses, una vez probada la mala fe de la contratante.

**QUINTA:** Que se ordene el cumplimiento de la sentencia dentro del término de establecido en el artículo 192 del CCA.

**SEXTA:** Se condene al pago de costas y honorarios de abogado art 188 C.C.A.

Son fundamento de las anteriores pretensiones, los siguientes:

#### CAPITULO II.

#### HECHOS Y OMISIONES

1.-El señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, laboró para **MUNICIPIO DE SAN JUAN BAUTISTA DE GUACARI VALLE**, inicialmente para ejercer funciones varias y permanentemente como auxiliar operativo en **EL MANTENIMIENTO Y PROTECCIÓN DE CUENCAS HIDROGRAFICAS EN LA ZONA MONTAÑOSA DEL MUNICIPIO DE GUACARÍ VALLE**, mediante órdenes de trabajo, planillas, ordenes y contratos de prestación de servicios sucesivos y otros prorrogados, durante los siguientes períodos y asignaciones:

1.1 Constancia expedida por El señor **JHON CARLOS NUÑEZ PACHECO** secretario de Recursos Humanos, que dice que el señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, identificado con la cédula de ciudadanía número 6.328.327 expedida Guacarí Valle, laboro en la Alcaldía municipal desde el primero (1) de febrero de dos mil siete (2007) mediante ordenes de prestación de servicios, realizando actividades operativas de mantenimiento y protección de cuencas del municipio de Guacarí devengando honorarios mensuales equivalentes a \$ 676.000.00 pesos. Constancia que fuera expedida el once (11) de abril del año dos mil once (2011).

1.2 Copias de órdenes de prestación de servicios de los años 2010, 211 y anexos que se aportan en el acápite de pruebas documentales y testimoniales que demuestran que la labor del señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS** prosiguió hasta el treinta y uno (31) de diciembre de dos mil once (2011) devengando un sueldo de \$ 676.000.00.

1.3 Constancia expedida el veintitrés (23) de abril de dos mil doce (2012) por el señor **ORLANDO DE JESUS BEDOYA**, Director Humata, sobre los periodos trabajados.

2.-El señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, desde el (01) de febrero del año dos mil siete (2007) hasta el día treinta y uno (31) de diciembre de dos mil once (2011) presto servicios propios de la entidad publica sin solución de continuidad como trabajador de labores en funciones varias y luego permanentemente como auxiliar operativo propias de la entidad en **EL MANTENIMIENTO Y PROTECCIÓN DE CUENCAS HIDROGRAFICAS EN LA ZONA MONTAÑOSA DEL MUNICIPIO DE GUACARÍ VALLE**, para lo cual la entidad pública no tomo las medidas tendientes a “legalizar este tipo de vinculación” provocando el desconocimiento de los derechos hoy reclamados por parte de la administracion municipal.



## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

3.-Mi poderdante atendió los requerimientos de las funciones que cumplió personal, oportuna y cabalmente asignadas en su época por el señor **FABIO HUMBERTO NAVARRO, HAROL SANCLEMENTE BECERRA, EL SECRETARIO DE OBRAS PUBLICAS y EL DIRECTOR HUMATA** como trabajador en labores con funciones varias y permanentemente como auxiliar operativo en **EL MANTENIMIENTO Y PROTECCIÓN DE CUENCAS HIDROGRAFICAS EN LA ZONA MONTAÑOSA DEL MUNICIPIO DE GUACARÍ VALLE**,. Soportes que se anexan en la parte probatoria.

4.- El señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS** cumplió funciones bajo estrictas instrucciones ordenadas por los Alcaldes de turno, los Secretarios de Obras Públicas y por último en **LA UMATA**, sin que existiera autonomía, si no una total subordinación y dependencia que se concretaban en ejecutar labores con funciones varias y permanentemente en programas dirigidos a la protección, mantenimiento en la zona montañosa de las cuencas hidrográficas, labores que cumplió personal, oportuna y cabalmente.

5.-Al señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, se le asignaron funciones con los requerimientos, obligatoriedad y responsabilidad que ello conlleva en igualdad de condiciones que un empleado público, pero sin nombramiento o concurso, para lo cual en forma personal e ininterrumpida, bajo subordinación y con una remuneración mensual pactada, ejerció funciones varias y permanentemente como auxiliar operativo para la Alcaldía del municipio.

6.- El señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS** cumplió horario habitual desde las 7:00 a.m. hasta las 12:00 p.m y desde la 1:00 p.m hasta las 5:00 p.m; horario de trabajo que cumplió más allá de lo asignado por el Alcalde, Secretarios y Directores de UMATA de turno para sus trabajadores, jornada que no le permitía desempeñar otro contrato, recibía como todos los funcionarios de la administración órdenes directas, recibía una remuneración habitual mensual, sin que se le cancelara recargos nocturnos ni horas extras, lo anterior mediante ordenes de trabajo, planillas, ordenes y contratos de prestación de servicios.

7.-El cargo que desempeñó **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, es de aquellos clasificados como de libre nombramiento y remoción o de carrera, que por la misma necesidad del servicio requiere de una permanencia o creación del puesto de trabajo por la misma necesidad de la prestación del servicio para la entidad pública, con los derechos laborales que establece la ley para esta clase de empleos, por lo que su desempeño no podía estar a cargo de un contratista.

8.-Mi poderdante a nivel municipal era reconocido como el funcionario que se desempeñaba en labores con funciones varias y en la zona montañosa como auxiliar operativo, para lo cual debió cumplir con horario de trabajo, las funciones siempre las desempeñó bajo estrictas instrucciones, sin que existiera autonomía, sino total subordinación y dependencia de los señores Alcaldes y Jefes de las Secretarías, la realidad contractual indica que cumplió sus labores como si se tratara de un **funcionario de hecho**, por lo que deben ser reconocidas sus garantías en igualdad de condiciones a un empleado público de libre nombramiento y remoción o de carrera.

9.- La realidad contractual del señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, es el cumplimiento de funciones como si se tratara de un funcionario de hecho, por lo que debe ser reconocido sus garantías laborales en igualdad de condiciones a un empleado publico de libre nombramiento y remoción o de carrera.

10.-En vista de lo anterior el señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, mediante apoderada y a fin de agotar la vía administrativa, presento ante el municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, reclamación sobre el reconocimiento, liquidación y pago a título de indemnización por haber prestado sus



## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

servicios ininterrumpidamente; el pago equivalente a las prestaciones sociales de los empleados públicos, tomando como base lo pactado en las órdenes de trabajo, ordenes y contratos de prestación de servicios.

11.- La administración municipal contesto la reclamación de manera contraria a las peticiones, para lo cual se interpuso recurso el cual fue resuelto definitivamente en forma negativa a lo solicitado por el señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, siendo notificada esta desición el cuatro (4) de febrero de dos mil quince (2015). Se acudió a la Procuraduría Judicial para el cumplimiento del requisito de procedibilidad, no habiendo animo conciliatorio expresado en el acta que se anexa en el acápite de pruebas.

#### CAPITULO III.

#### NORMAS VIOLADAS Y SU CONCEPTO

La demanda se funda en las siguientes normas de derecho, como disposiciones violadas: Artículos 2, 4, 6, 13, 25, 28, 53, 90, 122, 123, 124 numeral 4, 125, 150 núm. 19 209, 229, 286, 287 y **Concord de la Constitución Nacional**, Decreto 1333 de 1986 Título XIII art. 288. Modificado. Decreto 1569 de 1998, art. 37, 289 hasta 297 y Concord , Decreto 1919 de 2002, artículos 17, 33, 45 y 46 de la ley 1045 de 1978, Decreto 2712 de 1999, Ley 4 de 1992; Ley 136 de 1994, Art. 81, Decreto 2626 de 1994, Art. 13, 105, 136, Ley 80 de 1993 y ley 100 de 1997.

**CONTRATO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS - Se desvirtúa cuando se demuestra la subordinación y dependencia / CONTRATO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS - Cuando se desvirtúa da lugar al pago de prestaciones sociales / PRINCIPIO DE LA REALIDAD SOBRE LAS FORMALIDADES – Aplicación a la relación de trabajo / RELACION LABORAL – Elementos / RELACION LABORAL - Su existencia no implica la condición de empleado público / EMPLEADO PUBLICO – Dicha calidad no se confiere por el hecho de trabajar para el Estado / CONTRATO REALIDAD - Existencia**

“El contrato de prestación de servicios puede ser desvirtuado cuando se demuestra la subordinación o dependencia respecto del empleador, evento en el cual surgirá el derecho al pago de prestaciones sociales en favor del contratista, en aplicación del principio de prevalencia de la realidad sobre las formas en las relaciones de trabajo, artículo 53 de la Constitución Política. La relación de trabajo se encuentra constituida por tres elementos, a saber, la subordinación, prestación personal del servicio y remuneración por el trabajo cumplido. Es pertinente destacar que el reconocimiento de la existencia de una relación laboral, no implica conferir la condición de empleado público, pues, **según lo ha señalado el Consejo de Estado**, dicha calidad no se confiere por el sólo hecho de trabajar para el Estado. A Juicio de la Sala, la labor desarrollada por la actora durante varios años, advierte la necesidad de sus servicios y la vulneración del artículo 53 de la Constitución que establece una “estabilidad en el empleo”, que jamás pudo ostentar en igualdad de condiciones a los empleados públicos del establecimiento demandado, configurándose la existencia del contrato realidad, pues se dieron los tres elementos que tipifican la relación laboral como son la subordinación, el salario como retribución y la actividad personal del funcionario.

**Nota de Relatoría:** Se citan las sentencias de la Corte Constitucional del 19 de marzo de 1997 C157, M.P. Hernado Herrera Vergara, del Consejo de Estado del 25 de enero de 2001, Exp No 1654-2000, M.P. Nicolás Pájaro Peñaranda, de la Sala Plena del 18 de noviembre de 2003, Exp No IJ-0039, M. P. Nicolás Pájaro Peñaranda, del 15 de junio de 2006, Exp No 3130-04, M.P. Tarsicio Cáceres Toro

**CALIDAD DE EMPLEADO PUBLICO – Requisitos. Presupuestos / CONTRATO DE PRESTACION DE SERVICIOS - Una vez desvirtuado procede el restablecimiento del derecho. Límites**



## **DEJUREX/COL**

### **Dependencia Jurídica Externa**

### **Abogados**

---

No existe discusión en cuanto a que para ostentar la calidad de empleado público es necesario cumplir las previsiones del artículo 122 de la Constitución, como son que el empleo se encuentre contemplado en la respectiva planta, que tenga asignadas funciones y previstos sus emolumentos en el presupuesto correspondiente. Adicionalmente se deben cumplir los presupuestos de ley: Nombramiento y Posesión. El fundamento según el cual el contratista que desvirtúa su situación no se convierte automáticamente en empleado público, no restringe la posibilidad de que precisamente luego de probar la subordinación se acceda a la reparación del daño, que desde luego no podrá consistir en un restablecimiento del derecho como el reintegro, ni el pago de los emolumentos dejados de percibir, pues evidentemente el cargo no existe en la planta de personal, pero sí el pago de la totalidad de las prestaciones sociales que nunca fueron sufragadas.

**CONTRATO REALIDAD- Una vez aceptada su existencia el tiempo laborado debe ser reconocido para efectos pensionales / DERECHOS PENSIONALES- Un vez acreditado el contrato realidad el tiempo laborado debe ser considerado para efectos pensionales**

Si se desvirtúa el contrato de prestación de servicios, y se acepta la existencia de una verdadera relación laboral es apenas lógico que produzcan plenos efectos, ello es, que el tiempo laborado sea útil para efectos del reconocimiento de la pensión de jubilación.

**INDEMNIZACION EN EL CONTRATO REALIDAD – Debe ser integral. Prestaciones sociales ordinarias. Prestaciones sociales compartidas. Prestaciones con fin social: Caja de Compensación. Subsidio familiar / CONTRATO DE PRESTACION DE SERVICIOS - Una vez desvirtuado la indemnización debe comprender las prestaciones sociales ordinarias, las prestaciones sociales compartidas, Prestaciones con fin social: Caja de compensación familiar. Subsidio familiar / PRESTACIONES SOCIALES - Clasificación / VACACIONES - No tienen la calidad de prestación social**

La tesis que actualmente maneja esta Corporación al momento de indemnizar este tipo de controversias, se limita a condenar al pago de las prestaciones sociales ordinarias que devenga un empleado público en similar situación, pero liquidadas conforme se pactó en el contrato de prestación de servicios. Dicho argumento es justificado, en que como quien pretende demostrar el contrato realidad, no ostenta la calidad legal de empleado público, carece del derecho al pago de todas las prestaciones sociales a las que tendría derecho un servidor en estas condiciones. La controversia gira en torno a las razones que expone la Jurisprudencia actual para acceder a una condena parcial en el sentido de ordenar el pago de prestaciones “ordinarias”, olvidándose de la indemnización integral de los perjuicios sufridos por el daño, tal como lo establece el artículo 16 de la Ley 446 de 1998. La Sala prohija en esta oportunidad la tesis allí expuesta ( salvamento de voto de la sentencia IJ 0039 del 18 de noviembre de 2003) , porque si se desvirtúa el contrato de prestación de servicios, y se acepta la existencia de una verdadera relación laboral es apenas lógico que produzcan plenos efectos, ello es, que el tiempo laborado sea útil para efectos del reconocimiento de la pensión de jubilación. Asimismo, debe tenerse en cuenta el Sistema de Seguridad Social Integral previsto en la Ley 100 de 1993, aplicable al sub-lite, el cual garantiza el cubrimiento de las contingencias, tales como Pensión y Salud; por su parte, el Decreto 1295 de 1994, dispuso la afiliación de los trabajadores al Sistema General de Riesgos Profesionales y la Ley 21 de 1982 previó la afiliación a las Cajas de Compensación Familiar y el pago del subsidio familiar. Sobre el tema de las prestaciones sociales, han sido clasificadas, en general, dependiendo a cargo de quien está la obligación de efectuar el aporte, así, unas son a cargo del empleador (vr.gr. prestaciones comunes u ordinarias como primas, cesantías, riesgos profesionales, caja de compensación etc) y otras compartidas con el trabajador (vr.gr.





## **DEJUREX/COL**

### **Dependencia Jurídica Externa**

### **Abogados**

---

pensión y salud). Las vacaciones en cambio, no tienen la connotación de prestación salarial porque son un descanso remunerado que tiene el trabajador por cada año de servicios.

#### **INDEMNIZACION EN EL CONTRATO REALIDAD - Criterios de liquidación de las prestaciones sociales / CONTRATO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS – Una vez desvirtuado procede la respectiva indemnización. Criterios**

En lo relativo a las prestaciones sociales comunes u ordinarias, esta Sala no advierte dificultad para su condena y liquidación, pues están establecidas en las normas especiales que rigen dicha situación y su pago está a cargo del empleador, sin embargo, tratándose de las prestaciones compartidas y aquellas que cumplen un fin social, la situación debe ser analizada con otros criterios dependiendo del sujeto activo que efectúa la cotización. En efecto, en nuestro ordenamiento jurídico las prestaciones sociales referentes a pensión y salud son cubiertas por las partes que integran la relación laboral, así por ejemplo, en materia pensional durante la ejecución del último contrato de la actora, se destinaba el equivalente al 10% de la tasa de cotización, monto cubierto por el empleador con un 75% y el trabajador con un 25% (artículo 20 de Ley 100 1993 sin sus modificaciones posteriores), y en materia de salud la base de cotización de las personas vinculadas mediante contrato de trabajo o como servidores públicos, afiliados obligatorios al Sistema General de Seguridad Social en Salud, es la misma contemplada en el sistema general de pensiones previsto en la Ley 100 de 1993 (parágrafo primero art. 204 de la Ley 100 de 1993.). Por tanto, la reparación del daño en el sub-lite no podrá ser la totalidad de dichos montos, sino la cuota parte que la entidad demandada no trasladó al respectivo Fondo de Pensiones o Empresa Prestadora de Salud, debiéndose pagar a la actora quien finalmente tenía la obligación de efectuar dichos aportes como contratista o trabajadora independiente. (Artículos 15 y 157 de la Ley 100 de 1993). En cuanto a los Riesgos Profesionales el Decreto Ley 1295 de 1994, establece que dicha obligación está a cargo del empleador (artículo 21 del Decreto Ley 1295 de 1994), sin embargo, como en el presente asunto la contratista, que fungió como empleada, no probó que hubiese sufragado esta especie de seguro que cubre los siniestros derivados de accidentes de trabajo, se infiere que jamás disfrutó de este beneficio, siendo inexistente el daño antijurídico. La Ley 21 de 1982 estableció la regulación de las Cajas de Compensación Familiar para cumplir las funciones propias de la seguridad social, hallándose sometidas al control y vigilancia del Estado en la forma establecida por la Ley; así como el subsidio familiar como aquella prestación social pagada en dinero, especie y servicio a los trabajadores de medianos y menores ingresos, en proporción al número de personas a cargo, para aliviar las cargas económicas que representa el sostenimiento de la familia, como núcleo básico de la sociedad. De conformidad con esta normativa la demandante no disfrutó, mientras duró su relación contractual desnaturalizada, de los beneficios que otorgan las Cajas de Compensación como son, percibir el subsidio familiar y acceder a los centros de recreación, educación y cultura, entre otros, presentándose la imposibilidad de percibirlos por el transcurso del tiempo, por lo que los dineros que la Administración debió sufragar a ese ente deben ser pagados, a título de indemnización, para que la actora los disfrute, debiéndose ordenar su reconocimiento.

#### **PRESCRIPCION TRIENAL DE LOS DERECHOS DERIVADOS DEL CONTRATO REALIDAD - El término debe contarse a partir de la ejecutoria de la sentencia constitutiva del derecho**

Esta Sala en anteriores oportunidades, ha declarado la prescripción trienal de los derechos que surgen del contrato realidad, aceptando que dicho fenómeno se interrumpe desde la fecha de presentación de la solicitud ante la Entidad demandada. Sin embargo, en esta oportunidad replantea este criterio por las razones que a continuación se explican: De conformidad con algunos estatutos que han regido esta materia, los derechos prescriben al cabo de determinado tiempo o plazo contado a partir de la fecha en que ellos se hacen exigibles, decisión que se adopta con base en el estatuto que consagra dicho fenómeno. (Vr. Gr. Dto. 3135/68 art. 41) En situaciones como la presente en las cuales no hay fecha a partir de la



## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

cuál se pueda predicar la exigibilidad del derecho, no es procedente sancionar al beneficiario con la prescripción o extinción del derecho que reclama; en efecto, en estos asuntos en los cuales se reclaman derechos laborales no obstante mediar un contrato de prestación de servicios, no hay un referente para afirmar la exigibilidad de salarios o prestaciones distintos al valor pactado en el contrato. Es a partir de la decisión judicial que desestima los elementos de la esencia del contrato de prestación de servicios que se hace exigible la reclamación de derechos laborales tanto salariales como prestacionales, porque conforme a la doctrina esta es de las denominadas sentencias constitutivas, ya que el derecho surge a partir de ella, y por ende la morosidad empieza a contarse a partir de la ejecutoria de esta sentencia. "CONSEJO DE ESTADO, SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO, SECCION SEGUNDA, Consejero ponente: BERTHA LUCIA RAMIREZ DE PAEZ, Bogotá, D. C., diecinueve (19) de febrero de dos mil nueve (2009), Radicación número: 73001-23-31-000-2000-03449-01(3074-05)"

**Nota de Relatoría:** Sobre la prescripción de los derechos derivados del contrato realidad se citan las sentencias del Consejo de Estado del 17 de abril de 2008, Exp No 2776-05, M.P. Jaime Moreno Garcia y la del 6 de marzo de 2008, Exp No 2152-06; M.P. Gustavo Eduardo Gomez Aranguren

Por lo anteriormente expuesto, la Corte Constitucional Sala Plena. Sentencia C-555 del 6 de diciembre de 1994. M. P.: Dr. Eduardo Cifuentes Muñoz; textualmente dice: "La entrega libre de energía física o intelectual que una persona hace a otra bajo condiciones de subordinación, independientemente del acto o de la causa que le da origen, tiene el carácter de relación de trabajo y a ella se aplican normas del estatuto del trabajo, las demás disposiciones legales y los tratados que versan sobre la materia. La prestación efectiva de trabajo, por sí sola, es suficiente para derivar derechos a favor del trabajador, los cuales son necesarios para asegurar su bienestar, salud y vida. Las normas laborales nacionales e internacionales, en atención a la trascendencia del trabajo y a los intereses vitales que se protegen, están llamados a aplicarse de manera imperativa cuando quieran se configure las notas esenciales de la relación de trabajo, sin reparar en la voluntad de las partes o en la calificación o denominación que hayan querido dar al contrato"

El Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda Radicación No: 73001-23-31-000-2000-03449-01(3074-05) Bogotá, D. C., diecinueve (19) de febrero de dos mil nueve (2009) " La tesis que actualmente maneja esta Corporación al momento de indemnizar este tipo de controversias, se limita a condenar al pago de las prestaciones sociales ordinarias que devenga un empleado público en similar situación, pero liquidadas conforme se pactó en el contrato de prestación de servicios.

Dicho argumento es justificado, en que como quien pretende demostrar el contrato realidad, no ostenta la calidad legal de empleado público, carece del derecho al pago de todas las prestaciones sociales a las que tendría derecho un servidor en estas condiciones, tal como se desprende de la siguiente providencia:

"La condena al pago de prestaciones sociales en favor de la parte actora, en igualdad de condiciones a un educador oficial.

En la sentencia de nov. 30/00 se expresó que no es de recibo porque, como ya se dijo, el régimen prestacional tiene unos destinatarios que son los empleados públicos y trabajadores oficiales, calidad que en verdad la Parte demandante no tenía en el lapso discutido.

Agregó, que no obstante, en aras de preservar la equidad hasta donde es posible, la Jurisdicción ha accedido a reconocer a título de **INDEMNIZACION**, el equivalente a las prestaciones sociales que perciben los docentes oficiales (de la respectiva Entidad Contratante), tomando el valor de lo pactado en el contrato de prestación de servicios, como base para la liquidación de la indemnización, tal como se expresó claramente en la Sentencia de marzo 18/98 del Exp. No. 11722 – 1198/98, de la Sección 2ª de esta Corporación, con ponencia del Dr. Flavio Rodríguez.



## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

Y para tal efecto, se deben determinar inicialmente cuáles son esas prestaciones ordinarias a que tienen derecho los educadores oficiales (v.gr. prima de navidad, cesantía, etc.) y la forma de su liquidación (v.gr. número de días y valores, etc.), para después calcular, teniendo en cuenta esos parámetros y el valor de esas prestaciones que no pudieron devengar, conforme a los honorarios pactados.”<sup>2</sup> (Negrilla del Texto)

No existe discusión en cuanto a que para ostentar la calidad de empleado público es necesario cumplir las previsiones del artículo 122 de la Constitución, como son que el empleo se encuentre contemplado en la respectiva planta, que tenga asignadas funciones y previstos sus emolumentos en el presupuesto correspondiente. Adicionalmente se deben cumplir los presupuestos de ley: Nombramiento y Posesión.

El fundamento según el cual el contratista que desvirtúa su situación no se convierte automáticamente en empleado público, no restringe la posibilidad de que precisamente luego de probar la subordinación se acceda a la **reparación del daño**, que desde luego no podrá consistir en un restablecimiento del derecho como el reintegro, ni el pago de los emolumentos dejados de percibir, pues evidentemente el cargo no existe en la planta de personal, pero sí el pago de la totalidad de las prestaciones sociales que nunca fueron sufragadas.

El artículo 53 de la Constitución que establece la prevalencia de la primacía de la realidad sobre las formalidades establecidas por los sujetos de las relaciones laborales, no puede ser escindido, si no concordado con la “irrenunciabilidad a los beneficios mínimos establecidos en normas laborales”, por lo que una vez declarada la situación irregular del contrato de prestación de servicios, la lógica jurídica y la interpretación gramatical de la norma superior no debe ser otra que reconocer las garantías establecidas en las normas jurídicas.

Respecto a la liquidación de la condena, encuentra la Sala, que es razonable la posición que ha venido sosteniendo la Sección Segunda de ordenar la indemnización preparatoria con base en los honorarios pactados en el contrato, pues en razón a la inexistencia del cargo en la planta de personal dichos emolumentos son la única forma de tasar objetivamente la indemnización de perjuicios, ya que la otra forma sería asimilarlo a un empleado de condiciones parecidas presentándose una situación subjetiva de la Administración para definir esta identidad, implicando reabrir la discusión al momento de ejecutar la sentencia”.

Por lo expuesto mi poderdante decide como consecuencia instaurar la Acción de Nulidad y Restablecimiento del Derecho consagrado en el artículo 138 C.C.A,

#### CAPITULO IV.

#### PRUEBAS

En la oportunidad legal solicito se tengan y decreten a favor de la parte demandante, los siguientes medios probatorios:

#### DOCUMENTALES:

1. Solicitud y poder conferido, para agotar la vía gubernativa. (Folios 4).
2. Oficio SRH 1000-016-002554 recibido el veinticinco (25) de noviembre de dos mil catorce (2014), expedido por la Alcaldía del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle.
3. Oficio SRH 1000-016-002715 expedido Mpio San Juan Bautista de Guacarí Valle, respuesta al oficio E006868. Folios (2)





## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

4. Oficio con Radicación E-007942-2014 recurso de reposición. Folios (3).
5. Oficio SRH1000-016-000202 del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle. Folio (3).
6. Ordenes de prestación de servicios años 2010 y 2011. Folios (9)
7. Original certificado de tiempo de servicios, actividad y salario expedido por el señor **JHON CARLOS NUÑEZ PACHECO**. Folios (1)
8. Ordenes de prestación de servicios años 2010, 211 y anexos. Folios (16)
9. Certificación de tiempo laborado expedido por **ORLANDO DE JESUS BEDOYA**. Folios (1)
10. Copias de los desprendibles de pago y autorización descuento para salud y riesgos profesionales. Folios (4)
11. Certificado de disponibilidad presupuestal, registros presupuestales, Comprobantes de egreso, autorizaciones descuento salud y obligaciones contraídas del municipio tomado del archivo de tesorería. Folios (38)
12. Copia de autorización a la Tesorera del Mpio para descuento de Salud y riesgos profesionales de noviembre y diciembre del año 2011. Folios (2)
13. Original solicitud del requisito para demandar ante la Procuraduría Judicial. Folios(7)
14. Originales Actas de Conciliación Extrajudicial como requisito de procedibilidad. Folios (3)

#### 2. TESTIMONIALES:

a) Se sirva citar al Despacho, previa fijación de fecha y hora, a los señores:

**HAROLD ROMERO BUITRAGO**, mayor de edad, identificado con la cedula número 6.320.527, domiciliado en el municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, se le puede notificar en la Vereda Santa Rosa.

**DIEGO FERNANDO OSORIO MONSALVE**, mayor de edad, identificado con la cedula número 14.651.123, domiciliado en el municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, se le puede notificar en la Vereda Puente Rojo.

Para que declaren sobre los hechos que constituyen el fundamento de esta Acción.

#### Igualmente declaren lo que les conste sobre los hechos 4, 6 y 8 de esta demanda los señores:.

**ARCESIO DE JESUS VANEGAS TOBON**, mayor de edad, identificado con la cedula de ciudadanía número 4.383.938, domiciliada en el municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, se le puede notificar en la vereda Alto de la Julia.

**OMAR SOTO MARTINEZ**, mayor de edad, identificado con la cedula de ciudadanía número 16.435.331, domiciliado en el municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, se le puede notificar en la Vereda Los Lulos.

Solicito al señor Juez administrativo respetuosamente librar despacho comisorio comisionando para tal efecto al Juzgado Promiscuo Municipal del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, por ser el domicilio de los declarantes.

#### INTERROGATORIO DE PARTE

Solicito al señor Juez que de conformidad con las facultades que esta investido, y si es procedente solicito se realice interrogatorio al señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, para que en audiencia absuelva las preguntas que Usted considere necesarias para determinar la veracidad de los hechos expuestos.



## DEJUREX/COL

### Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

#### OFICIOS:

Respetuosamente solicito al despacho, se sirva oficiar a la Alcaldía del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, a la oficina de la Tesorería y Hacienda Pública, para que con destino a este proceso envíen copias de las ordenes de pagos realizados al señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS** desde el primero (1) de febrero del año dos mil siete (2007) hasta diciembre treinta y uno (31) del año dos mil catorce (2014). Lo anterior para verificar los pagos realizados.

Respetuosamente solicito al despacho, se sirva oficiar al Banco de Occidente del municipio de Guadalajara de Buga para que con destino a este proceso envíen copias de los cheques girados a nombre del señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, que fueran girados por la Tesorería del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, entre los años 2007 hasta 2011. Lo anterior para verificar los pagos realizados.

Respetuosamente solicito al despacho, se sirva oficiar a **COLPENSIONES** para que con destino a este proceso envíen certificación escrita de los pagos de las cotizaciones a pensiones realizados por la tesorería del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle a nombre del señor **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS**, que fueran girados por la Tesorería del municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, entre los años 2007 hasta 2011. Lo anterior para verificar los descuentos realizados a mi poderdante para el pago de la Salud y de pensiones por parte de la tesorería del municipio.

#### **CAPITULO V.**

#### **ANEXOS**

Acompaño a este libelo las siguientes:

Copia de esta demanda y anexos para los traslados a la demandada, archivo del Juzgado, Ministerio Público y Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado, poder conferido, CD contentivo de la demanda en formato PDF y cada uno de los documentos relacionados en los medios probatorios para que se surta el traslado a los demandados.

#### **CAPITULO VI.**

#### **COMPETENCIA Y DE LA CUANTÍA**

Es competencia de este Juzgado Administrativo por la naturaleza de la acción, por razón del territorio donde se produjeron los hechos y la cuantía que se estima en la suma de \$ **10.000.000.00**, sin calcular los ajustes al salario, intereses, indexación que resulten de las condenas, sanciones moratorias de Ley, pagos a la Seguridad Social en Salud y de Pensiones.

#### **CAPITULO VII.**

#### **LA ACCIÓN**

Estoy dentro del término legal del artículo 164 del C.C.A.

#### **CAPITULO VIII.**

#### **PROCEDIMIENTO**

El procedimiento a seguir es el establecido en el artículo 171 y ss. del Código Contencioso Administrativo.



# DEJUREX/COL

## Dependencia Jurídica Externa

### Abogados

---

#### CAPITULO IX.

#### FUNDAMENTOS DE DERECHO DE LAS PRETENSIONES

Se da aplicación a los artículos 40, 85, 135 al 139 subrogado D.E 2304/89 C.C.A y las planteadas como disposiciones violadas: Artículos 2, 4, 6, 13, 25, 28, 53, 90, 122, 123, 124 numeral 4, 125, 150 núm. 19 209, 229, 286, 287 y Concord de la Constitución, Decreto 1333 de 1986 Título XIII art. 288. Modificado. Decreto 1569 de 1998, art. 37, 289 hasta 297 y Concord, Decreto 1919 de 2002, artículos 17, 33, 45 y 46 de la ley 1045 de 1978, Decreto 2712 de 1999, Ley 4 de 1992; Ley 136 de 1994, Art. 81, Decreto 2626 de 1994, Art. 13, 105, 136, Ley 80 de 1993 y ley 100 de 1997, Decreto 1295 de 1994, la Ley 21 de 1982 y artículo 16 de la Ley 446 de 1998.

#### CAPITULO X.

#### NOTIFICACIONES.

La entidad demandada y su representante en el municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle Cabecera municipal en la Plaza Principal, direccion calle 4 No 8-16 Esquina, Tel 2538547. Email [WWW.alcaldia@guacari-valle.gov.co](mailto:WWW.alcaldia@guacari-valle.gov.co)

El poderdante **ORFENIO DE JESUS QUINTERO ROJAS** se puede notificar calle 6 # 8-60 Barrio El Dorado municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle. Cel. 3136142288

La apoderada en calle 6 # 8-60 Barrio El Dorado municipio de San Juan Bautista de Guacarí Valle, Tel. 2532211, Cel.3135881264, Email [roamloes@gmail.com](mailto:roamloes@gmail.com)

Notifíquese al señor Agente del Ministerio Público y a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado

Atentamente,

---

**AMPARO LÓPEZ ESPEJO**  
C.C 29.185.197 Exp. Bolívar Valle  
T.P 85.165 C.S.J.