



REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO VEINTISÉIS ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTÁ
D.C.

Bogotá D.C., seis (6) de diciembre de dos mil diecinueve (2019)

RADICADO: 11001-33-35-026-2017-00463-00
MEDIO DE CONTROL: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
DEMANDANTE: OMAR YAMID ALVARADO PICO
DEMANDADO: UNIDAD ADMINISTRATIVA ESPECIAL DE BOMBEROS

Revisado el expediente se observa que mediante providencia del 28 de noviembre de 2019, se fijó fecha y hora para la continuación de la audiencia inicial para el 6 de febrero de 2020, en atención a la existencia de una propuesta de conciliación por parte de la entidad demandada, la cual obra en el expediente a folios 75 a 80.

Ahora bien, la apoderada de la parte activa allega escrito, el 28 de noviembre del año en curso en donde señala que acepta la propuesta conciliatoria presentada por la parte demandada y por tal motivo solicita la aprobación del acuerdo.

En atención a los principios de celeridad y eficacia el Despacho revisará la aprobación del acuerdo conciliatorio por escrito, a efectos de no esperar hasta febrero del próximo año para proveer en audiencia inicial sobre la propuesta de conciliación.

Pues bien, al examinar la propuesta conciliatoria presentada por la Unidad Administrativa Especial - Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá, el Despacho determinó que la misma consiste en lo siguiente:

- La liquidación corresponde al periodo comprendido entre 10 de febrero de 2014 al 31 de enero de 2019.
- Del total de horas laboradas mensualmente por el demandante se determinar la jornada laboral ordinaria de 190 horas y el tiempo restante constituyen horas extras.

- El valor de la hora ordinaria se calcula dividiendo la asignación básica en 190.
- Del tiempo extra se reconocen hasta 50 horas, divididas en horas extras diurnas, horas extras nocturnas, horas extras festivas diurnas y horas extras festivas nocturnas.
- Se efectúa el cruce de lo liquidado y pagado por la entidad y se reliquida el monto de las cesantías.
- La anterior liquidación, genera un saldo a favor del señor Omar Yamid Alvarado Pico demandante dentro del proceso de la referencia, equivalente a **treinta y ocho millones setecientos doce mil seiscientos setenta y ocho mil pesos (\$37.712.678)**, por concepto de reconocimiento de horas extras y recargos, así como de **tres millones quinientos doce mil novecientos ochenta y dos pesos (\$3.512.982)** a título de reliquidación de las cesantías causadas durante el periodo aludido.

Así las cosas, procede el Despacho a estudiar el acuerdo propuesto, con el objeto de decidir la aprobación o improbación de la conciliación judicial, de acuerdo con las siguientes,

CONSIDERACIONES

i. No ha operado el fenómeno de la caducidad.

El asunto materia de la conciliación es susceptible de reclamarse judicialmente a través del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho (artículo 138 de la Ley 1437 de 2011), como en efecto se hizo, pues se trata de emolumentos salariales y prestacionales de un servidor actualmente vinculado a la Unidad Administrativa Especial - Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá, pues no está demostrado su retiro del servicio, y en este tipo de controversias, el Consejo de Estado ha considerado que no tiene cabida la aplicación de la caducidad, dado que al mantenerse vigente la relación laboral, necesariamente debe darse una contraprestación económica del servicio o labor desempeñada, luego se trata de prestaciones periódicas que pueden reclamarse en cualquier tiempo, de conformidad con el literal -d- del numeral 1° del artículo 164 de la Ley 1437 de 2011.

ii. El acuerdo versa sobre derechos económicos disponibles.

Se observa que el reclamo se refiere a un reajuste de la remuneración y prestaciones sociales, siendo un asunto que si bien constriñe derechos

laborales, ciertos e indiscutibles, son de connotación económica, por lo que son susceptibles de arreglo bajo tales condiciones, máxime cuando de lo pretendido y del acuerdo se verifica que el accionante tiene derecho a lo reclamado.

iii. Las partes están debidamente representadas.

La parte demandante actúa mediante apoderado judicial con facultades para conciliar, conforme al poder visible a folio 10.

De igual manera, la apoderada de la Unidad Administrativa Especial - Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá, también lo hizo conforme a la sustitución visible en el folio 72. Así mismo se allegó al expediente la certificación expedida por el Comité de Conciliación de Defensa Judicial y Daño Antijurídico de la entidad demandada.

iv. El acuerdo no viola la ley, cuenta con las pruebas necesarias y no afecta el patrimonio público.

Pues bien, la parte convocante reclamó ante la Unidad Administrativa Especial - Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá, el reconocimiento de la jornada laboral prevista en el Decreto 1042 de 1978, así como el reconocimiento y pago de las horas extras laboradas en exceso, los descansos compensatorios, la reliquidación de recargos nocturnos y trabajo en dominicales y festivos, así como de sus prestaciones sociales sobre la base de su remuneración debidamente reajustada.

Al respecto, se debe decir en primer lugar, que la controversia sobre el reajuste aludido, ha sido ampliamente decantada por la Sección Segunda del Consejo de Estado, al punto que la propuesta conciliatoria se funda en la sentencia proferida el 12 de febrero de 2015 por el Alto Tribunal dentro del expediente 25000-23-25-000-2010-00725-01, con ponencia del Doctor Gerardo Arenas Monsalve (q.e.p.d.), en la cual se consideraron los siguientes parámetros¹:

- 1.** Que a falta de regulación especial sobre la jornada laboral de los bomberos, regirá la jornada ordinaria correspondiente a 44 horas semanales prevista en el artículo 33 del Decreto 1042 de 1978, debiéndose remunerar el trabajo suplementario.
- 2.** Que el servicio prestado por el Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá implica laborar en una jornada de 24 horas de labor por 24 horas de

¹ Tesis reiterada en las sentencias (t) 4621-17 de diciembre 6/2018, M.P. Sandra Lisset Ibarra Vélez y (tt) 4910-15 de febrero 7/2019, M.P. William Hernández Gómez, de la Sección Segunda del Consejo de Estado.

descanso (24 x 24), que incluye horas diurnas y nocturnas, alternando en una semana 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 se 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.

3. Que si se laboran 360 horas mensuales por el sistema de turnos (24 x 24) y si la jornada ordinaria es de 190 horas mensuales, claramente se prestó el servicio por un número de horas adicionales a la jornada ordinaria que, a su vez, constituye tiempo extra del cual sólo se pueden pagar en dinero 50 horas extras al mes, de conformidad con el límite de que trata el artículo 36 del Decreto 1042 de 1978, modificado por el artículo 13 del Decreto-Ley 10 de 1989, y que el tiempo restante será remunerado con tiempo compensatorio a razón de un (1) día hábil por cada 8 horas de trabajo.

4. Que como en atención a los turnos desarrollados, dicho personal disfruta de 15 días de descanso al mes, el tiempo extra que superó el tope legalmente permitido, es debidamente compensado con los 15 días de descanso que cada servidor disfruta mensualmente.

5. Que al tenor de lo dispuesto en el Decreto 1042 de 1978, el recargo nocturno equivale a un 35% del valor de la hora ordinaria la cual se determina con sujeción a la asignación básica que corresponde a la jornada de 44 horas semanales establecida en el artículo 33 ibídem, lo mismo que los recargos dominicales y festivos que corresponden al 200% de la remuneración enunciada, tomando como factor de liquidación el de 190 horas mensuales.

6. Que el reconocimiento del trabajo suplementario conlleva el reajuste o reliquidación de las cesantías, de conformidad con lo previsto en el artículo 45 del Decreto Ley 1045 de 1978, respecto a los periodos que no se encuentren afectados por el fenómeno de la prescripción, pues para los demás emolumentos dicha remuneración no constituyen factor salarial.

Por lo expuesto, el Despacho considera que lo reclamado por el convocante tiene el sustento legal y jurisprudencial, actual y apropiado, es decir, es ajustado al ordenamiento jurídico, salvo lo relativo al reconocimiento y pago de un día de compensatorio por cada dominical y festivo laborado, pues como quedó establecido en la jurisprudencia citada, el trabajo realizado en días de descanso obligatorio como dominicales y feriados fue compensado con los 15 días de descanso que cada servidor disfruta mensualmente, aclarando que el derecho reclamado en tal sentido no se concreta en la retribución pecuniaria del trabajo realizado, sino que obedece a la necesidad

de permitir el descanso necesario para retomar las actividades a desempeñar.

v. Orden de conciliar por parte del Comité de Conciliación.

A la presente audiencia fue allegada certificación del comité de conciliación de la Unidad Administrativa Especial - Cuerpo Oficial de Bomberos de Bogotá, en la cual se decidió conciliar el presente asunto, junto con las respectivas liquidaciones, en los términos antes plasmados, a favor del señor OMAR YAMID ALVARADO NPICO, lo cual arrojó un valor **treinta y ocho millones setecientos doce mil seiscientos setenta y ocho mil pesos (\$37.712.678)**, por concepto de reconocimiento de horas extras y recargos, así como de **tres millones quinientos doce mil novecientos ochenta y dos pesos (\$3.512.982)** a título de reliquidación de las cesantías causadas durante el periodo aludido.

Por los argumentos expuestos, si la pretensión judicial se dirige a solicitar la aplicación de 190 horas mensuales como factor de liquidación del trabajo suplementario y horas extras laboradas, así como la reliquidación de las cesantías con la nueva remuneración, existiría una alta probabilidad de condena contra la entidad demandada pues la jurisprudencia ha reconocido dichos parámetros de liquidación, tal como quedó expuesto.

Aunado a lo anterior, el presente acuerdo sería menos lesivo, pues en el mismo no se incluye el pago de intereses, costas procesales y agencias en derecho ni la indexación a que eventualmente hubiese lugar, de modo que los términos de lo conciliado son más favorable al erario de la demandada, que culminar este proceso con una eventual sentencia condenatoria.

Por todo lo relatado, se concluye que el acuerdo conciliatorio pactado entre las partes, debe ser aprobado, en razón a que el mismo se fundó en un objeto y causa lícitos, sin vicios en el consentimiento de las partes, con la capacidad jurídica para celebrar el mismo, y sin que con él se lesionen los intereses del Estado, o afecte el patrimonio económico del Ente Público en lo que fue materia de conciliación.

En mérito de lo expuesto, el Juzgado Veintiséis Administrativo Oral del Circuito de Bogotá,

RESUELVE:

Primero: APROBAR LA CONCILIACIÓN JUDICIAL, celebrada dentro del presente asunto entre el representante judicial del señor **OMAR YAMID ALVARADO PICO** identificado con la cédula de ciudadanía 79.998.176 y la

apoderada del **DISTRITO CAPITAL - SECRETARÍA DE GOBIERNO DE BOGOTÁ - UNIDAD ADMINISTRATIVA ESPECIAL CUERPO OFICIAL DE BOMBEROS DE BOGOTÁ**, con fundamento en lo cual se dispone **TERMINAR EL PRESENTE ASUNTO POR CONCILIACIÓN**.



Segundo: De conformidad con lo establecido en los numerales 2º y 3º del artículo 114 del Código General del Proceso, aplicable a esta jurisdicción por remisión del artículo 306 del C.P.A.C.A., la Secretaría expedirá copia de este proveído con sus respectivos anexos, la cual prestará merito ejecutivo. Para el efecto la parte interesada deberá allegar las copias respectivas a través de memorial por parte de la Oficina de Apoyo, luego de lo cual serán entregadas por Secretaría con las respectivas constancias.

Tercero: Una vez en firme este proveído, devuélvase a la parte demandante el remanente de los gastos del proceso si lo hubiere y archívese el expediente por la Oficina de Apoyo dejándose las constancias a que haya lugar.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE


ANDRÉS JOSÉ QUINTERO GNECCO

Juez

 <p>JUZGADO VEINTISÉIS ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ D.C. SECCIÓN SEGUNDA</p> <p>Por anotación en ESTADO ORDINARIO notifico a las partes la providencia anterior hoy 9 DE DICIEMBRE DE 2019 a las ocho de la mañana (8:00 a.m.)</p> <p> LIZZETH VIVIANA CANGREJO SILVA SECRETARIA</p>
