



**REPÚBLICA DE COLOMBIA
SALA SEXTA DE DECISIÓN LABORAL**

Treinta (30) de junio de dos mil veintiuno (2021)

ACLARACION DE VOTO

Radicado: 05001- 31- 05-011-2015-01684-00

Demandante: JUAN ALBERTO PULGARÍN AGUDELO

Demandado: LA NACIÓN -MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL,
MINISTERIO DE HACIENDA Y CRÉDITO PÚBLIC Y FIDUAGRARIA

Asunto: APELACIÓN DE SENTENCIA

La Suscrita Magistrada, integrante de la Sala Sexta de Decisión Laboral del Tribunal Superior de Medellín, comedidamente aclaro MI VOTO, en el asunto referenciado, en cuanto sostiene que:

“(...) por efectos del Decreto 853 de 2012, se consagró el derecho al reconocimiento de una prima de navidad en favor de los empleados públicos y trabajadores oficiales, señalando que respecto de quienes por disposición legal o convencional no tengan establecido otra cosa, esta prima será equivalente a un mes del salario que corresponda al cargo desempeñado en treinta de noviembre de cada año y se pagará en la primera quincena del mes de diciembre, y cuando el tiempo de servicio fuere inferior a 1 año, se reconocerá proporcionalmente.

*Norma que contrario a lo indicado por la pasiva en su réplica, no implica una negación para los trabajadores oficiales, sino que con el artículo 17 del Decreto 853 de 2012 tal incompatibilidad desapareció y la excepción que bajo la expresión “...**respecto de quienes por disposición legal o convencional no tengan establecido otra cosa...**” se refiere es a su monto, es decir, que la prestación es equivalente a un (1) mes de salario conforme a la remuneración*

del ciclo de noviembre, salvo que por normas convencionales o particulares se halla pactado una suma diferente”.

Y en cuanto añade que:

“(…) atendiendo a la vigencia del Decreto 853 de 2012, que lo fue el 25 de abril de 2012 surge entonces la citada prestación”

Respetuosamente encuentro que, tales inferencias riñen con lo normado frente a la prima de navidad en favor de trabajadores oficiales en el **Artículo 11º. Del Decreto 3135 de 1968**¹.

Y la exclusión prevista en su párrafo 2 se prevé para cuando el servidor tuviere derecho a otras primas anuales similares².

Por tanto, no es cierto que: *“por efectos del Decreto 853 de 2012, se consagró el derecho al reconocimiento de una prima de navidad en favor de los empleados públicos y trabajadores oficiales”,* y que como se expresa en el proyecto: *“con el artículo 17 del Decreto 853 de 2012 tal incompatibilidad desapareció”* refiriendo al párrafo 2 del Artículo 11º. Del Decreto 3135 de 1968.

Por ser evidente que:

-Ya el **DL. 1045 de 1978 en su art. 32**³ traía ese postulado.

¹ “- PRIMA DE NAVIDAD. [Adicionado por el Art. 1, Decreto Nacional 3148 de 1968](#), con el siguiente texto:

"Todos los empleados públicos y los trabajadores oficiales, tendrán derecho a una Prima de Navidad equivalente a un (1) mes del sueldo que corresponda al cargo en treinta (30) de noviembre de cada año, prima que se pagará en la primera quincena del mes de diciembre."

² Párrafo 2º.- Quedan excluidos del derecho a la Prima de Navidad a que se refiere este artículo, los empleados públicos y trabajadores oficiales que presten sus servicios en establecimientos públicos, empresas industriales o comerciales del Estado y sociedades de economía mixta, que, por virtud de pactos, convenciones colectivas de trabajo, fallos arbitrales o reglamentos de trabajo, **tengan derecho a primas anuales similares, cualquiera sea su denominación**". [Ver: Artículo 51 Decreto Nacional 1848 de 1969](#) , [Artículo 32 Decreto Nacional 1045 de 1978](#)

³ **DL. 1045 de 1978 Artículo 32º.- De la prima de Navidad.** Los empleados públicos y trabajadores oficiales tienen derecho al reconocimiento y pago de una prima de Navidad.

Artículo 32º.- *De la prima de Navidad.* Los empleados públicos y trabajadores oficiales tienen derecho al reconocimiento y pago de una prima de Navidad.

Respecto de quienes por disposición legal o convencional no tengan establecido otra cosa, esta prima será equivalente a un mes del salario que corresponda al cargo desempeñado en treinta de noviembre de cada año. La prima se pagará en la primera quincena del mes de diciembre.

El objeto principal del Decreto 853 de 2012 Derogado por el art. 38, Decreto Nacional 1029 de 2013⁴ fue fijar las escalas de asignación básica de los empleos que sean desempeñados por empleados públicos de la Rama Ejecutiva, Corporaciones Autónomas Regionales y de Desarrollo Sostenible, Empresas Sociales del Estado, del orden nacional, y se dictan otras disposiciones, entre las cuales se encuentra el “**Artículo 17** que en esencia no modifica al D. 1045 sobre las condiciones de su causación, sino el momento de su pago:

“Prima de navidad. Los empleados públicos y trabajadores oficiales tienen derecho al reconocimiento y pago de una prima de navidad.

Respecto de quienes por disposición legal o convencional no tengan establecido otra cosa, esta prima será equivalente a un mes del salario que corresponda al cargo desempeñado en treinta de noviembre de cada año. La prima se pagará en la primera quincena del mes de diciembre”.

Respecto de quienes por disposición legal o convencional no tengan establecido otra cosa, esta prima será equivalente a un mes del salario que corresponda al cargo desempeñado en treinta de noviembre de cada año. La prima se pagará en la primera quincena del mes de diciembre.

⁴ DECRETO 1029 DE 2013

[Derogado por el art. 38, Decreto Nacional 199 de 2014](#)

Por el cual se fijan las escalas de asignación básica de los empleos que sean desempeñados por empleados públicos de la Rama Ejecutiva, Corporaciones Autónomas Regionales y de Desarrollo Sostenible, Empresas Sociales del Estado, del orden nacional, y se dictan otras disposiciones.

Artículo 1º. Campo de Aplicación. El presente decreto fija las escalas de remuneración de los empleos que sean desempeñados por empleados públicos correspondientes a los Ministerios, Departamentos Administrativos, Superintendencias, Unidades Administrativas Especiales, Establecimientos Públicos, Corporaciones Autónomas Regionales y de Desarrollo Sostenible, Empresas Sociales del Estado, Empresas Industriales y Comerciales del Estado, Sociedades de Economía Mixta sometidas al régimen de dichas empresas, demás instituciones públicas de la rama ejecutiva nacional y entidades en liquidación del orden nacional.

De modo que esta última disposición lo que hizo fue reproducir en torno a la prima de navidad, lo que venía desde el **Dcto 1045 de 1978**, y determinar el momento de su pago, no pudiéndose tomar en consecuencia el **Decreto 853 de 2012**, como referente para las conclusiones aludidas del proyecto.

En lo demás comparto la decisión.

Atentamente,

A handwritten signature in black ink, appearing to be 'MP/G', written in a cursive style.

MARIA PATRICIA YEPES García
Magistrada