



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE NORTE DE SANTANDER
San José de Cúcuta, veintiséis (26) de abril de dos mil diecisiete (2017)
Magistrado Sustanciador: Edgar Enrique Bernal Jáuregui

RADICADO: 54-001-33-33-002-2014-02007-01
DEMANDANTE: JORGE ENRIQUE VANEGAS VILLAMIZAR
DEMANDADO: NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES DEL MAGISTERIO – DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER – MUNICIPIO DE SAN JOSÉ DE CÚCUTA.
MEDIO DE CONTROL: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO

Procede el Despacho a resolver recurso de apelación interpuesto en estrados por la apoderada del DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER, en contra de la providencia proferida por el Juzgado Tercero Administrativo Oral del Circuito Judicial de Cúcuta, dentro de la etapa de excepciones de la audiencia inicial llevada a cabo el 17 de mayo de 2016, de absolver de manera adversa la excepción de “Falta de legitimación en la causa por pasiva”, planteada por el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER.

I. ANTECEDENTES

En ejercicio del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho, contemplado en el artículo 138 del CPACA, el señor JORGE ENRIQUE VANEGAS VILLAMIZAR, por conducto de apoderado judicial, formuló demanda para obtener la nulidad parcial de la Resolución 0346 de 3 de junio de 2014, con el consecuente restablecimiento del derecho.

La demanda fue admitida por el *A quo* mediante auto calendado 02 de junio de 2015¹, por el cual dispuso la notificación a las entidades demandadas, al Agente del Ministerio Público y a la Agencia Nacional para la defensa jurídica del Estado.

Integrado en debida forma el contradictorio, el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER, por intermedio de apoderado judicial dio contestación a la demanda,² formulando la excepción de “Falta de legitimación en la causa por pasiva”, sosteniendo que debe ser absuelta de las pretensiones por inexistencia de obligación alguna con la parte demandante, lo cual se fundamenta en el Decreto 2831 de 2005 y la Ley 962 de 2005, teniendo en cuenta que existe una delegación legal a las secretarías de educación de las entidades territoriales, para actuar y expedir el acto administrativo de reconocimiento de las prestaciones sociales, a cargo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, sin que para ello se vea afectada la responsabilidad de las entidades territoriales.

II. LA PROVIDENCIA APELADA

Se trata de la decisión proferida por el Juzgado Tercero Administrativo Oral del Circuito Judicial de Cúcuta, dentro de la etapa de excepciones de la audiencia inicial llevada a cabo el 17 de mayo de 2016, de absolver de manera adversa la excepción de “Falta de legitimación en la causa por pasiva”, planteada por el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER.

¹ Folio 56.

² Folios 90-91.

Como sustento de la decisión, el *A quo* trajo a colación lo señalado por el Consejo de Estado, Sección Segunda, subsección B, en sentencia del 22 de enero de 2015, radicado 73001-23-31-000-2013-00192-01 numero interno 27114, M.P. Sandra Lisset Ibarra Vélez, en cuanto a que en el trámite de reconocimiento de las prestaciones sociales, intervienen tanto el ente territorial a través de la Secretaria de Educación en la cual presta sus servicios el peticionario, a través de la elaboración del proyecto de resolución de reconocimiento prestacional, como la Fiduciaria que administra el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio FNPSM, a quien le corresponde aprobar o improbar el proyecto, lo que indica que el FNPSM, a través de la Secretaria de Educación del ente territorial correspondiente, tiene la función de expedir el acto administrativo por el cual se dispone el pago de la prestación deprecada por el docente, concluyendo que la Nación – Ministerio de Educación Nacional – FNPSM, y los entes territoriales donde se encuentre vinculados los docentes, son entidades competentes para atender las solicitudes elevadas por los docentes, por lo que en consecuencia están legitimados por pasiva para intervenir en los procesos adelantados en su contra.³

III. RAZONES DE LA APELACIÓN

Dentro de la audiencia pública respectiva, la apoderada judicial del DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER, interpone recurso de apelación contra la decisión de no declarar probada la excepción de “Falta de legitimación en la causa por pasiva”, el cual sustenta, señalando, inicialmente, que existe falta de legitimación material en la causa por pasiva de su representada, dado que no existe relación alguna con los intereses inmiscuidos en el proceso de la parte actora con su representada, por no tener el ente territorial conexión con los hechos que motivaron el litigio, por ende, las pretensiones formuladas en su contra estarán llamada a fracasar.

Sumado a ello, expone que desde el año 2004 el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER hizo entrega al MUNICIPIO DE SAN JOSÉ DE CÚCUTA del servicio educativo, lo cual implica entre otras cosas, la entrega de su planta de personal, razón por lo cual el acto cuya nulidad se deprecia en forma material es expedido por el Secretario de Educación Municipal, siendo evidente que el accionante tiene la condición de docente nacional, pagado por el situado fiscal y pertenecen a la entidad territorial certificada, que para el caso es el MUNICIPIO DE SAN JOSÉ DE CÚCUTA.

En consecuencia, desde el año de 2004, el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER no ostenta condición alguna de empleador del accionante, así las cosas, si en el hipotético caso que se condenara a variar el régimen de liquidación de cesantías, los llamados a responder serían la NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL, empleador inicial y el MUNICIPIO DE SAN JOSÉ DE CÚCUTA quien funge como empleador actual, siendo en consecuencia más que evidente la falta de legitimación material por pasiva del departamento en esta acción jurídica.⁴

IV. INTERVENCIÓN DE LA CONTRAPARTE

La parte accionante, por medio su apoderada, resalta que su vinculación se dio por Decreto expedido por el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER y/o el MUNICIPIO DE SAN JOSÉ DE CÚCUTA, quienes para esa fecha eran los empleadores de los docentes, y por la Ley 715 de 2001, el ente territorial local inicia el proceso de certificación que logra para el año 2004, pasando los docentes a integrar la

³ Ver grabación audiencia inicial folio 172.

⁴ ver grabación audiencia inicial folio 172, desde min. 12:50.

planta del MUNICIPIO DE SAN JOSÉ DE CÚCUTA, razón por la cual se demanda como parte pasiva a las entidades territoriales, en el evento de una condena ellos tengan que responder en cuotas partes, por lo tanto, se atiene a lo que decida el Tribunal respecto del recurso planteado.

V. CONSIDERACIONES PARA RESOLVER

En primera medida, debe advertir el Despacho, que es procedente el recurso de apelación interpuesto por la apoderada del DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER, pues se trata de una de las providencias consagradas en el inciso final del numeral 6 del artículo 180 del CPACA, formulada dentro de la oportunidad prevista en el numeral 1 del artículo 244 ibídem; además, es éste Despacho el competente para decidir de plano sobre el recurso interpuesto, en anuencia de lo dispuesto por los artículos 125 y 243 ídem, en concordancia con el artículo 180 ejusdem.

Ahora bien, a efecto de establecer si se ajusta a la legalidad la providencia proferida por el Juzgado Tercero Administrativo Oral del Circuito Judicial de Cúcuta, mediante la cual declaró no probada la excepción denominada falta de legitimación en la causa por pasiva, planteada por el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER.

De acuerdo con la jurisprudencia del Consejo de Estado, por legitimación en la causa por activa se define la identidad del demandante con el titular del derecho subjetivo, es decir, con quien tiene vocación jurídica para reclamarlo y, por el lado pasivo, es la identidad del demandado con quien tiene el deber correlativo de satisfacer el derecho. La legitimación es, por lo tanto, un presupuesto material de la sentencia de mérito favorable al demandante o al demandado.⁵

Si bien la legitimación en la causa se constituye en un presupuesto necesario para proferir sentencia, ello no es óbice para que esa circunstancia alegada, a manera de excepción, sea resuelta en esta oportunidad procesal, toda vez que, según las previsiones del numeral 6 del artículo 180 del CPACA, en el curso de la audiencia inicial, el juez debe resolver acerca de las excepciones previas y sobre las de falta de legitimación en la causa, cosa juzgada, transacción, conciliación y prescripción extintiva.

Sin embargo, el Consejo de Estado, de manera pacífica y reiterada, ha señalado que si bien el juez, de conformidad con la disposición normativa mencionada, puede declarar la falta de legitimación durante el trámite de la audiencia inicial, dicha declaratoria solo podrá hacerse cuando tenga certeza acerca de su configuración, ya que, de lo contrario, en aras de garantizar el derecho fundamental de acceso a la Administración de Justicia, el estudio de ese presupuesto deberá abordarse al momento de proferir la respectiva sentencia.

Sobre la legitimación por pasiva de los entes territoriales para intervenir en procesos promovidos en su contra por el reconocimiento y pago de las prestaciones económicas a que tienen derecho los docentes oficiales, tal y como lo expuso el *A quo*, el Consejo de Estado Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección B, en sentencia del 22 de enero de 2015, Radicación Número: 73001-23-31-000-2013-00192-01(0271-14), Actor: Yaneth Lucía Gutiérrez Gutiérrez, Demandado: Nación – Ministerio De Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio –

⁵ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, Subsección A Consejero ponente: Gustavo Eduardo Gómez Aranguren, Radicación número: 11001-03-15-000-2012-01063-00(AC)

Municipio De Ibagué, C.P. Sandra Lisset Ibarra Vélez, precisó que el trámite de reconocimiento de las prestaciones intervienen tanto la Secretaría de Educación del ente territorial, en el cual presta sus servicios el peticionario a través de la elaboración del proyecto de resolución de reconocimiento prestacional, como la Fiduciaria encargada de administrar los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, a quien le corresponde aprobar o improbar el proyecto de resolución, lo que indica que el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, a través de la Secretaría de Educación del ente territorial correspondiente, tiene la función de expedir el acto administrativo por el cual se dispone el pago de la prestación deprecada por el docente peticionario, concluyendo que la NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y el ente territorial donde se encuentre vinculado el docente son entidades competentes para atender las solicitudes elevadas por estos, por lo que en consecuencia, están legitimados por pasiva para intervenir en los procesos adelantados en su contra.

A esa decisión arriba dicha Corporación, teniendo en cuenta lo dispuesto en la Ley 91 de 1989, mediante la cual se creó el FOMAG como una cuenta especial de la Nación, con independencia patrimonial, contable y estadística, sin personería jurídica, cuya finalidad entre otras, es el pago de las prestaciones sociales a sus afiliados, esto es, de los docentes; en el artículo 56 de la Ley 962 de 2005 se estableció que las prestaciones sociales de los docentes oficiales serían reconocidas y pagadas por el Fondo del Magisterio mediante la aprobación del proyecto de resolución por parte de quien lo administre, el cual en todo caso debía ser elaborado por la Secretaría de Educación de la entidad territorial certificada correspondiente a la que se encuentre vinculado el docente; y finalmente el Decreto 2831 de 2005 que reglamentó las Leyes 91 de 1989 y 962 de 2005, que en su artículo 3 estableció que las Secretarías de Educación de los entes territoriales tienen competencia para atender las solicitudes prestacionales que sean pagadas por el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

La jurisprudencia del Consejo de Estado⁶ ha diferenciado la legitimación en la causa por pasiva de hecho de la material y en tal sentido ha aclarado que la primera se refiere a la relación procesal entre el demandante y el demandado por intermedio de la pretensión procesal, es decir, se trata de una relación jurídica nacida de la atribución de una conducta en la demanda y de la notificación del libelo inicial al demandado, de manera que quien cita a otro y le endilga la conducta, actuación u omisión que dan lugar a que se incoe la acción, está legitimado de hecho por activa y aquél a quien se cita y se le atribuye la referida acción u omisión, resulta legitimado de hecho y por pasiva, después de la notificación del auto admisorio de la demanda. Por su parte, la legitimación material en la causa alude a la participación real de las personas en el hecho que origina la presentación de la demanda, independientemente de que dichas personas no hayan demandado o que hayan sido demandadas.

Con fundamento en lo anterior, es dable concluir que si bien en esta etapa procesal no es pertinente realizar un estudio de fondo de las pretensiones, el Despacho evidencia que los hechos de la demanda refieren que la parte demandante prestó sus servicios como docente al DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER, de suerte que, a efectos de establecer la procedencia de la declaratoria de nulidad de la actuación administrativa demandada y prosperidad del restablecimiento del derecho pedido, resulta imprescindible garantizar la participación de dicho ente territorial seccional

⁶ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, providencia 4 de febrero de 2010, Consejero ponente: Mauricio Fajardo Gómez, Radicación número: 70001-23-31-000-1995-05072-01(17720).

dentro del proceso y, una vez agotada la etapa probatoria, se verificará si las pretensiones formuladas en su contra tienen vocación de prosperidad o no.

En consecuencia, el Despacho confirmara la decisión objeto de alzada adoptada por el Juzgado Tercero Administrativo Oral del Circuito Judicial Cúcuta, por medio de la cual negó la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva, formulada por el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER.

En mérito de lo expuesto, el Tribunal Administrativo de Norte de Santander,

RESUELVE

PRIMERO: CONFIRMAR la decisión adoptada por el Juzgado Tercero Administrativo Oral del Circuito Judicial de Cúcuta, dentro de la etapa de excepciones de la audiencia inicial llevada a cabo el 17 de mayo de 2016, en el sentido de declarar no probada la excepción de "Falta de legitimación en la causa por pasiva", planteada por el DEPARTAMENTO DE NORTE DE SANTANDER, por lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: Una vez en firme el presente proveído, vuelva el proceso al Juzgado de origen.

NOTIFÍQUESE Y CUMPLASE.


EDGAR ENRIQUE BERNAL JÁUREGUI
Magistrado-.

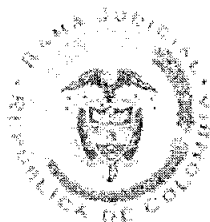


**TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE
NORTE DE SANTANDER
CONSTANCIA SECRETARIAL**

Por anotación en ESTADO, notifico a las partes la providencia anterior, a las 6:00 a.m.

hoy 28 ABR 2017


Secretaría General



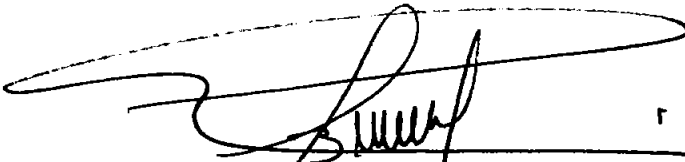
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE NORTE DE SANTANDER
San José de Cúcuta, veintiséis (26) de Abril de dos mil dieciséis (2016)
Magistrado Sustanciador: **EDGAR ENRIQUE BERNAL JAUREGUI**

Radicado: **54001-23-33-000-2016-00249-00**
Medio de Control: **Tutela**
Actor: **Yoralvis Machuca Angula**
Demandado: **Nación – Ministerio de Defensa – Grupo de Prestaciones Sociales**

OBEDÉZCASE Y CÚMPLASE lo resuelto por el HONORABLE CONSEJO DE ESTADO, SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO, SECCIÓN PRIMERA, en proveído de fecha treinta y uno (31) de agosto del 2016, por el cual esa superioridad CONFIRMÓ la sentencia impugnada, de fecha dieciséis (16) de junio del 2016, proferida por esta Corporación. Por lo anterior, se ordena comunicar en la forma debida, y previas las anotaciones secretariales de rigor.

De otro lado, por no haber sido seleccionada la presente acción de tutela por la Honorable Corte Constitucional para su eventual revisión, se ordenará comunicar a las partes en tal sentido y archivar el expediente.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE




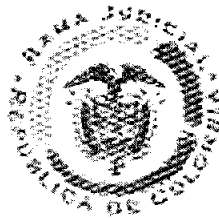
EDGAR ENRIQUE BERNAL JAUREGUI
Magistrado.-



**TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE
NORTE DE SANTANDER**
CONSTANCIA SECRETARIAL

Por anotación en ESTADO, notifico a las partes la providencia anterior, a las 8:00 a.m.

Por **28 ABR 2017**

Secretaria General



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE NORTE DE SANTANDER

Magistrado Sustanciador: HERNANDO AYALA PEÑARANDA

San José de Cúcuta, veintisiete (27) de abril de dos mil diecisiete (2017)

Radicado: 54-001-23-33-000-2015-00436-00
Demandante: Ana Lucia Flórez de Borrero
Demandado: Unidad Administrativa Especial de Gestión Pensional y Contribuciones Parafiscales de la Protección Social- UGPP.

Medio de control: Nulidad y Restablecimiento del Derecho

En atención a la solicitud de aplazamiento de la audiencia de fecha veintitrés (23) de mayo de dos mil diecisiete (2017), propuesto por la apoderada de la parte demandada, por ser procedente la misma se accederá a ella, por lo que señala como nueva fecha para reanudar audiencia inicial el día veinte (20) de junio de dos mil diecisiete (2017) a las nueve de la mañana (9:00 A.M).

NOTIFIQUESE y CUMPLASE


HERNANDO AYALA PEÑARANDA
Magistrado

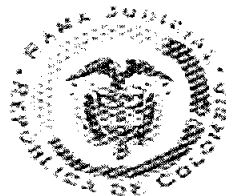


**TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE
NORTE DE SANTANDER**
SECRETARÍA GENERAL

Por anotación en ESTADO, notifico a las partes la providencia anterior, a las 8:00 a.m.

hoy **28 ABR 2017**


Secretaría General



547

TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE NORTE DE SANTANDER
Magistrado sustanciador: HERNANDO AYALA PEÑARANDA
San José de Cúcuta, veintisiete (27) de abril de dos mil diecisiete (2017).

Radicado: 54-001-23-33-000-2016-00118-00
Actor: Juan Carlos Rodríguez Ferrer
Demandado: Gustavo Cárdenas Yáñez


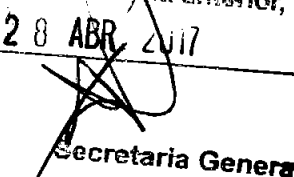
Medio de Control: Electoral

OBEDÉZCASE Y CÚMPLASE lo resuelto por el Honorable Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Quinta en proveído de fecha seis (06) de abril de dos mil diecisiete (2017), la cual confirmó la sentencia de fecha quince (15) de diciembre de 2016 proferida por esta Corporación, que denegó las pretensiones de la demanda.

En consecuencia, **ARCHÍVESE** el expediente previas anotaciones secretariales de rigor.

NOTIFIQUESE Y CÚMPLASE,


HERNANDO AYALA PEÑARANDA
Magistrado


TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE NORTE DE SANTANDER
SECRETARÍA SECRETARIAL
Se anotó en el expediente, de acuerdo a lo dispuesto en la providencia anterior, a las 8:00 a.m.
28 ABR 2017

Secretaria General