



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

Bogotá D.C., dieciocho (18) de noviembre de dos mil veintiuno (2021)

Expediente: 11001 33 35 010 **2019 00271 00**

Demandante: Abraham Vargas Torres

Demandado: Unidad Administrativa Especial Cuerpo Oficial de Bomberos

Clase: Nulidad y restablecimiento del derecho

El Despacho procede a pronunciarse sobre la conciliación a la que llegaron las partes en el presente trámite.

I. ANTECEDENTES

1. LA DEMANDA.

1.1. Pretensiones. Abraham Vargas Torres, pretende la nulidad de la Resolución 853 de 6 de diciembre de 2018. A título de restablecimiento del derecho, solicita el reconocimiento y pago de cincuenta (50) horas extras mensuales diurnas y nocturnas, las restantes ciento veinte (120) horas extras a manera de un día salario, más los recargos por horas extras nocturnas, y los días compensatorios. Consecuentemente, solicita la reliquidación de las prestaciones sociales. Por lo demás, pide que el pago se realice indexado, se cumpla la sentencia en los términos establecidos en los artículos 185 y 192 del CPACA, y se condene en costas.

1.2 Fundamentos de hecho. Señala que se desempeña como Bombero del Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá. Indica que su jornada laboral fue de 24 horas de trabajo por 24 horas de descanso, hasta el año 2018, inclusive. Durante el desarrollo de la anterior jornada, sostiene que la entidad no le reconoció las horas extras y los días compensatorios. Además, dice, erró al liquidar los recargos por trabajo nocturno, en días dominicales y festivos, y por trabajar más de 50 horas extras. El



yerro, a su criterio, consiste en que la liquidación se realizó sobre jornadas de 240 horas semanales, cuando debió efectuarse sobre 190 horas semanales.

1.3 Fundamentos de derecho. Estimó vulnerados los principios contenidos en los artículos 1, 2, 25 y 53 de la Constitución Política, en armonía con los convenios 1, 14, 30, 95 y 106 de la Organización Internacional del Trabajo, OIT. Igualmente, estimó vulnerado los artículos 33 al 39 del Decreto 1042 de 1978, los cuales establecen la jornada laboral ordinaria de 44 horas semanales, la jornada diaria y nocturna, los recargos nocturnos y por dominicales y festivos, y la remuneración por horas extras cuando es inferior y superior a las 50 horas. Reiteró que la liquidación no se debe realizar sobre 240 horas, sino sobre 190 horas.

Cuestionó, que la administración se apoye en el Decreto Distrital 338 de 1951, pues con la reforma constitucional y la entrada de la Constitución Política de 1991, considera que sólo el Gobierno Nacional puede fijar el régimen salarial y prestacional de los empleados públicos. Con ello, quiso decir que se había presentado el decaimiento del acto administrativo general. En todo caso, afirma que el precitado Decreto Distrital tampoco determinó la jornada laboral o el horario por el sistema de turnos, a lo cual le suma que es una norma obsoleta e inútil.

También cuestionó la aplicabilidad del Decreto Distrital 991 de 1974, porque sería inconstitucional no remunerar a los Bomberos el tiempo suplementario. Respecto de los Acuerdos Distritales 3 y 9 de 1999, expresó que el Consejo Distrital carece de facultades para fijar el régimen salarial y prestacional de los Bomberos. A ello le suma, que la jurisprudencia del Consejo de Estado¹ determinó que la administración no ha regulado la jornada especial de los bomberos, y por consiguiente, se rigen por la jornada ordinaria de 44 horas semanales y 190 mensuales. De ahí, que exprese que la discusión queda reducida a la forma de remuneración.

¹ Citó la Sentencia de 2 de abril de 2009, C.P. Víctor Hernando Alvarado



2. CONTESTACIÓN

La Unidad Administrativa Especial Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá D.C., UAECOB, se opuso a las pretensiones de la demanda, por medio del escrito visible a folios 35 a 41 del expediente. Argumentó que la entidad no ha dejado de reconocer y pagar el tiempo suplementario con las prestaciones sociales, y por otra parte, los hechos de la demanda no establecen las circunstancias de tiempo, modo y lugar. En todo caso, advierte que la jornada y el horario de trabajo del personal operativo de la UAECOB, se estableció a través de la Resolución 80 de 2019, modificada por la Resolución 885 de 12 de septiembre de 2019. Explicó que se compone de dos turnos diurnos y dos nocturnos, seguido de 48 horas de descanso.

Planteó las excepciones de méritos, que denominó así: “jornada laboral de los bomberos de la UAECOB es de 66 horas a la semana”, pago y prescripción trienal. En resumen, las excepciones se sustentaron en que el quid del asunto es determinar si la jornada laboral de los bomberos es de 44 o 66 horas semanales.

En primer lugar, argumentó que la jornada es de 66 horas semanales, por disposición del Decreto Distrital 388 de 1951 que regula la función de los bomberos, en armonía con la Resolución 656 de 2009. Afirmó que las citadas normas se expedieron con base en el artículo 33 del Decreto 1042 de 1978. Luego expresó, que la jornada de los bomberos es de 66 horas, porque las funciones implican actividades discontinuas, intermitentes o de simple vigilancia, pues ellos tienen largos periodos de inactividad, debido a que permanecen en sus puestos a la espera de una llamada.

Bajo tal entendido, señala que la jornada laboral que excede las 264 horas se liquida sobre 240 horas mensuales, y por consiguiente, no se adeuda valor alguno por tiempo suplementario. Las extras superiores a 50 horas se compensaron con un día de descanso por cada 8 horas, pues el sistema de turnos se compone de 15 días



de trabajo por 15 de descanso. Ello, expresó, incluye los compensatorios por dominicales y festivos, según la jurisprudencia del Consejo de Estado.

En el acápite “fundamentación fáctica y jurídica de la defensa”, sostuvo que la jornada laboral de los Bomberos se rige por norma especial. Para el efecto, razonó que el Decreto 388 de 1951 dispuso que el horario de trabajo es de 24 de horas de trabajo, por 24 de descanso, mientras que Resolución 656 de 2009 dispuso que sería de 66 horas semanales. Agregó que el Decreto 911 de 1974 los exceptuó de la jornada laboral de los demás empleados distritales. Así, concluye que ellos no se rigen por la jornada ordinaria de 44 horas semanales del Decreto 1042 de 1978.

Las normas distritales las estima compatibles con la Constitución Política. Reprocha que en los fallos judiciales se afirme que la norma general derogó tácitamente la especial, pues no son incompatibles, ni regulan igual supuesto de hecho. Es más, arguye que desarrollan el artículo 33 del Decreto 1042 de 1978. Agrega que la jornada especial de los bomberos es de 66 horas, porque es intermitente y discontinua, en la medida que dependen de la demanda del servicio. Incluso, señala que la Ley 1575 de 2012 o ley general de bomberos no reguló su jornada laboral, porque es una facultad de los entes territoriales. Para cerrar, señaló que sólo las cesantías se liquidan con las horas extras, por disposición del artículo 45 del Decreto 1042 de 1978.

3. CONCILIACIÓN JUDICIAL

El Comité de Conciliación de la Unidad Administrativa Especial del Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá D.C., en reunión del 15 de octubre de 2020, decidió formular una propuesta de conciliación, según el certificado expedido el 22 de octubre de 2020 por la Secretaría Técnica del aludido Comité.



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

El documento indica que la propuesta de conciliación se efectúa bajo ciertos parámetros, que se sintetizan así: (i) los recargos nocturnos, dominicales y festivos, y las horas extras diurnas y nocturnas se liquidaran sobre la base de 190 horas mensuales, en aplicación de la jornada de 44 horas semanales; (ii) los aludidos recargos se reconocerán conforme a los artículos 34 y 39 del Decreto 1042 de 1978; (iii) las horas extras se liquidaran hasta 50 horas, conforme a los artículos 36 y 37 del Decreto 1042 de 1978; (iv) no se reconocen compensatorios por horas extras, ni por dominicales y festivos, (v) se reliquidan las cesantías conforme a los artículos 17, 33 y 45 del Decreto 1045 de 1978, y 59 del Decreto 1042 de 1978; (vi) se realizaran los aportes a las seguridad social; (vii) se pagarán las diferencias entre lo pagado por la entidad y la reliquidación, dentro de los tres (3) meses siguientes a la ejecutoria del auto que aprueba la liquidación. La entidad adjuntó el cuadro de liquidación de las horas extras y los aludidos recargos, y de la reliquidación de cesantías (folios 51 vlto. al 53).

El Juzgado corrió traslado de la propuesta de conciliación a la contraparte, por medio de auto de 25 de agosto de 2021. La apodera del demandante manifestó que acepta la propuesta conciliatoria formulada por la administración, mediante memorial visible a folio 62 del expediente. Expresó que la liquidación propuesta se ajusta a la sentencia de unificación del Consejo de Estado.

II. CONSIDERACIONES

El acto jurídico consensual se debe ajustar al principio de legalidad, y garantizar que no se afecte el patrimonio público. Ello explica porque no se puede aceptar la conciliación, sin antes realizar el estudio de legalidad. Para el efecto, primero se ubicarán las normas y jurisprudencia que rige la jornada laboral de los servidores públicos, y en particular, de los Bomberos, para luego determinar, en el caso concreto si no afecta el erario.



2.1. Marco normativo y jurisprudencial. El artículo 25 de la Constitución Política determinó que los trabajadores “tiene derecho a un trabajo en condiciones dignas y justas”². Precisamente, la jornada laboral se concibió para garantizar el derecho al “descanso necesario”, previsto en el artículo 53 Superior. No obstante, la jornada laboral también debe garantizar el desarrollo de la función pública, por lo cual, el Consejo de Estado define la jornada laboral en los siguientes términos³:

“Se entiende como jornada de trabajo en el sector público, aquel periodo de tiempo establecido por autoridad competente dentro del máximo legal, durante el cual los empleados deben cumplir las funciones que le han sido previamente asignadas por la Constitución, la Ley o el reglamento. Su duración dependerá de las funciones impuestas y las condiciones en que deban ejecutarse”

La jornada ordinaria la prevé el artículo 33⁴ del Decreto 1042 de 1978⁵, la cual corresponde a las 44 horas semanales. Este tipo de jornada se encuentra destinada

² ARTICULO 25. El trabajo es un derecho y una obligación social y goza, en todas sus modalidades, de la especial protección del Estado. Toda persona tiene derecho a un trabajo en condiciones dignas y justas.

³ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección “A”, C.P. Sandra Lisset Ibarra Vélez, Sentencia de 29 de agosto de 2019, Rad. 25000-23-25-000-2012-01105-01(0413-19).

⁴ ARTICULO 33. DE LA JORNADA DE TRABAJO. La asignación mensual fijada en las escalas de remuneración a que se refiere el presente Decreto, corresponde a jornadas de cuarenta y cuatro horas semanales. A los empleos cuyas funciones implican el desarrollo de actividades discontinuas, intermitentes o de simple vigilancia podrá señalárseles una jornada de trabajo de doce horas diarias, sin que en la semana excedan un límite de 66 horas.

Dentro del límite máximo fijado en este artículo, el jefe del respectivo organismo podrá establecer el horario de trabajo y compensar la jornada del sábado con tiempo diario adicional de labor, sin que en ningún caso dicho tiempo compensatorio constituya trabajo suplementario o de horas extras.

El trabajo realizado en día sábado no da derecho a remuneración adicional, salvo cuando exceda la jornada máxima semanal. En este caso se aplicará lo dispuesto para las horas extras

⁵ Si bien, la norma estuvo dirigido a los empleados nacionales, terminó por aplicarse, igualmente, a los empleados territoriales por remisión de la ley y la jurisprudencia. Por un lado, el artículo 2º de la Ley 27 de 1992 extendió, a las entidades territoriales, los mecanismos de administración de personal como la jornada laboral, disposición reiterada por el artículo 87, inciso segundo, de la Ley 443 de 1998. Por el lado de la jurisprudencia, se encuentran las siguientes providencias: la Sentencia C-1063 de 2000; y del Consejo de Estado, la sentencia de 17 de agosto de 2006. Consejera Ponente: Dra. Ana Margarita Olaya Forero, Rad. 05001-23-31-000-1998-01941-01 (5622-05), actora Silvia Elena Arango Castañeda, demandado: Hospital General de Medellín. Esta postura se ha reiterado en otras providencia como la sentencia de 27 de febrero de 2013, C.P. Gerardo Arenas Monsalve, Rad. 25000-23-25-000-2006-00795-01 (1477-2009), actor: Sonia Constanza García Gómez, demandado: Bogotá D.C. – Secretaría de Educación Distrital.



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

a los servicios administrativos que se pueden interrumpir, sin que ello afecte el interés general. Sin embargo, las necesidades del servicio llevaron a establecer otros tipos de jornada, a saber: la especial y la excepcional o extraordinaria.

La jornada especial se concibió para aquellas funciones públicas que se deben realizar de forma continua y permanente, es decir, que no se pueden interrumpir. El sistema de turnos constituye una de las modalidades de jornada especial, de acuerdo con los artículos 34 y 35 del Decreto 1042 de 1978. En cambio, la jornada de trabajo excepcional se estableció para las actividades “*discontinuas, intermitentes o de simple vigilancia*”, según el artículo 33⁶ del Decreto 1042 de 1978. La excepcionalidad consiste en que el legislador aumentó el número de horas trabajadas: de cuarenta cuatro (44) horas a sesenta y seis (66) horas semanales; es decir, elevó en 22 horas semanales el tiempo que por ley le corresponde trabajar a un servidor público.

En este proceso, las partes han discutido si la jornada de trabajo de los Bomberos de Bogotá D.C. se encuentra o no establecida en norma especial, o forma parte de la jornada extraordinaria o excepcional de sesenta y seis (66) horas semanales. Mientras el demandante sostiene que se rigen por el Decreto 1042 de 1978, la entidad señala que se trata de una jornada extraordinaria, o a lo sumo especial, pues se rige por los Decretos Distritales 388 de 1951 y 991 de 1974, los Acuerdos Distritales 3 y 9 de 1999 y la Resolución 656 de 2009.

⁶ ARTICULO 33. DE LA JORNADA DE TRABAJO. La asignación mensual fijada en las escalas de remuneración a que se refiere el presente Decreto, corresponde a jornadas de cuarenta y cuatro horas semanales. A los empleos cuyas funciones implican el desarrollo de actividades discontinuas, intermitentes o de simple vigilancia podrá señalárseles una jornada de trabajo de doce horas diarias, sin que en la semana excedan un límite de 66 horas.

Dentro del límite máximo fijado en este artículo, el jefe del respectivo organismo podrá establecer el horario de trabajo y compensar la jornada del sábado con tiempo diario adicional de labor, sin que en ningún caso dicho tiempo compensatorio constituya trabajo suplementario o de horas extras. El trabajo realizado en día sábado no da derecho a remuneración adicional, salvo cuando exceda la jornada máxima semanal. En este caso se aplicará lo dispuesto para las horas extras



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

Tradicionalmente, el Consejo de Estado ha planteado que *“las labores realizadas por los bomberos implican una disponibilidad permanente por lo que es razonable que dicho personal no esté sujeto a una jornada ordinaria de trabajo, sino a una **jornada especial**”*⁷. Ello conllevó decir que los bomberos no se rigen por la jornada ordinaria de 44 horas semanales del Decreto 1042 de 1978, sino por normas especiales distritales.

Sin embargo, el Consejo de Estado dio un giro jurisprudencial⁸ al expresar que la norma especial, reguladora de la jornada de trabajo de los Bomberos, debe ajustarse a las previsiones de la norma general – Decreto 1042 de 1978. La razón estriba en que los Bomberos, como los demás servidores públicos, son beneficiarios de las garantías laborales constitucionales, previstas en los artículos 28 y 53 Superior.

Bajo este giro, el Consejo de Estado ha considerado que las normas especiales invocadas por la entidad no resultan aplicables, en cuanto que no regulan la jornada especial de los bomberos, o se entienden derogadas por el Decreto 1042 de 1978, por contradecirlo. Las razones se expusieron en los siguientes términos:

“(i) Porque la norma de carácter territorial no se ocupó de regular lo pertinente a la forma de remuneración de la jornada laboral especial para los miembros del Cuerpo de Bomberos de Bogotá y en esos casos la jurisprudencia de la Corporación estableció que ante la ausencia de una regulación sobre la jornada especial debe darse aplicación al Decreto 1042 de 1978.

(ii) Porque al expedirse el Decreto 1042 de 1978, la norma de carácter territorial contenida en el Decreto 388 de 1951 que establecía 24 horas de labor para el

⁷ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección “A”, C.P. Sandra Lisset Ibarra Vélez, Sentencia de 29 de agosto de 2019, Rad. 25000-23-25-000-2012-01105-01(0413-19).

⁸ En la precitada sentencia se cita el giro jurisprudencial así: Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, C.P: Dr. Gustavo Eduardo Gómez Aranguren, sentencia del 17 de abril de 2008, Radicación número: 66001-23-31-000-2003-00041-01(1022-06), Actor: José Arles Pulgarín Gálvez, Demandado: Municipio de Pereira; y Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección “B” Consejero ponente: VICTOR HERNANDO ALVARADO , ARDILA, sentencia del 2 de abril de 2009, Radicación número: 66001-23-31-000-2003-00039-01(9258-05), Actor: JOSE DADNER RANGEL HOYOS Y OTROS, Demandado: MUNICIPIO DE PEREIRA



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

personal de bomberos quedó tácitamente derogada⁹ por contravenir la jornada ordinaria laboral de 44 horas semanales establecida en el artículo 33 del Decreto 1042 de 1978 y también el límite máximo legal de 66 horas semanales, que valga la pena aclarar, sólo fue previsto para actividades discontinuas, intermitentes o de simple vigilancia, naturaleza de la cual no participa la actividad bomberil”.

En la misma providencia, se abordó la aplicabilidad de las otras normas especiales invocadas por la entidad. En primer lugar, se sentenció que el *“Decreto 991 de 31 de julio de 1974, expedido por el Alcalde Mayor de Bogotá, por el cual se expide el Estatuto de Personal para el Distrito Especial de Bogotá, igualmente no reguló lo atinente a la jornada especial para el Cuerpo de Bomberos”, y “el Acuerdo 3 de 8 de diciembre de 1999, proferido por el Concejo Distrital de Bogotá, tampoco se ocupó de regular la jornada especial para el cuerpo de bomberos”.*

En otra providencia¹⁰, el Consejo de Estado termina expresando: *“Y si bien el director de la UAECOB, mediante Resolución 656 de 29 de diciembre de 2009, estableció a partir del 1º de enero de 2010 una jornada máxima especial laboral de 66 horas semanales para los servidores públicos uniformados que allí prestan sus servicios, no se reguló específicamente la jornada laboral para los bomberos, motivo por el cual tampoco aplica¹¹, máxime cuando contraría el Decreto 1042 de 1978”.*

⁹ Hay derogación tácita, cuando las disposiciones de la ley que deroga no pueden concertarse con las de la ley anterior, es decir que van en contravía con lo estableció en la ley esta, de conformidad con lo establecido en la parte final del artículo 71 del código civil, el cual establece lo siguiente:

“La derogación de las leyes podrá ser expresa o tácita. Es expresa, cuando la nueva ley dice expresamente que deroga la antigua.

Es tácita, cuando la nueva ley contiene disposiciones que no pueden conciliarse con las de la ley anterior.

La derogación de una ley puede ser total o parcial”.

¹⁰ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección “B”, C.P. Carmelo Perdomo Cuéter, Sentencia de 25 de abril de 2018, Rad. 25000-23-25-000-2012-00590-01(2613-14).

¹¹ Sentencia de 16 de septiembre de 2015, sección segunda, subsección A, C. P. Jorge Octavio Ramírez Ramírez (e), expediente 25000-23-25-000-2012-00421-01(2538-14), acción de nulidad y restablecimiento del derecho de Juan Carlos Morea Albañil contra Bogotá, D. C.-Unidad Administrativa Especial Cuerpo oficial de Bomberos de Bogotá.



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

A lo anterior se suma, que el Consejo de Estado notó que por norma especial de carácter local, no se puede establecer la remuneración de los empleados públicos, porque la jornada laboral forma parte del régimen salarial y prestacional de los empleados públicos que compete a la ley, de acuerdo con el artículo 150 numeral 19 literal e) de la Constitución Política.

En este orden de ideas, se concluye que el personal operativo del Cuerpo Oficial de Bomberos de la Capital tiene una jornada de trabajo especial. Sin embargo, como la Unidad Administrativa Especial Cuerpo Oficial de Bomberos no ha expedido la norma especial conforme a la ley, ellos se rigen por la norma general – Decreto 1042 de 1978, como lo sostuvo el demandante.

Así las cosas, los bomberos, pese a que desarrollan una jornada especial, tienen derecho a que las horas que excedan la jornada máxima legal o jornada ordinaria, sean remuneradas como horas extras. Excepcionalmente, cuando se superen las 50 horas extras mensuales, se compensaran a razón de un día hábil por cada 8 horas extras trabajadas, según el artículo 36 del Decreto 1042 de 1978, modificado por el artículo 13 del Decreto 10¹² de 1989.

Los artículos 35 y 36 (Lit. c) del Decreto 1042 de 1978 disponen que las horas extras diurnas se liquidan “*con un recargo del veinticinco por ciento sobre la remuneración básica fijada por la ley para el respectivo empleo*”, mientras que las horas extras nocturnas “*se remunerará con un recargo del setenta y cinco por ciento sobre la asignación básica mensual*”. Se aclara que las horas diurnas se desarrollan entre las 6 a.m. y 6 p.m., y las nocturnas se distribuyen entre las 6 p.m. y 6 a.m., según los artículos 33 y 34 ibídem.

¹² “**Artículo 13.** Para efectos del pago de horas extras, de dominicales y festivos o del reconocimiento del descanso compensatorio, los literales a. y d. del artículo 36 del Decreto-ley 1042 de 1978; y el literal a. del artículo 40 del mismo Decreto, quedarán así:

a. El empleo deberá pertenecer al Nivel Operativo, hasta el grado 17 del Nivel Administrativo y hasta el grado 09 del Nivel Técnico.

b. En ningún caso podrá pagarse más de cincuenta (50) horas extras mensuales”.



Asimismo, la jornada laboral especial desarrollada en días inhábiles, dominicales y festivos, genera una remuneración adicional o recargo, que según su artículo 39 *ejusdem*, será “*equivalente al doble del valor de un día de trabajo por cada dominical o festivo laborado, más el disfrute de un día de descanso compensatorio, sin perjuicio de la remuneración ordinaria a que tenga derecho el funcionario por haber laborado el mes completo*”. En caso que no se conceda el descanso compensatorio por haber trabajado el domingo o festivo, será pagado el compensatorio en un valor que “*será igual al doble de la remuneración correspondiente a un día ordinario de trabajo, o proporcionalmente al tiempo laborado si éste fuere menor*”.

De manera que, la aprobación o no de la conciliación judicial objeto de esta providencia, se contrae a determinar si la propuesta conciliatoria se ajusta a las directrices del Decreto 1042 de 1978, en los términos anotados en precedencia, y conforme a la actualizada jurisprudencia del Consejo de Estado¹³.

2.2 El caso concreto. El expediente se caracteriza por la pobreza probatoria, circunstancia que se explica en que el proceso no ha avanzado a la etapa de pruebas. Sin embargo, no se puede desconocer que los bomberos cumplen una función especial en servicio de la comunidad, regulada mediante la Ley 1575 de 2002. Su artículo 2º, dispone que se dedican a “*La gestión integral del riesgo contra incendio, los preparativos y atención de rescates en todas sus modalidades y la atención de incidentes con materiales peligrosos*”.

¹³ Los apartes entre comillas se extrajeron de la sentencia ya citada de 29 de agosto de 2019, C.P. Sandra Lisset Ibarra Vélez, Rad. 25000-23-25-000-2012-01105-01(0413-19), la cual retoma las directrices fijadas en Sentencia de 12 de febrero de 2015 Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección B, expediente 25000-23-25-000-2010-00725-01(1046-13), C. P. Gerardo Arenas Monsalve, que “reiteró y amplió el criterio jurisprudencial expuesto al decidir los procesos (i) 66001-23-31-000-2003-00041-01 (1022-06), de 17 de abril de 2008, C. P. Gustavo Eduardo Gómez Aranguren; (ii) 66001-23-31-000-2003-00039-01 (9258-2005), de 2 de abril de 2009, C. P. Víctor Hernando Alvarado Ardila; (iii) 2003-00042-01 (1018-06), de 28 de enero de 2010, C. P. Luis Rafael Vergara Quintero; (iv) 25000-23-25-000-2010-00725-01 (1046-2013) de 30 de agosto de 2012, C. P. Gerardo Arenas Monsalve; y (v) 25000-23-25-000-2010-00515-01 (1051-13), de 31 de octubre de 2013, C. P. Bertha Lucía Ramírez de Páez”, según la sentencia también citada en este proveído de C.P. Carmelo Perdomo Cuéter, Sentencia de 25 de abril de 2018, Rad. 25000-23-25-000-2012-00590-01(2613-14).



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

Tales actividades, necesariamente, exigen que tengan una jornada especial o por turnos, pues el servicio no puede ser interrumpido, y debe prestarse de forma continua y permanente. Es claro, que en la jornada especial por el sistema de turnos, el empleado público presta el servicio por 24 horas, para luego descansar las siguientes 24 horas.

De manera, que no se requieren pruebas para llegar a la convicción que el actor, en su calidad de bombero, trabaja por el sistema de turnos. Al respecto, el Consejo de Estado ha precisado que la jornada de trabajo especial o por sistema de turnos de los Bomberos, que consiste en 24 horas de labor por 24 horas de descanso (24 x 24), conlleva decir que los Bomberos alternan *“una semana (de) 4 días de trabajo y 3 de descanso y en la siguiente, 3 días de labor y 4 de descanso, por lo que en una semana laboran 72 horas y en la otra 96, lo que arroja un promedio de 360 horas laboradas en el mes, superando de esta forma la jornada ordinaria legal de 44 horas semanales que equivalen a 190 horas mensuales”*. Por la vía de la deducción, la Corporación en cita deduce que el Bombero trabaja *“170 horas adicionales a la jornada ordinaria”*¹⁴, es decir, 170 horas son extras o de tiempo suplementario, las cuales resultan de restar a las 360 horas trabajadas en el mes, las 190 horas mensuales de la jornada ordinaria o máxima legal.

La naturaleza del servicio prestado, permite afirmar que la entidad debe liquidar las horas extras diurnas y nocturnas, y los recargos por trabajo en horario nocturno, y en días dominicales y festivos, sobre 190 horas mensuales, y remunerarla conforme a los artículos pertinentes del Decreto 1042 de 1978.

Sin embargo, el propio sistema de turnos indica que el bombero disfruta de los compensatorios, tanto por extras superiores a las 50 horas, como por trabajo en

¹⁴ Cantidad que resulta de la diferencia entre el número de horas laboradas (360) y el número de horas de la jornada ordinaria al mes (190).



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

dominicales y festivos, según la jurisprudencia del Consejo de Estado. Por ello, es válido que la administración no incluya en la conciliación el pago de días compensatorios. Obviamente, el reconocimiento implica reliquidar las cesantías como los aportes a la seguridad social, como se indica en la propuesta conciliatoria.

Siendo así, resulta ajustada a la legalidad la propuesta del Comité de Conciliación de la Unidad Administrativa Especial del Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá D.C., elaborada en reunión del 15 de octubre de 2020, y certificada el 22 de octubre de 2020 por la Secretaría Técnica del aludido Comité. La apoderada del demandante aceptó la propuesta conciliatoria. Esto significa que los términos de la conciliación judicial corresponden al contenido del certificado de la Secretaría Técnica del aludido Comité de Conciliación.

Ahora, el Despacho considera que el acto consensual judicial no afecta el erario, porque la entidad sólo se comprometió a pagar las diferencias que se presenten entre lo pagado por la entidad, y la reliquidación del tiempo extra, recargos y cesantías, de acuerdo con los anexos de la propuesta de conciliación. A ello se suma, que la entidad aplicó la prescripción trienal del artículo 41¹⁵ del Decreto 3135 de 1968. Si bien es cierto, el acto conciliatorio no lo indica, la reliquidación adjuntada se realizó a partir del 19 de noviembre de 2015, pues la petición se radicó el 19 de noviembre de 2018. De manera, que este aspecto también se considera parte de la aceptación de la propuesta conciliatoria por parte del actor.

En estos términos, se arriba a la conclusión que la conciliación se ajusta a la legalidad y no causa un detrimento al erario. Ello es igual a decir que están reunidos los presupuestos sustanciales para aprobar la conciliación judicial a la que llegaron las partes en los términos del artículo 312 del Código General del proceso, la cual

¹⁵ ARTICULO 41. Las acciones que emanen de los derechos consagrados en este Decreto prescribirán en tres años, contados desde que la respectiva obligación se haya hecho exigible. El simple reclamo escrito del empleado o trabajador ante la autoridad competente, sobre un derecho o prestación debidamente determinado, interrumpe la prescripción, pero sólo por un lapso igual.



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

se contrae a la la propuesta del Comité de Conciliación de la Unidad Administrativa Especial del Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá D.C., certificada el 22 de octubre de 2020 por la Secretaría Técnica del aludido Comité, más las reliquidaciones de tiempo extra, recargos por horario nocturno, dominicales y festivos, y las cesantías, que se anexaron a folios 51 vuelto a 53 del expediente y la consecuente manifestación expresa del demandante de aceptar el acuerdo propuesto.

Por lo expuesto, el Juzgado Décimo Administrativo del Circuito de Bogotá, Sección Segunda,

R E S U E L V E:

PRIMERO. APROBAR la conciliación judicial entre **Abraham Vargas Torres**, con cédula de ciudadanía 80.022.670, y la **Unidad Administrativa Especial del Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá D.C.**, conforme a lo manifestado por las partes en el presente proceso.

SEGUNDO. La certificación de 22 de octubre de 2020 de la Secretaría Técnica del Comité de Conciliación de la Unidad Administrativa Especial del Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá D.C., la reliquidación anexada de horas extras, de recargos por jornada nocturna y en dominicales y festivos, y de cesantías, menos los pagos efectuados por igual concepto, y la presente decisión aprobatoria de la conciliación, una vez quede ejecutoriada, prestan mérito ejecutivo y tiene efectos de cosa juzgada en los términos de ley.

TERCERO. Ejecutoriada la presente providencia, devuélvase al interesado el remanente de la suma que se ordenó cancelar para gastos ordinarios del proceso si los hubiere, previa las constancias a que haya lugar, y expídanse copias de conformidad a lo dispuesto en el artículo 114 del Código General del Proceso, y



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO DÉCIMO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Sección Segunda

Expediente: 11001 33 35 010 2019 00271 00

ARCHÍVESE el expediente.

Notifíquese y cúmplase

JOSÉ VICENTE CIFUENTES SALAZAR
JUEZ

gp9