

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, 31 de agosto de 2020

Auto Interlocutorio

MAGISTRADA PONENTE: PATRICIA FEUILLET PALOMARES

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO – LABORAL
REFERENCIA:	76001-23-33-000-2020-00125-00
DEMANDANTE:	KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO
DEMANDADO:	NACIÓN – MINEDUCACION – FOMAG Y OTROS
ASUNTO:	ADMITE DEMANDA

I. ANTECEDENTES

La señora Kemberlin Dahana Muñoz Borrero a través de apoderado judicial, mediante el ejercicio del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, pretende¹ la nulidad de la Resolución nro. 1151.13.3.5732 del 02 de noviembre de 2018², por medio de la cual se negó el reconocimiento de la sustitución pensional del 50% como compañera permanente del causante Jorge Enrique Latorre Peña.

A título de restablecimiento del derecho solicitó que se ordene el pago de la mesada pensional de sobreviviente en un 50% por acreditar la calidad de compañera permanente del causante.

II. CONSIDERACIONES

Corresponde al Despacho pronunciarse sobre la admisión de la demanda instaurada en ejercicio del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho, a fin de verificar si la misma cumple los requisitos legales para ser admitida.

1. DE LA JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA

Conforme a los artículos 104 y 152 del CPACA, la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo está instituida para conocer además de lo dispuesto en la Constitución Política y en leyes especiales, de las controversias y litigios originados en actos, en los que estén involucradas las entidades públicas, o los particulares cuando ejerzan función administrativa y de los *“De los de nulidad y restablecimiento del derecho de carácter laboral que no provengan de un contrato*

¹ Ver folio 1 - 3

² Ver folio 24



Radicación : 76001-23-33-000-2020-00125-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO
Demandado : NACIÓN – MINEDUCACIÓN – FOMAG Y OTROS

2

de trabajo, en los cuales se controviertan actos administrativos de cualquier autoridad, cuando la cuanta exceda de cincuenta (50) salarios mínimos legales mensuales vigentes.”.

En el presente asunto, se pretende la nulidad de la Resolución que negó el reconocimiento y pago de la pensión de sobreviviente en un 50% por parte de la SECRETARÍA DE EDUCACIÓN DEL MUNICIPIO DE PALMIRA, razón por la cual, esta Corporación es competente para conocer del presente asunto, porque es de carácter laboral y no proviene de un contrato de trabajo.

1.1 Factor territorial

El numeral 3 del artículo 156 del CPACA en cuanto a la competencia territorial señala: *“En los asuntos de nulidad y restablecimiento del derecho de carácter laboral se determinará por el último lugar donde se prestaron o debieron prestarse los servicios.”*

En el presente asunto, el último lugar de trabajo del causante Jorge Enrique Latorre Peña, como se observa en la Resolución nro. 1151.13.3.5732 del 02 de noviembre de 2018 expedida por la Secretaría de Educación Municipal de Palmira, fue en la Institución Educativa del Valle de ese municipio, en tal sentido, se encuentra debidamente configurada la competencia por el factor territorial en el presente asunto.

1.2 Factor Cuantía

El artículo 157 del CPACA respecto a la competencia por razón de la cuantía señala: *“Cuando se reclame el pago de prestaciones periódicas de término indefinido, como pensiones, la cuantía se determinará por el valor de lo que se pretenda por tal concepto desde cuando se causaron y hasta la presentación de la demanda, sin pasar de tres (3) años.”*

La estimación razonada de la cuantía señalada en el libelo de la demanda³ hace referencia a un tope mayor de los 50 SMLMV⁴, al reclamarse el reconocimiento y pago de la pensión de sobrevivientes en un 50%, por un valor de \$43.273.153 pesos.

2. REQUISITO DE CONCILIACIÓN PREJUDICIAL

El Despacho advierte que antes de incoar las acciones contencioso administrativas se debe hacer la conciliación prejudicial como lo consagra el numeral 1 del artículo 161 del CPACA: *“Cuando los asuntos sean conciliables, el trámite de la conciliación extrajudicial constituirá requisito de procedibilidad de*

³ Ver folios 4 - 5

⁴ Salario mínimo año 2019 = 828.116 x 50 = 41.405.800 pesos



Radicación : 76001-23-33-000-2020-00125-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO
Demandado : NACIÓN – MINEDUCACIÓN – FOMAG Y OTROS

3

toda demanda en que se formulen pretensiones relativas a nulidad con restablecimiento del derecho, reparación directa y controversias contractuales.”

Así pues, la conciliación prejudicial es requisito respecto de derechos inciertos y discutibles, razón por la que dicha exigencia no es aplicable en asuntos pensionales por tratarse de derechos ciertos e irrenunciables⁵.

3. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DE LA ACCIÓN

Respecto de la caducidad del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho el literal c) del numeral 1 del artículo 164 del CPACA dispone sobre prestaciones periódicas: *“1. En cualquier tiempo, cuando: (...) c) Se dirija contra actos que reconozcan o nieguen total o parcialmente prestaciones periódicas.”*

En consecuencia, al ser el presente caso un asunto pensional el medio de control se puede instaurar en cualquier tiempo⁶, es decir, ajeno a la caducidad de la acción.

4. DEL PODER Y LA LEGITIMACIÓN EN ACTIVA Y PASIVA.

Con relación a la legitimación por activa, se tiene a esta como la posibilidad que tiene aquella persona que ha sufrido un daño para obtener el resarcimiento por medio de la jurisdicción contenciosa administrativa.

Respecto al derecho de postulación, el artículo 160 del CPACA señala que: *“Quienes comparezcan al proceso deberán hacerlo por conducto de abogado inscrito, excepto en los casos en que la ley permita su intervención directa.”*; a folios 7 a 8 obra poder otorgado por la parte demandante.

Frente a la legitimación y la representación de las entidades públicas el artículo 159 del CPACA dispone: *“Las entidades públicas, los particulares que cumplen funciones públicas y los demás sujetos de derecho que de acuerdo con la ley tengan capacidad para comparecer al proceso, podrán obrar como demandantes, demandados o intervinientes en los procesos contencioso administrativos, por medio de sus representantes, debidamente acreditados.”*

El apoderado de la parte demandante, dentro de la descripción fáctica hecha en el escrito de demanda, hace imputaciones a la Nación - Ministerio de Educación

⁵ Consejo de Estado, Sección Segunda – Subsección A, CP RAFAEL FRANCISCO SUAREZ VARGAS, providencia del 21 de febrero de 2019. Radicación número: 08001-23-31-000-2013-00160-02(0075-17) estableció: *“Como consecuencia de lo anterior, y para resumir la discusión planteada por la demandada, las prestaciones periódicas como las pensionales, en este caso, la pensión gracia, tiene el carácter de irrenunciable como principio mínimo fundamental, posición que no obliga a cumplir el trámite de conciliación extrajudicial aun cuando la entidad que reconoció el derecho es quien impugna su legalidad”*

⁶ Consejo de Estado, Sección Segunda – Subsección A, CP RAFAEL FRANCISCO SUAREZ VARGAS, providencia del 21 de febrero de 2019. Radicación número: 08001-23-31-000-2013-00160-02(0075-17) estableció *“Para el sub judice, es claro que el numeral 1), del artículo 164, del CPACA, determina que la demanda podrá presentarse en cualquier tiempo, cuando las pretensiones versen sobre prestaciones periódicas, de manera que, como la controversia tiene relación con ese tipo de prestaciones, no está sometida al término de caducidad y se puede demandar en cualquier tiempo”*.



Radicación : 76001-23-33-000-2020-00125-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO
Demandado : NACIÓN – MINEDUCACIÓN – FOMAG Y OTROS

4

– Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio – FOMAG, Unidad Administrativa Especial de Gestión Pensional – UGPP y la Secretaria de Educación del Municipio de Palmira, pues pretende la nulidad de la Resolución que negó el reconocimiento y pago de la pensión de sobreviviente en un 50%. En ese orden de ideas, la parte demandante y las entidades demandadas están legitimadas materialmente, por activa y por pasiva respectivamente, para actuar en las presentes actuaciones.

5. VINCULACIÓN DE TERCEROS.

Teniendo en cuenta, que las pretensiones de la demanda están encaminadas a buscar la nulidad de la Resolución nro. 1151.13.3.5732 del 02 de noviembre de 2018⁷, proferida por la Secretaria de Educación del Municipio de Palmira, mediante la cual negó a la demandante el reconocimiento de la sustitución pensional en un 50% dejándolo en suspenso por existir conflicto entre ALBA MARÍA FERNÁNDEZ DE LA TORRE como cónyuge y KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO como compañera permanente del causante, se hace necesario vincularla como litisconsorte necesario al presente asunto, con el fin que si lo considera necesario se pronuncie sobre la demanda.

6. DE LOS REQUISITO FORMALES.

La demanda cumple con la totalidad de los requisitos establecidos en los artículos 162 (requisitos de la demanda⁸) 163 (individualización de pretensiones⁹) y 164 (oportunidad de la demanda) de la Ley 1437 de 2011.

Además, se allegaron los anexos pertinentes que exige el art. 166, incluyendo copia de la demanda en mensaje de datos para los efectos del inciso 3 del art. 199, modificado por el art. 612 de la Ley 1564 de 2012.

En aplicación de lo dispuesto en el artículo 6 del Decreto 806 de 2020, se requerirá a la parte demandante para que aporte la información y documentación señalados en la referida norma¹⁰.

Por reunir los requisitos legales el Despacho,

RESUELVE:

⁷ Ver folios 24-26

⁸ Designación de las partes: folio 1
Pretensiones: folios 3-4

Los hechos y omisiones folios 1-2

Fundamentos de Derecho y concepto de violación folios 2-3

Las pruebas folio 5, estimación razonada de la cuantía folios 4-5

Lugar y dirección de las partes folio 6

⁹ Folios 3-4

¹⁰ - Canal digital donde deben ser notificadas las partes, sus representantes y apoderados, los testigos, peritos y cualquier tercero que deba ser citado al proceso.

- Anexos en medio electrónico, los cuales corresponderán a los enunciados y enumerados en la demanda.



Radicación : 76001-23-33-000-2020-00125-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO
Demandado : NACIÓN – MINEDUCACIÓN – FOMAG Y OTROS

5

PRIMERO: ADMITIR la demanda del medio de control **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**, instaurada por la señora **KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO** contra la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO – FOMAG, UNIDAD ADMINISTRATIVA DE GESTIÓN PENSIONAL – UGPP, MUNICIPIO DE PALMIRA – SECRETARIA DE EDUCACIÓN**, y la vinculada señora **ALBA MARÍA FERNÁNDEZ DE LATORRE** y en consecuencia dispone:

SEGUNDO: NOTIFICAR este auto al demandante en la forma prevista en el artículo 9 del Decreto 806 de 2020, quien podrá consultarlo en la página web: www.ramajudicial.gov.co.

TERCERO: No hay lugar a fijar gastos ordinarios del proceso, pues la notificación personal corresponde a la parte actora; no obstante, de requerirse expensas, éstas se fijarán en su oportunidad.

CUARTO: NOTIFICAR personalmente la presente providencia a la parte demandada **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO – FOMAG, UNIDAD ADMINISTRATIVA DE GESTIÓN PENSIONAL – UGPP, MUNICIPIO DE PALMIRA – SECRETARIA DE EDUCACIÓN**, a la vinculada señora **ALBA MARÍA FERNÁNDEZ DE LATORRE**, al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA JURÍDICA DEL ESTADO** a los buzones de correo electrónico creados por dichas entidades para efecto de recibir notificaciones judiciales de conformidad con lo establecido en los artículos 197, 198 y 199 del CPACA. En concordancia con lo dispuesto en el artículo 8 del Decreto 806 de 2020, la notificación se entenderá realizada una vez transcurridos dos (02) días hábiles siguientes al envío del mensaje.

La parte demandante deberá remitir al correo electrónico rpmemorialestadmvc Cauca@cendoj.ramajudicial.gov.co, dentro de los CINCO (05) DÍAS HÁBILES siguientes a la notificación por estado de la presente providencia, la constancia de remisión efectiva de la copia de la demanda, sus anexos y del auto admisorio.

Hasta tanto no se alleguen las constancias anteriormente referidas, la Secretaría de esta Corporación no realizará la notificación personal a los demandados. El incumplimiento de esta carga procesal dará lugar a la aplicación del artículo 178 del CPACA.

QUINTO: A las demandadas **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO – FOMAG, UNIDAD ADMINISTRATIVA DE GESTIÓN PENSIONAL – UGPP, MUNICIPIO DE PALMIRA – SECRETARIA DE EDUCACIÓN**, a la vinculada señora **ALBA MARÍA FERNÁNDEZ DE LATORRE**, al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA**



Radicación : 76001-23-33-000-2020-00125-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : KEMBERLIN DAHANA MUÑOZ BORRERO
Demandado : NACIÓN – MINEDUCACIÓN – FOMAG Y OTROS

6

JURÍDICA DEL ESTADO se les correrá traslado de esta demanda por el término de treinta (30) días para contestarla, proponer excepciones, pedir pruebas, llamar en garantía y en su caso, proponer demanda de reconvención, acorde con el artículo 172 del CPACA.

SEXTO: RECONOCER PERSONERÍA para actuar como apoderado de la parte demandante, al abogado CARLOS EMIRO GONZALEZ ESCOBAR, identificado con cédula de ciudadanía No. 16.246.695 y portador de la tarjeta profesional No. 27.787 del Consejo Superior de la Judicatura, en los términos y para los efectos a que alude el memorial poder por el presentado¹¹.

NOTIFÍQUESE Y CUMPLASE

PATRICIA FEUILLET PALOMARES
Magistrada

¹¹ Ver folios 7 - 8
VoBo Secretario
Proyectó Andrés M.