



Rama Judicial del Poder Publico
Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo del Atlántico
JUZGADO SEXTO ADMINISTRATIVO ORAL DEL CIRCUITO DE BARRANQUILLA

D.E.I.P De Barranquilla, treinta (30) de junio de dos mil veintidós (2022)

Radicado	08-001-3333-006-2020-00108-00.
Medio de control	Nulidad y Restablecimiento del Derecho.
Demandante	Ángel Rafael Castellar Cárdenas
Demandado	Caja de Sueldos de Retiro de La Policía Nacional - CASUR
Jueza	Lilia Yaneth Álvarez Quiroz.

I. ASUNTO A DECIDIR

Procede el Despacho a dictar sentencia dentro del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho interpuesto por el señor Ángel Rafael Castellar Cárdenas contra La Caja de Sueldos de Retiro de La Policía Nacional - CASUR, de conformidad con el artículo 187 de la Ley 1437 de 2011 Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, en los siguientes términos:

II. ANTECEDENTES

2.1. Pretensiones

Como pretensiones de demanda, la actora presentó las que a continuación se mencionan:

Primera: Declarar la nulidad del acto administrativo contenido en el oficio N° 564850 de fecha 21 de mayo de 2020, emanado por la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía, por medio del cual negó al demandante el reconocimiento y pago del incremento correspondiente y aplicación a la reliquidación, reajuste y pago de asignación de retiro con base a las partidas de alimentación, duodécima parte de la prima de servicios, duodécima parte de la prima de vacaciones y duodécima parte de navidad devengada en los años posteriores al reconocimiento de la asignación de retiro o pensión sanción conforme lo ordena el artículo 13, literales a, b y c del Decreto 1091 de 1995, que se incrementan año tras año.

Segunda: Como consecuencia de la anterior nulidad y a título de restablecimiento del derecho, se ordene a la Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional, reajustar y pagar en la asignación de retiro del demandante, las partidas del subsidio de alimentación, prima de navidad, prima de servicios y prima de vacaciones, por los años 2013 a 2020, incrementadas progresivas y anualmente en virtud de principio de oscilación y en lo sucesivo, tomando como base el aumento decretado para el personal en actividad del nivel ejecutivo de la Policía Nacional.

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

Tercera: De ser favorable y por tratarse de pagos de tracto sucesivo, se ordene a la Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional, aplicar los reajustes favorables a las asignaciones de retiro del demandante, por los años en que no se incrementaron las partidas del subsidio de alimentación, duodécima parte de la prima de vacaciones, duodécima parte de la prima de navidad, esto es desde el mes de febrero del año 2013, hasta la fecha de la sentencia que ponga fin al proceso.

Cuarta: Condenar a la demandada a cancelar debidamente indexadas las sumas adeudadas, con fundamento en los términos de los artículos 192 a 195 de la ley 1437 de 2011, desde el momento en que se hizo exigible el derecho hasta que se haga efectivo su pago, tratando de preservar el poder adquisitivo de estos valores.

Quinta: Condenar a la Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional, al pago de los intereses moratorios a partir de la ejecutoria de la sentencia.

Sexta: Condenar a la Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional, a dar cumplimiento a la sentencia que ponga fin al proceso de conformidad con lo previsto en los artículos 192 a 195 de la ley 1437 de 2011 C.P.A.C.A

Séptima: Condenar a la demandada a pagar los intereses moratorios por la mora en el pago del incremento de las partidas computables del subsidio de alimentación, duodécima parte de la prima de servicios, duodécima parte de la prima de vacaciones y duodécima parte de la prima de navidad, en la asignación de retiro o pensión del demandante, desde el momento en que se hizo exigible el derecho hasta que se haga efectivo su pago.

Octava: Condenar a la Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional, al pago de costas, agencias de derecho y gastos del proceso, incluidos viáticos, por impetrarse el medio de control en una ciudad distinta a la del domicilio del demandante.

2.2. Hechos

Al realizar el estudio del cuerpo de la demanda y sus anexos, como fundamentos fácticos de las pretensiones de demanda, se resumen los siguientes:

Primero: El señor Ángel Rafael Castellar Cárdenas, disfruta en la actualidad de una Asignación de Retiro a partir del 06 febrero 2013, con cargo a la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional (CASUR), con grado de intendente, con el que se retiró de la Fuerza Pública, siendo su última unidad laboral el Departamento de Policía Atlántico, tal como consta en la hoja de servicios.

Segundo: La Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional, ha venido liquidando y pagando al demandante, la asignación de retiro o pensión, aplicando el incremento anual decretado por el Gobierno Nacional, solamente con relación a las partidas computables

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

del salario básico y retorno a la experiencia, sin que dicho incremento se haga sobre las partidas computables del subsidio de alimentación, duodécima parte de la prima de servicios, duodécima parte de la prima de vacaciones y duodécima parte de la prima de navidad, devengada en los años posteriores al reconocimiento de dicha asignación de retiro, han pasado siete años y la asignación de retiro no ha sufrido variación alguna desde el momento de la liquidación en su retiro hasta la actualidad.

Tercero: Con fecha del 12 de mayo de 2020, el señor intendente Ángel Rafael Castellar Cárdenas, elevó petición ante CASUR, en agotamiento de la vía gubernativa, solicitando el reconocimiento a la reliquidación, reajuste y pago del incremento de las partidas computables bases de la liquidación en su Asignación de Retiro, como son subsidio de alimentación, duodécima parte de la prima de servicios, duodécima parte de la prima de vacaciones y duodécima parte de la prima de navidad, conforme lo estipula el Artículo 13 literales a, b y c, del Decreto 1091 de 1995 y el Acuerdo 0008 de 2001.

Cuarto: Con fecha 21 de mayo de 2020, la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional, emitió respuesta mediante el oficio N° 564850, informando que su petición fue atendida mediante ID control N° 562707 con fecha de 12/05/2020, denegando lo solicitado

2.3. Fundamentos de Derechos, Normas Violadas y Concepto de Violación.

Como fundamentos de derecho, normas violadas y concepto de su violación, presentó la parte actora los argumentos que a continuación se resumen:

Disposiciones Violadas

- Constitución Política Art. 1, 2, 4, 6, 13, 25, 29, 48, 53, 59, 218 y 220.
- Ley 4ª de 1.992, artículo 10, literal d), artículo 2º, literal a) y artículos 4 y 13; Decreto 1212 de 1990, artículos 70, 71, 82 y 140; Decreto 1213 de 1990, artículos 32, 33, 46, 100 y 101; Decreto 1091 de 1995, artículos 12, 13, 49 y 56; Decreto 4433 de 2004, artículo 23, numeral 23.2; Ley 153 de 1.887, artículos 1, 4, 5, 6 y 13; Código Civil, artículos 4 y ss; Decretos por los cuales se fijaron los sueldos básicos para el personal de Oficiales y Suboficiales de las Fuerzas Militares; Oficiales, Suboficiales y Agentes de la Policía Nacional, Personal del Nivel Ejecutivo de la Policía Nacional y Empleados Públicos del Ministerio de Defensa, las Fuerzas Militares y la Policía Nacional, se establecieron bonificaciones para Alféreces, Guardiamarinas, Pilotines, Grumetes y Soldados: 1050/2011, 0842/2012, 1017/2013, 187/2014, 1028/2015, 214/2016, 984/2017 y Decreto 324/2018.

La presente controversia se ajusta en establecer si el incremento que se debe aplicar al demandante en la asignación de retiro que percibe, debe hacerse como erradamente

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

lo viene haciendo la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional, con el principio de oscilación aplicando el incremento anual decretado por el Gobierno Nacional, solamente con relación a las partidas computables del salario básico y retorno a la experiencia, o si dicho incremento también debe aplicarse sobre las partidas computables del subsidio de alimentación, duodécima parte de la prima de servicios, duodécima parte de la prima de vacaciones y duodécima parte de la prima de navidad, correspondiente a los años posteriores al reconocimiento de dicha asignación de retiro. Con total desconocimiento de la Constitución Política, la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional, ha trasgredido el mandato constitucional en su preámbulo y artículos 2, 4, 13, 48, 53 y ss, desconoce el artículo 5º del Acuerdo 008 de 2001 y conforme lo ordena el artículo 13, literales a, b y c del Decreto 1091 de 1995 y las leyes descritas en el acápite del quebrantamiento normativo que está vigente.

Se configura la violación al derecho fundamental a la igualdad, cuando la CAJA emite el acto acusado que niega al demandante un pago y reajuste a que tiene derecho apoyando su negativa en la existencia de un régimen especial permitiendo la aplicación de los incrementos en la asignación de retiro, sólo respecto de las partidas del salario básico y retorno a la experiencia, con base en los Decretos del Gobierno Nacional, referente a los aumentos salariales de la Fuerza Pública, mientras que a otros uniformados como los oficiales, suboficiales y agentes de la Policía Nacional, se les incrementa la asignación de retiro sobre todas las partidas que su grado amerita, sin distinción alguna.

En razón de lo anterior, es palmario concluir, que cuando los incrementos de las asignaciones de retiro de la Fuerza Pública, han sido realizadas desconociendo las partidas del subsidio de alimentación, duodécima parte de la prima de servicios, duodécima parte de la prima de vacaciones y duodécima parte de la prima de navidad, correspondiente a los años posteriores al reconocimiento de dicha asignación de retiro, no se está dando cumplimiento a lo establecido en los artículos constitucionales 48 y 53, que consagran el mantenimiento del poder adquisitivo de las pensiones, se está reduciendo y congelando su poder adquisitivo.

2.4 Contestación de la demanda

2.4.1. Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional - CASUR

La Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional, de conformidad con el artículo 5 del acuerdo 008 de 2001, tiene como objetivo fundamental reconocer y pagar las asignaciones de retiro al personal de oficiales, suboficiales, personal nivel ejecutivo, agentes y demás estamentos de la Policía Nacional que adquieran el derecho a tal prestación, así como la sustitución pensional a sus beneficiarios, como también

*Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.*

desarrollar la política y planes generales que en materia de servicios sociales de bienestar adopte el Gobierno Nacional respecto de dicho personal.

Que en tal sentido a la entidad le asiste el deber de velar porque el pago de tales asignaciones se encuentre ajustado al tenor literal de los preceptos constitucionales y legales que regulan la materia, que para el caso que nos ocupa obedece a que se liquiden tomando en cuenta las variaciones que en todo tiempo se introduzcan en las asignaciones de actividad por cada grado.

Que en este orden y previo análisis ordenado se encontró que la asignación de retiro del personal del nivel ejecutivo está liquidada con aplicación al incremento anual decretado por el Gobierno Nacional solo respecto de las partidas denominadas salario básico y retorno a la experiencia, sin que dicho incremento repercuta sobre las partidas de subsidio de alimentación, duodécima parte de la prima de servicios, duodécima parte de la prima de vacaciones y duodécima parte de la prima de navidad devengadas en los años posteriores al reconocimiento, según se observa.

Que la Caja de Sueldos y Retiro de la Policía Nacional reconoció asignación mensual de retiro al señor IT (Ángel Rafael Castellar Cárdenas), mediante la resolución No.892 de 21 de febrero de 2013, efectiva a partir del 06 de febrero de 2013, conforme al Decreto 1091 de 1995 y 44433 de 2004, 1858 del 2012 y demás normas concordante, con un 77% del sueldo básico de actividad y partidas computables correspondiente a la normatividad vigente al momento del retiro.

2.5. Alegatos

2.5.1. Parte Demandante

La parte demandante no presentó alegatos de conclusión.

2.5.2. Parte demandada – CASUR

La parte demandada no presentó alegatos de conclusión.

2.5.3. Concepto del Ministerio Público

El Ministerio público emitió concepto en los siguientes términos:

Conforme a lo anterior es claro que la aplicación de aquel sistema obedece a la finalidad de mantener el equilibrio entre los incrementos efectuados al personal activo y los realizados al personal en retiro que disfruta de una pensión, o asignación de retiro, para evitar la pérdida del valor adquisitivo de éstas, de modo que cada variación que sufran los salarios del personal en actividad se extiende automáticamente para el personal en uso de retiro.

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

Que, en este orden de ideas de conformidad con el anterior análisis normativo y jurisprudencial, y de cara a la situación fáctica del señor Ángel Rafael Castellar Cárdenas, tenemos que el reajuste de la asignación de retiro, le es aplicable, toda vez que, se demostró que las partidas computables de subsidio de alimentación, la prima de servicios, prima de vacaciones y prima de navidad fueron devengadas por éste, y no han sido tenidas en cuenta para reajustar su mesada, siendo procedente.

En conclusión, se considera que, en el caso bajo estudio, le asiste razón a la parte demandante para declarar la nulidad del acto demandado y, en consecuencia, ordenar el reajuste de a asignación de retiro teniendo en cuenta las partidas de subsidio alimentación, prima de servicio, prima de navidad y primada vacaciones en los porcentajes que correspondan.

III. TRAMITE PROCESAL

- La demanda fue presentada el 06 de julio de 2020¹ y admitida en auto dictado por este Juzgado, en fecha 20 de agosto de 2020.²
- Surtidos los trámites de notificación, la demanda fue contestada por la Caja de Sueldo de Retiro de la Policía Nacional mediante correo de 29 de octubre de 2021³.
- De las excepciones propuestas, se corrió traslado mediante fijación en lista del 23 de febrero de 2020.⁴
- Mediante auto de fecha 09 de marzo de 2022, se incorporaron pruebas, se fijó el litigio y se ordenó correr traslado a las partes para alegar de conclusión⁵.
- Finalmente, y vencido el referido traslado para alegar, ingresa el proceso a Despacho en estado de dictar sentencia.

IV. CONSIDERACIONES.

4.1. Validez de la actuación.

Revisadas las actuaciones procesales, no se observan irregularidades procedimentales que conlleven a declarar la nulidad total o parcial de lo actuado.

4.2. Problema jurídico: Determinar si el demandante, tiene derecho a que la entidad demandada, le reajuste en virtud al principio de oscilación, la totalidad de las partidas computables en su asignación de retiro (primas de navidad, vacaciones, servicios y

¹ Expediente Digital N° 3 (Acta de Reparto)

² Expediente Digital N° 4 (Auto Admisorio)

³ Expediente Digital N° 5 (Contestación Demanda y correo de radicación)

⁴ Expediente Digital N° 12 (Traslado de Excepciones Fijación en lista)

⁵ Expediente Digital N° 13 (Auto incorpora pruebas, corre alegatos)

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

subsidio de alimentación), o si por el contrario, el acto administrativo acusado que negó ésta pretensión se encuentra ajustado a derecho.

4.3. Tesis del Juzgado:

Al demandante le asiste derecho a la reliquidación de su asignación de retiro, conforme al principio de oscilación, propio del régimen pensional especial de la Fuerza Pública, en relación con la totalidad de las partidas computables, de acuerdo a lo consagrado en el Decreto 1091 de 1995.

4.4. Marco jurídico y jurisprudencial

4.4.1. Reajuste Salarial y Prestacional del Personal Ejecutivo de la Policía Nacional.

La **Ley 4 de 1992**⁶ en su artículo 1°, fijó el régimen salarial y prestacional de los empleados públicos, entre ellos el de los miembros de la Fuerza Pública; seguidamente en su artículo 2° señaló lo concerniente a los criterios objetivos que se deben tener para la fijación del régimen salarial, señalando en su numeral a) El respeto a los derechos adquiridos de los servidores del Estado tanto del régimen general, como de los regímenes especiales. En ningún caso se podrán desmejorar sus salarios y prestaciones sociales.

Posteriormente se expidió la Ley 180 de 1995 a través del cual se modifican y expiden algunas disposiciones sobre la Policía Nacional y del Estatuto para la Seguridad Social y Bienestar de la Policía Nacional y se otorgan facultades extraordinarias al Presidente de la República para desarrollar la Carrera Policial denominada "Nivel Ejecutivo", modificar normas sobre estructura orgánica, funciones específicas, disciplina y ética y evaluación y clasificación y normas de la Carrera Profesional de Oficinas, Suboficiales y Agentes, dicha normatividad en su artículo 7° otorgó facultades extraordinarias al presidente de la república para Desarrollar en la Policía Nacional la Carrera Profesional del Nivel Ejecutivo y con el objetivo de regular lo concerniente a las Asignaciones salariales, primas y prestaciones sociales del nivel ejecutivo, señalando además, en el parágrafo del mencionado articulado:

“PARÁGRAFO. La creación del Nivel Ejecutivo no podrá discriminar ni desmejorar, en ningún aspecto, la situación actual de quienes estando al servicio de la Policía Nacional ingresen al Nivel Ejecutivo”.

A su turno, se expidió el Decreto 1091 de 1995, que fijó el régimen de asignaciones y prestaciones del Nivel Ejecutivo de la Policía Nacional, incluyendo los siguientes conceptos:

⁶ Mediante la cual se señalan las normas, objetivos y criterios que debe observar el Gobierno Nacional para la fijación del régimen salarial y prestacional de los empleados públicos, de los miembros del Congreso Nacional y de la Fuerza Pública y para la fijación de las prestaciones sociales de los Trabajadores Oficiales y se dictan otras disposiciones, de conformidad con lo establecido en el artículo 150, numeral 19, literales e) y f) de la Constitución Política.

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

"Artículo 4° Prima de servicio. El personal del nivel ejecutivo de la Policía Nacional en servicio activo, tendrá derecho al pago de una prima de servicio equivalente a quince (15) días de remuneración, que se pagará en los primeros quince (15) días del mes de julio de cada año, conforme a los factores establecidos en el artículo 13 de este decreto.

Artículo 5° Prima de navidad. El personal del nivel ejecutivo de la Policía Nacional en servicio activo, tendrá derecho al pago anual de una prima de navidad equivalente a un mes de salario que corresponda al grado, a treinta (30) de noviembre y se pagará dentro de los primeros quince (15) días del mes de diciembre de cada año, conforme a los factores establecidos en el artículo 13 de este decreto.

(...)

Artículo 11. Prima de vacaciones. El personal del nivel ejecutivo de la Policía Nacional en servicio activo, tendrá derecho al pago de una prima de vacaciones por cada año de servicio equivalente a quince (15) días de remuneración, conforme a los factores que se señalan en el artículo 13 de este Decreto.

Artículo 12. Subsidio de alimentación. El personal del nivel ejecutivo de la Policía Nacional en servicio activo, tendrá derecho a un subsidio mensual de alimentación, en la cuantía que en todo tiempo determine el Gobierno Nacional".

A su vez, en el artículo 13 del citado Decreto se estableció la base de liquidación para el pago de tales conceptos así:

"Artículo 13. Bases de liquidación primas de servicio, vacaciones y navidad. Las bases de liquidación serán:

- a) Prima de servicio: Asignación básica mensual, prima de retorno a la experiencia y subsidio de alimentación;*
- b) Prima de Vacaciones: Asignación básica mensual, prima de retorno a la experiencia, subsidio de alimentación y una doceava parte de la prima de servicio;*
- c) Prima de Navidad: Asignación básica mensual, prima de retorno a la experiencia, prima de nivel ejecutivo, subsidio de alimentación, una doceava parte de la prima de servicio y una doceava parte de la prima de vacaciones"*

Frente a las prestaciones de retiro, el artículo 49 del **Decreto 1091 de 1995** señaló que a partir de su entrada en vigencia, al personal del nivel ejecutivo de la Policía Nacional, que sea retirado del servicio activo, se le liquidarán las prestaciones sociales unitarias y periódicas sobre las siguientes partidas:

- "a) Sueldo básico;*
- b) Prima de retorno a la experiencia;*
- c) Subsidio de Alimentación;*
- d) Una duodécima parte (1/12) de la prima de navidad;*
- e) Una duodécima parte (1/12) de la prima de servicio;*
- f) Una duodécima parte (1/12) de la prima de vacaciones;*

Parágrafo. Fuera de las partidas específicamente señaladas en este artículo, ninguna de las demás primas, subsidios, auxilios y compensaciones consagradas en los decretos .12]2y 1213 de 1990 y en el presente decreto, serán computables

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

para efectos de cesantías, asignaciones de retiro, pensionados, sustituciones pensionales y demás prestaciones sociales”.

Más adelante se expidió el **Decreto 1791 de 2000** por medio del cual se modificaron las normas de carrera del personal de oficiales, nivel ejecutivo, suboficiales de la Policía Nacional; dicha normatividad contempló la posibilidad de que los agentes ingresaran al nivel ejecutivo, para lo cual debían someterse al régimen salarial y prestacional establecido para el nivel ejecutivo, es por ello que quienes pertenecían al nivel de agentes y suboficiales, tenían la posibilidad de acceder voluntariamente a la carrera del Nivel ejecutivo y de hacerlo, debían someterse al régimen salarial y prestacional que estableciera el Gobierno Nacional, sin ser discriminados en su situación laboral.

Posteriormente, se profirió la **Ley 923 de 2004** mediante la cual se señalaron las normas, objetivos y criterios que deberá observar el Gobierno Nacional para la fijación del régimen pensional y de asignación de retiro de los miembros de la Fuerza Pública de conformidad con lo establecido en el artículo 150, numeral 19, literal e) de la Constitución Política. Frente a la asignación de retiro menciona en el artículo 3 numeral 3.2 y siguientes:

"3.2. El monto de la asignación de retiro será fijado teniendo en cuenta el tiempo de servicio del miembro de la Fuerza, el cual no podrá ser inferior al cincuenta por ciento (50%) por los primeros quince (15) años de servicio, ni superior al noventa y cinco por ciento (95%) de las partidas computables.

3.3. Las partidas para liquidar la asignación de retiro serán las mismas sobre las cuales se fije el aporte a cargo de los miembros de la Fuerza Pública.

3.4. El aporte para la asignación de retiro a cargo de los miembros de la Fuerza Pública será fijado sobre las partidas computables para dicha asignación, el cual estará a cargo de los miembros de la Fuerza Pública en un porcentaje que no será inferior al cuatro punto cinco por ciento (4.5%). ni superior al cinco por ciento (5%)."

En desarrollo de dicha normatividad, se expidió el Decreto 4433 de 2004 por medio del cual se fijó el régimen pensional y de asignación de retiro de los miembros de la fuerza Pública, señalando en el artículo 23, que las partidas computables para la asignación de retiro son, para los miembros del nivel ejecutivo:

"...23.2.1 Sueldo básico.

23.2.2 Prima de retorno a la experiencia.

23.2.3 Subsidio de alimentación.

23.2.4 Duodécima parte de la prima de servicio.

23.2.5 Duodécima parte de la prima de vacaciones.

23.2.6 Duodécima parte de la prima de navidad devengada, liquidada con los últimos haberes percibidos a la ficha fiscal de retiro.

PARÁGRAFO. *En adición a las partidas específicamente señaladas en este artículo, ninguna de las demás primas, subsidios, bonificaciones, auxilios y compensaciones, serán computables para efectos de la asignación de retiro, las pensiones, y las sustituciones pensionales”.*

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

4.4.2. Principio de oscilación en materia de asignaciones de retiro.

La oscilación plantea una regla de dependencia entre la asignación que perciben los miembros de la Fuerza Pública en servicio activo y aquellos que se encuentran en retiro y que en tal virtud gozan de una prestación, ya sea asignación de retiro o pensión de invalidez o los beneficiarios que reciben pensión de sobrevivientes.

Dicha relación de proporcionalidad se puede advertir desde la Ley 2 de 1945⁷, para el caso de los militares y desde el Decreto 2295 de 1954⁸ para la Policía Nacional, la cual continuó en las normas especiales de Carrera del Personal de Oficiales y Suboficiales previstas en los Decretos 2338 del 3 de diciembre de 1971⁹ (artículo 108¹⁰), 612 del 15 de marzo de 1977¹¹ (artículo 139¹²), 89 del 18 de enero de 1984¹³(artículo 161¹⁴), 95 del 11 de enero de 1989 (artículo 164¹⁵), para señalar algunas.

Ahora bien, el Decreto 1212 del 8 de junio de 1990¹⁶ por el cual se reforma el estatuto del personal y suboficiales de la Policía Nacional, y el Decreto 1213 de la misma fecha, por el cual se reforma el estatuto del personal de agentes de la Policía Nacional establecieron el principio de oscilación. Esta última norma, en el artículo 110, lo consagró en los siguientes términos:

⁷ ARTÍCULO 34.- A partir de la sanción de la presente ley, el reconocimiento de las asignaciones a que se refiere el artículo anterior no se hará por cantidades fijas, sino en forma de porcentajes tomando en todo tiempo como base el sueldo de actividad vigente para cada grado, en forma que las dichas asignaciones de retiro sigan proporcionalmente las oscilaciones de los sueldos de actividad, y se paguen en todo tiempo con directa relación a los mismos.

⁸ Artículo 62. Las asignaciones de retiro de que trata el presente Estatuto, no se causarán por cantidad fija, sino en forma oscilante tomando como base las fluctuaciones de las asignaciones de actividad vigentes en todo tiempo para cada grado.

⁹ Por el cual se reorganiza la Carrera de Oficiales y Suboficiales de la Policía Nacional

¹⁰ Artículo 108.Oscilación duración de Retiro. Y Pensiones. Las asignaciones de retiro y pensiones de que trata el presente Decreto, se liquidarán tomando en cuenta las variaciones que se introduzcan en los sueldos básicos de actividad para cada grado.

¹¹ Por el cual se reorganiza la carrera de Oficiales y Suboficiales de las Fuerzas Militares

¹² Artículo 139. Oscilación de asignación de retiro y pensiones. Las asignaciones de retiro y las pensiones de que trata el presente Decreto, se liquidarán tomando en cuenta las vacaciones que en todo tiempo se introduzcan en las asignaciones de actividad para cada grado y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 131 de este Decreto. Los Oficiales y Suboficiales, o sus beneficiarios, no podrán a cogerse a las normas que regulen ajustes, prestacionales en otros sectores de la administración pública, a menos que así lo disponga expresamente la ley.

¹³ Por el cual se reorganiza la carrera de Oficiales y Suboficiales de las Fuerzas Militares.

¹⁴ ARTÍCULO 161. OSCILACIÓN DE ASIGNACIONES DE RETIRO Y PENSIONES. Las asignaciones de retiro y las pensiones de que trata el presente decreto se liquidarán tomando en cuenta las variaciones que en todo tiempo se introduzcan en las asignaciones de actividad para cada grado y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 151 de este decreto. En ningún caso aquellas serán inferiores al salario mínimo legal más alto. Los Oficiales y Suboficiales o sus beneficiarios, no podrán acogerse a normas que regulen ajustes prestacionales en otros sectores de la administración pública, a menos que así lo disponga expresamente la ley. PARÁGRAFO. Para la oscilación de las asignaciones de retiro y pensiones en el grado de General y Almirante, se tendrá en cuenta como sueldo básico, el porcentaje que como tal determinen las disposiciones legales vigentes que regulen esta materia, más las partidas señaladas en el artículo 151 de este decreto.

¹⁵ ARTÍCULO 164. OSCILACIÓN DE ASIGNACIÓN DE RETIRO Y PENSIONES. Las asignaciones de retiro y las pensiones de que trata el presente Decreto se liquidarán tomando en cuenta las variaciones que en todo tiempo se introduzcan en las asignaciones de actividad para cada grado y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 153 de este Decreto. En ningún caso aquellas serán inferiores al salario mínimo legal. Los Oficiales y Suboficiales o sus beneficiarios, no podrán acogerse a normas que regulen ajustes prestacionales en otros sectores de la administración pública, a menos que así lo disponga expresamente la ley. PARÁGRAFO. Para la oscilación de las asignaciones de retiro y pensiones .en el grado de Oficiales Generales y de Insignia Coroneles y Capitanes de Navío se tendrá en cuenta como sueldo básico, el porcentaje que como tal determinen las disposiciones legales vigentes que regulen esta materia, más las partidas señaladas en el artículo 153 de este Decreto.

¹⁶ ARTÍCULO 151. OSCILACIÓN DE ASIGNACIONES DE RETIRO Y PENSIONES. Las asignaciones de retiro y las pensiones de que trata el presente Decreto, se liquidarán tomando en cuenta las variaciones que en todo tiempo se introduzcan en las asignaciones de actividad para cada grado y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 140 de este Decreto. En ningún caso aquellas serán inferiores al salario mínimo legal. Los Oficiales y Suboficiales o sus beneficiarios no podrán acogerse a normas que regulen ajustes prestacionales en otros sectores de la Administración Pública, a menos que así lo disponga expresamente la Ley. PARÁGRAFO. Para la oscilación de las asignaciones de retiro y pensiones de Oficiales Generales y Coroneles, se tendrá en cuenta como sueldo básico, el porcentaje que como tal determinen las disposiciones legales vigentes que regulen esta materia, más las partidas señaladas en el artículo 140 de este Decreto.

*Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.*

“ARTÍCULO 1.10. OSCILACIÓN DE ASIGNACIONES DE RETIRO Y PENSIONES.

Las asignaciones de retiro y pensiones de que trata el presente Decreto, se liquidarán tomando en cuenta las variaciones que en todo tiempo se introduzcan en las asignaciones de actividad para un Agente y de conformidad con lo dispuesto en el artículo 100 de este Estatuto; en ningún caso aquéllas serán inferiores al salario mínimo legal. Los Agentes o beneficiarios no podrán acogerse a normas que regulen ajustes prestacionales en otros sectores de la Administración Pública, a menos que así lo disponga expresamente la Ley.

Posteriormente, la Ley 4 de 1992¹⁷, en el artículo 13, ordenó al Gobierno Nacional determinar una escala gradual porcentual con el fin de nivelar la remuneración que perciben tanto el personal activo como el retirado de la Fuerza Pública, con lo cual se advierte la voluntad de mantener el equilibrio de las prestaciones que se generan en retiro, respecto de aquellas que se originan en actividad.

En desarrollo de lo anterior los Decretos 25 de 1993, 65 de 1994, 133 de 1995, 107 de 1996, 122 de 1997, 58 de 1998, 162 de 1999, 2724 de 2000, 2737 de 2001, 745 de 2002, 3552 de 2003, 4158 de 2004, 923 de 2005, 407 de 2006, 1515 de 2007, 673 de 2008, 737 de 2009, 1529 de 2010, 1050 de 2011, 842 de 2012, 1017 de 2013, 187 de 2014, 1028 de 2015, 214 de 2016, 984 de 2017 y 324 de 2018, establecieron porcentajes para calcular la asignación mensual de los miembros de la Fuerza Pública, a fin de liquidar su asignación de retiro.

En este punto se advierte que la Sección Segunda declaró la nulidad parcial del párrafo del artículo 28 de los Decretos 25 de 1993, 65 de 1994 y del artículo 29 del Decreto 133 de 1995, en las expresiones «que la devengue en servicio activo» y «reconocimiento de», referentes a la prima de actualización, cuyos beneficiarios eran los oficiales y suboficiales de las fuerzas militares y de la Policía Nacional, a través de las providencias de 14 de agosto y 6 de noviembre de 1997, por considerar que desconocían el contenido y alcance del artículo 13 de la Ley 4 de 1992 antes descrito, que debía observar el gobierno para efectos de fijar el régimen salarial y prestacional de los miembros de la Fuerza Pública.

Luego, la Ley 923 del 30 de diciembre de 2004¹⁸ en el artículo 3.13 consagró que las asignaciones de retiro y de las pensiones del personal de la Fuerza Pública serían incrementadas en el mismo porcentaje en que se aumenten las asignaciones del personal

¹⁷ Mediante la cual se señalan las normas, objetivos y criterios que debe observar el Gobierno Nacional para la fijación del régimen salarial y prestacional de los empleados públicos, de los miembros del Congreso Nacional y de la Fuerza Pública y para la fijación de las prestaciones sociales de los Trabajadores Oficiales y se dictan otras disposiciones, de conformidad con lo establecido en el artículo 150, numeral 19, literales e) y f) de la Constitución Política.

¹⁸ Mediante la cual se señalan las normas, objetivos y criterios que deberá observar el Gobierno Nacional para la fijación del régimen pensional y de asignación de retiro de los miembros de la Fuerza Pública de conformidad con lo establecido en el artículo 150, numeral 19, literal e) de la Constitución Política.

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

en servicio activo, con lo cual se conservó la esencia del principio bajo estudio, tal y como lo hizo el artículo 42 del Decreto 4433 del 31 de diciembre de la misma anualidad¹⁹.

4.5. Caso concreto

4.5.1. Hechos probados

1- Que el 14 de octubre de 1991 el accionante ingresó a la Policía como Agente Alumno, rango que mantuvo hasta el 31 de marzo de 1992.

2- Que desde el 01 de abril de 1992 estuvo vinculado como Agente Nacional, cargo que ocupó hasta el 31 de mayo de 1995.

3- Que luego pasó al nivel ejecutivo desde el 1 de junio de 1995 y hasta el 06 de noviembre de 2012.

4- Que sumado al alta de 3 meses entre el 06 de noviembre de 2012 y el 06 de febrero de 2012, el accionante acumuló un tiempo total de servicio de 21 años, 6 meses y 8 días.

5- Que a través de Resolución No. 892 del 21 de febrero de 2013, CASUR reconoció y ordenó a su favor, el pago de una asignación mensual de retiro, en cuantía equivalente al 77% del sueldo básico en actividad para el grado y partidas legales computables, efectiva a partir del 06 de febrero de 2013.

6- Que la liquidación de la asignación de retiro tomó como partidas liquidables las siguientes:

PARTIDAS	VALORES
Sueldo básico	\$1.798.162
Prim. Retorno experiencia	\$125.871
1/12 Prima de Navidad	\$207.756
1/12 Prima de Servicio	\$81.924
1/12 Prima de Vacaciones	\$85.338
Sub. Alimentación	\$42.144
Valor Total	\$2.341.195
% de Asignación	77
Valor Asignación	\$1.802.720

¹⁹ Por medio del cual se fija el régimen pensional y de asignación de retiro de los miembros de la Fuerza Pública.

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

7- Que desde que el demandante accedió a la asignación de retiro, sólo las partidas de sueldo básico y prima de retorno a la experiencia han tenido incrementos anuales, pues las partidas de subsidio de alimentación, prima de navidad, prima de servicios y la prima vacacional, siguen siendo liquidadas con el sueldo básico de Intendente que devengaba en el año 2013, de tal manera que desde ese entonces y cuando menos hasta el 2018, dichos conceptos siguen estáticos así:

Prima de Navidad	\$207.756
Prima de Servicio	\$81.924
Prima de Vacaciones	\$85.338
Sub. Alimentación	\$42.144

8- Que el 12 de mayo de 2020, el accionante solicitó la reliquidación, reajuste y pago de las partidas prestaciones correspondientes a subsidio de alimentación, prima de navidad, prima de servicios y prima titulado vacacional, con los sueldos básicos que correspondan a cada año y que son consecuencia de los aumentos ordenados por el Gobierno Nacional para el grado correspondiente en las diferentes escalas jerárquicas de la Policía Nacional, como lo es el caso de los intendentes del nivel ejecutivo.

9- Que mediante acto administrativo oficio 564850 de fecha 21 de mayo de 2020, CASUR negó la solicitud impetrada.

4.5.2. Análisis crítico de las pruebas frente al marco jurídico

Dentro del presente asunto, la parte actora busca la reliquidación de la asignación de retiro, desde la fecha en que se retiró del servicio activo y en adelante, teniendo en cuenta para ello los aumentos anuales que decreta el Gobierno Nacional para el personal de la Fuerza Pública, concretamente en lo que tiene que ver con las partidas prestacionales de subsidio de alimentación, prima de navidad, prima de servicios y de vacaciones que también son computables, y que en consecuencia considera, deben ser igualmente incrementadas progresiva y anualmente en virtud del principio de oscilación.

Como se vio, desde el reconocimiento de la asignación de retiro y hasta la fecha, al demandante le vienen incrementando su asignación de retiro reajustando año a año únicamente la asignación básica y la prima de retorno a la experiencia, dejando inamovibles las partidas de prima de navidad, prima de servicios, prima de vacaciones y la prima de alimentación que en consecuencia, 5 años después²⁰, sigue percibiendo en el mismo monto que en el año 2013.

Frente a lo anterior, advierte el Despacho que de acuerdo con el principio de oscilación:

²⁰ Ello atendiendo a las certificaciones anexas al expediente.

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

- El valor de las partidas computables a tener en cuenta para la asignación de retiro del demandante son las asignadas al cargo que en servicio activo desempeñó.
- Tales partidas, en virtud del principio de oscilación, se reajustan año a año de conformidad con los decretos que expida el Gobierno para el efecto, es decir, las que correspondan al cargo ostentado por el beneficiario de la asignación al momento de su retiro, acorde con el numeral 3.13 del artículo 3° de la Ley 923 de 200419. Por ende, ninguna de las partidas computables para la liquidar la asignación de retiro tienen como valor fijo el vigente al reconocimiento de la prestación, como lo ha venido interpretando CASUR.

Así, no hay duda respecto a que CASUR ha venido procediendo en un flagrante desconocimiento del principio de oscilación, según el cual, las asignaciones de retiro y pensiones de las Fuerzas Militares y de la Policía sufren alteraciones cada vez que se modifique la asignación mensual para el cargo en servicio activo, con lo cual es de suyo que varíen también las demás partidas computables.

Así las cosas, al no incrementar año a año todas las partidas que conforman la asignación de retiro del accionante, se vulnera el principio de oscilación y con él, la movilidad salarial de que trata el artículo 53 de la Constitución Política de Colombia, pues el demandante en lugar de ver incrementada su mesada, la ve menguada en relación con lo que perciben los miembros de la Fuerza Pública en actividad, lo que comporta una pérdida del poder adquisitivo de dicha asignación.

Por lo anterior, se accederá a la pretensión de nulidad del acto administrativo por haber prosperado el cargo de falsa motivación y se dispondrá el restablecimiento del derecho a favor del actor, ordenando el reajuste de su asignación de retiro, año a año y desde su reconocimiento, con el incremento no sólo de la asignación básica y la prima de retorno a la experiencia que ha venido haciendo la entidad, sino también de las partidas de subsidio de alimentación, prima de navidad, prima de servicios y prima de vacaciones, con base en el principio de oscilación.

4.5.2.1. Prescripción

En el presente asunto resulta aplicable el artículo 43 del Decreto 4433 de 2004, que establece que la prescripción será trienal, por ser esta norma la que se encontraba vigente al momento del reconocimiento de la asignación de retiro del demandante.

En el caso bajo estudio el accionante se le reconoció su asignación de retiro mediante la Resolución 892 de 21/02/2013, con efectos fiscales a partir del 06 de febrero de 2013. No obstante, hasta el 12 de mayo de 2020 presentó reclamación administrativa en procura de

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

revisión de su prestación. Por tanto, el fenómeno jurídico al que se ha hecho alusión operará teniendo como referente la fecha de presentación de la reclamación administrativa, motivo por el cual opera para las mesadas anteriores al 12 de mayo de 2017 y sólo a partir de esa fecha el demandante recibirá el valor de las diferencias entre lo devengado y lo que debía haber devengado.

4.5.2.3. Actualización de las condenas e intereses

Las sumas antes enunciadas, una vez reconocidas, serán reajustadas y actualizadas en los términos del artículo 187 del C.P.A.C.A., y con base en la siguiente fórmula:

R= R.H. Índice Final

$$\frac{\text{Índice Final}}{\text{Índice Inicial}}$$

En la que el valor presente R se determina multiplicando el valor histórico (R.H.), que es lo dejado de percibir por la demandante, por el guarismo que resulte de dividir el índice final de precios al consumidor certificado por el DANE, vigente a la fecha de ejecutoria de esta providencia, por el índice vigente en la fecha en que debió efectuarse el pago.

Por tratarse de pagos de tracto sucesivo, la fórmula se aplicará separadamente, mes por mes, comenzando por la diferencia en la primera mesada no prescrita y teniendo en cuenta que el índice inicial es el vigente al momento en que adquirió el derecho a recibir cada una. Para el cumplimiento de la sentencia, como el reconocimiento de los intereses a que hubiera lugar, se dará aplicación a lo previsto en el artículo 192 y 195 de la Ley 1437 de 2011.

Conclusión: Se concluye entonces, que al demandante deberá reliquidársele su asignación de retiro, desde el año siguiente a su reconocimiento, aplicando el principio de oscilación sobre la totalidad de las partidas computables en la asignación de retiro, las cuales, no han sido reajustadas desde la fecha de reconocimiento.

4.6. Condena en Costas

Finalmente, el Juzgado no condenará en costas, en razón que la parte vencida no asumió en el proceso una conducta que la hiciera merecedora a ello, tal como el haber incurrido en temeridad, irracionalidad absoluta de su pretensión, en dilación sistemática del trámite o en deslealtad.

En mérito de lo expuesto, **el Juzgado Sexto (06) Administrativo Oral del Circuito de Barranquilla**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley,

Radicado No. 08001-3333-006-2020-000108-00
Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Demandante: Ángel Rafael Castellar Cárdenas.
Demandado: Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional.

FALLA

PRIMERO: DECLARAR la nulidad del oficio N° 564850, de fecha 21 de mayo de 2020, expedido por la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional, a través del cual se denegó el reajuste de la asignación de retiro del demandante.

SEGUNDO: A título de restablecimiento del derecho, **CONDENAR** a la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional, a reajustar las partidas de subsidio de alimentación, prima de navidad, prima de servicios y la prima de vacacional reconocidas en la asignación de retiro que percibe el señor Ángel Rafael Castellar Cárdenas, identificado con la C.C 12'620.575, en los mismos términos en que han sido y sean reajustadas para el personal en actividad que ostente el mismo grado del demandante, desde el año 2013 hasta la fecha de la sentencia y en adelante mientras subsista la obligación de reconocerle la prestación pensional.

TERCERO: A título de restablecimiento del derecho, **CONDENAR** a la Caja de Sueldos de Retiro de la Policía Nacional a reconocer y pagar al demandante las diferencias existentes entre lo pagado y debido pagar, de acuerdo a lo indicado en el ordinal segundo de esta providencia, con efectos fiscales desde el 12 de mayo de 2017 y hasta el día en que se incorpore en la mesada pensional el respectivo reajuste.

CUARTO: DECLARAR probada la excepción de prescripción con relación a las diferencias de las mesadas causadas con anterioridad al 12 de mayo de 2017, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

QUINTO: Las sumas que resulten a favor de la parte actora, se deberán actualizar conforme lo establece el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

SEXTO: A la presente sentencia se le dará cumplimiento en los términos del artículo 192 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

SÉPTIMO: Sin en costas en esta instancia.

OCTAVO: NOTIFICAR personalmente esta providencia a las partes y la señora Procuradora, agente del Ministerio Público ante este Juzgado.

NOVENO: Ejecutoriada esta providencia, **ARCHÍVESE** el expediente.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

LILIA YANETH ÁLVAREZ QUIROZ

Juez

L.P.M

Firmado Por:

**Lilia Yaneth Alvarez Quiroz
Juez Circuito
Juzgado Administrativo
Contencioso 006 Administrativa
Barranquilla - Atlantico**

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica,
conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación: 972f81a4b4833d6500d18a11497c1a4d213909c65e713aa7fa4cca6d6c809758

Documento generado en 30/06/2022 06:55:36 PM

**Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>**