



Rama Judicial
Tribunal Administrativo del Valle del Cauca
República de Colombia

Santiago de Cali, diecisiete (17) de marzo de dos mil veintiuno (2021)

Auto Interlocutorio Nro. 193

MAGISTRADO PONENTE: VICTOR ADOLFO HERNÁNDEZ DIAZ

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
EXPEDIENTE	76001-23-33-000-2020-01498-00
DEMANDANTE	RUBY STELLA GUERRERO SEVILLANO notificaciones@asleyes.com mafe.ruiz@asleyes.com
DEMANDADO	NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FOMAG notificacionesjudiciales@mineducacion.gov.co
ASUNTO	ADMITE DEMANDA

ANTECEDENTES

La señora Ruby Stella Guerrero Sevillano a través de apoderada 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. 4143.010.21.0.02381 del 30 de abril de 2020², mediante la cual se le negó la solicitud de pensión de jubilación por aportes bajo el marco de la Ley 71 de 1988.

A título de restablecimiento del derecho, solicitó que se reconozca y pague a favor de la demandante la pensión de jubilación equivalente al 75% de los salarios devengados durante el año inmediatamente anterior al cumplimiento del status pensional en el marco de la Ley 71 de 1988, y en su condición de docente del sector oficial, a partir del 8 de julio de 2018 (fecha de constitución del decreto), se efectuó el pago de intereses moratorios a partir del día siguiente a la ejecutoria de la sentencia; se efectúen los ajustes con base en el IPC, se condene en costas.

CONSIDERACIONES

Corresponde al Despacho pronunciarse sobre el medio de control Nulidad y Restablecimiento del Derecho, a fin de verificar si el mismo cumple los requisitos legales, para ser admitido.

1. DE LA JURISDICCIÓN

¹ Ver folio 2 a 3 AD Sharepoint “01Demandad y anexos Ruby Stella Guerrero Sevillano – para radicar”.

² Ver folios 21 a 22 AD Sharepoint “01Demandad y anexos Ruby Stella Guerrero Sevillano – para radicar”.

Conforme al artículo 104, 152-2 y 156-3 del CPACA, la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo está instituida para conocer, además de lo dispuesto en la Constitución Política y en las 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 los Tribunales Administrativos conocerán de los de nulidad y restablecimiento del derecho de carácter laboral que no provengan de un contrato de trabajo en los cuales se controviertan actos administrativos de cualquier autoridad, cuando la cuantía exceda de 50 salarios mínimos legales mensuales vigentes y teniendo en cuenta el último lugar donde se prestaron o debieron prestarse los servicios

En el asunto bajo estudio, se pretende la nulidad de los actos administrativos expedidos por el FOMAG, mediante los cuales se negó el reconocimiento y pago de una pensión, por lo tanto resulta ser de carácter laboral, la cuantía se estableció en la suma de \$92.530.860³ que corresponde al valor de las mesadas correspondientes a los últimos 3 años, por lo tanto resulta superior a los 50 salarios mínimos legales mensuales vigentes⁴ y como último lugar de trabajo de la actora se tiene la Sede Educativa Miguel de Pombo- Valle del Cauca⁵, en consecuencia, esta Corporación es competente para conocer del presente asunto.

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

Sin embargo, el parágrafo 2º del artículo 2º del Decreto 1716 de 2009⁶ consagra que el conciliador velará porque no se menoscaben los derechos ciertos e indiscutibles, motivo por el cual la conciliación no es aplicable a temas pensionales.

3. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DE LA ACCIÓN

Respecto de la caducidad de los medios de control de nulidad y restablecimiento laboral, el CPACA en su artículo 164 numeral 1 literal c), dispone que la demanda puede presentarse en cualquier tiempo cuando se dirija contra actos que reconozcan o nieguen prestaciones periódicas. En consecuencia, al ser el caso un asunto pensional el medio de control se puede instaurar en cualquier tiempo⁷.

³ Ver folio 12 AD Sharepoint “01Demanda y anexos Ruby Stella Guerrero Sevillano – para radicar”.

⁴ Salario mínimo 2019 (\$828.116 * 50 = **\$41.405.800**) – año en que se radico la demanda ver folio 47

⁵ Ver folios 40 y 41 AD Sharepoint “01Demanda y anexos Ruby Stella Guerrero Sevillano – para radicar”.

⁶ Por el cual se reglamenta el artículo 13 de la Ley 1285 de 2009, el artículo 75 de la Ley 446 de 1998 y del Capítulo V de la Ley 640 de 2001.

⁷ 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)

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 mismo por medio de la jurisdicción contenciosa administrativa.

En el expediente se encuentra acreditado el derecho de postulación, pues a folios 15 y 16 AD Sharepoint *“01 Demanda y anexos Ruby Stella Guerrero Sevillano – para radicar”* obra el poder otorgado por la demandante en debida forma a su apoderada judicial.

El artículo 159 del CPACA señala que *“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”*.

La apoderada de la parte demandante, dentro de la descripción fáctica hecha en el escrito de demanda hace imputaciones contra la Nación – Ministerio de educación Nacional y el FOMAG. En ese orden de ideas, la parte demandante y la entidad demandada están legitimadas por activa y por pasiva respectivamente, para actuar en las presentes actuaciones.

Ahora bien, el artículo 610 del CGP, indica la intervención de la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado en los procesos que se tramiten ante cualquier jurisdicción donde intervengan entidades públicas de orden nacional, para defender los intereses patrimoniales del Estado, por lo que en el presente caso se deberá notificar a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado al correo electrónico, conforme lo indica el parágrafo del artículo 3 del decreto 1365 de 2013⁸.

5. DE LOS REQUISITOS FORMALES

De igual forma, se cumple con la totalidad de los requisitos establecidos en los artículos 162 (requisitos de la demanda), 163 (individualización de pretensiones) y 164 (oportunidad de la demanda) de la Ley 1437 de 2011.

Aunado a lo anterior, se allegaron los anexos pertinentes que exige el art. 166, con inclusión de 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.

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”*.

⁸ Para efectos de las notificaciones personales que se deban realizar a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado, se entenderá que el correo electrónico cumple los mismos propósitos que el servicio postal autorizado para enviar la copia de la demanda, de sus anexos y del auto admisorio (...).

Finalmente, es preciso resaltar que, por tratarse de una demanda presentada con posterioridad al 4 de junio de 2020⁹, fecha de entrada en vigor del Decreto 806 de 2020, es exigible el requisito de envío previo o simultaneo de la demanda y sus anexos a los demandados previsto en su artículo 6, lo cual fue cumplido por la parte demandante, visible a folios 61 a 66 del AD Sharepoint *“01Demanda y anexos Ruby Stella Guerrero Sevillano – para radicar”*.

Por reunir los requisitos legales, el Despacho

RESUELVE

PRIMERO: ADMITIR la demanda instaurada por la señora **RUBY STELLA GUERRERO SEVILLANO**, por medio de apoderado judicial, en contra de la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO**. En consecuencia, se dispone:

SEGUNDO: NOTIFICAR este auto a la demandante en la forma prevista en el artículo 50 de la Ley 2080 de 2021, 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 NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO**, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 199 del CPACA, modificado por el artículo 48 de la Ley 2080 de 2021, mediante mensaje de datos dirigido al buzón electrónico dispuesto por dicha entidad para la recepción de notificaciones judiciales.

QUINTO: NOTIFICAR personalmente el presente auto al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA JURÍDICA DEL ESTADO** de conformidad con lo dispuesto en el artículo 199 del CPACA, modificado por el artículo 48 de la Ley 2080 de 2021. Por secretaría enviar como mensaje de datos al correo electrónico creado por dichas entidades para recibir notificaciones judiciales, además de la presente providencia, y la demanda con sus respectivos anexos.

SEXTO: A la entidad demandada **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO**, al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA 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 reconvenición, acorde

⁹ Ver AD Sharepoint *“02ACTADE REPARTO2020-01498-00”*.

con el artículo 172 del CPACA. Este plazo se comenzará a contabilizar a los dos (2) días hábiles siguientes al del envío del mensaje, y el término respectivo empezará a correr a partir del día siguiente de conformidad con lo establecido en el inciso 4º del artículo 48 de la Ley 2080 de 2021. A Las personas de derecho privado que no tengan un canal digital o de no conocerse este, se notificarán personalmente de acuerdo con el artículo 291 del Código General del Proceso concordante con el artículo 49 de la Ley 2080 de 2021.

SÉPTIMO: ADVERTIR a la entidad demandada que, durante el tiempo para dar respuesta a la demanda, deberá allegar con la contestación, **el expediente administrativo que contenga los antecedentes de la actuación que se demanda** y se encuentre en su poder. La inobservancia de este deber constituye falta disciplinaria gravísima del funcionario encargado del asunto (artículo 175, parágrafo 1º del CPACA).

OCTAVO: Se advierte a los sujetos procesales que la contestación de la demanda y demás memoriales que se presenten durante el trámite del presente proceso, deberán presentarse al correo electrónico de la secretaria rpmemorialestadmvc Cauca@cendoj.ramajudicial.gov.co, con copia a los correos electrónicos de los demás sujetos procesales. **De igual forma, se hace necesario que en los memoriales y correos que envían, se identifique con claridad el NÚMERO DE RADICADO DEL PROCESO CON LOS 23 DÍGITOS SEPARADOS POR GUIÓN, NOMBRE DEL MAGISTRADO PONENTE, NOMBRE DEL DEMANDANTE y EL ASUNTO, so pena de imponer las multas de que trata el artículo 78.14 del CGP.**

De igual forma, las partes informarán el canal digital elegido para surtir las actuaciones y notificaciones del presente asunto. En su defecto se tomarán como tales los correos electrónicos que obran en el proceso y en el SIRNA.

NOVENO: RECONOCER PERSONERÍA para actuar, como apoderada de la parte demandante, a la abogada MARIA FERNANDA RUÍZ VELASCO identificada con cédula de ciudadanía nro. 1.085.270.198 de Pasto (Nariño) y portadora de la tarjeta profesional nro. 267.016 del Consejo Superior de la Judicatura, en los términos y para los efectos a que alude el memorial poder.

NOTIFÍQUESE Y CUMPLASE

El presente documento es suscrito digitalmente en la plataforma <http://samairj.consejodeestado.gov.co> en donde se puede verificar su autenticidad.


VICTOR ADOLFO HERNANDEZ DIAZ
Magistrado