



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, noviembre once (11) de dos mil veinte (2020).

Auto Interlocutorio No. 477

MAGISTRADO PONENTE: VÍCTOR ADOLFO HERNÁNDEZ DÍAZ

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
EXPEDIENTE:	76001-33-33-002-2016-00064-01
DEMANDANTE:	PAULA ANDREA GONZALIAS ZAPATA dependientec2@imperaabogados.com
DEMANDADO:	MUNICIPIO DE CALI notificacionesjudiciales@cali.gov.co
ASUNTO	REVOCA AUTO QUE DECLARÓ PROBADA EXCEPCIÓN DE FALTA DE LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR PASIVA.

Proyecto discutido y aprobado en Sala de Decisión de la fecha.

I. OBJETO DE LA DECISIÓN

Se resuelve el recurso de apelación interpuesto por la apoderada judicial de la parte demandante, contra la decisión proferida por el Juzgado Segundo Administrativo Oral de Cali dentro de la audiencia inicial llevada a cabo el 23 de agosto de 2019, que declaró probada la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva del Municipio de Santiago Cali.

II. ANTECEDENTES

En ejercicio del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, la señora Paula Andrea Gonzalias Zapata demandó al MUNICIPIO DE CALI – SECRETARIA DE EDUCACIÓN, para que se declare la nulidad de los actos administrativos contenidos en los oficios: i). Oficio No. 4143.3.13.3798 del 09 de julio de 2014 y ii). Oficio No. 4143.3.13.4714 del 24 de septiembre de 2014 proferidos por la Subsecretaria para la Dirección y la Administración de los Recursos.

A título de restablecimiento del derecho, se ordene a la demandada a reconocer y pagar la prima semestral, antigüedad y vacaciones, establecidas en el decreto municipal 0216 de 1991.

III. DE LA PROVIDENCIA APELADA:

Mediante auto interlocutorio No. 2316 proferido por el Juzgado Segundo Administrativo Oral de Cali en la audiencia inicial del 23 de agosto de 2019, se declaró probada la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva de la Secretaria de Educación del Municipio de Cali. Los argumentos expuestos fueron los siguientes:

*“El art. 56 de la ley 962 dispuso que las prestaciones sociales a favor de los docentes oficiales serían reconocidas y pagadas por el **FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO** mediante la aprobación del proyecto de Resolución por parte de quien lo administre,
(...)”*

*En suma, es el **FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO “FOMAG”** el encargado de la prestación que hoy se reclama (...) siendo de cargo de la entidad territorial únicamente el proyecto de resolución de reconocimiento para que sea aprobada o improbadada por la entidad fiduciaria (...)*

*Propiamente en relación con la **legitimación en la causa por pasiva** la parte demandante resolvió enderezar el medio de control **CONTRA EL MUNICIPIO DE SANTIAGO DE CALI**. Atendiendo a la teoría de la legitimidad en la causa de hecho y material (...) se tiene que la primera se establece a partir de la relación jurídica procesal, mientras que la segunda a la participación real el llamado en la situación jurídica. En el presente caso se omitió hacerlo contra quien como quedó enunciado líneas atrás tiene la legitimidad material, vale decir, el **FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO “FOMAG”** (...)*

IV. FUNDAMENTOS DEL RECURSO:

Inconforme con la decisión, la apoderada judicial de la parte actora presentó recurso de apelación contra la decisión del Juzgado Segundo Administrativo Oral de Cali, argumentado que la Secretaria de Educación del Municipio de Cali es la llamada a responder por las pretensiones de la demanda.

V. CONSIDERACIONES:

5.1. PROBLEMA JURÍDICO

El asunto que se discute se contrae a establecer si en el presente asunto es procedente declarar probada la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva de la Secretaría de Educación del Municipio de Cali - Valle del Cauca en calidad de demandada.

5.2. LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA



Radicación : 76001-33-33-002-2016-00064-01
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : PAULA ANDREA GONZALIAS ZAPATA
Demandado : MUNICIPIO DE CALI – SECRETARIA DE EDUCACIÓN

3

El Despacho debe hacer precisión respecto al concepto de falta de legitimación, para ello se trae a colación el pronunciamiento del Consejo de Estado en providencia del 22 de julio de 2019, que señaló¹:

“1. La legitimación en la causa por pasiva ha sido entendida por esta Corporación como la relación sustancial que debe existir entre las partes del proceso, para que las personas que formulan la demanda, así como aquellas a las que se les exige una determinada obligación estén habilitadas por la ley para actuar procesalmente². Sobre el particular se ha sostenido lo siguiente³:

La legitimación en la causa hace referencia a la posibilidad de que la persona formule o contradiga las pretensiones de la demanda, por ser el sujeto activo o pasivo con interés en la relación jurídica sustancial debatida en el proceso. La legitimación en la causa está directamente relacionada con el objeto de la litis, es decir, se trata de un elemento sustancial vinculado con la pretensión, en ese sentido, no constituye un presupuesto procesal, como sí lo es la legitimación para el proceso (...)” (Subraya fuera de texto)

En providencia del 20 de febrero de 2019 el Consejo de Estado, estableció⁴:

“La legitimación en la causa es un elemento sustancial que corresponde a la calidad o al derecho que tiene una persona para formular o para contradecir las pretensiones de la demanda, como sujeto de la relación jurídica sustancial; de esta manera, la parte demandante tiene la posibilidad de reclamar el derecho invocado en la demanda -legitimación por activa- frente a quien fue demandado -legitimación por pasiva-. En este sentido, se entiende que la primera (la legitimación por activa) es la identidad que tiene el demandante con el titular del derecho subjetivo y, por lo mismo, posee la vocación jurídica para reclamarlo, al paso que la segunda (la legitimación por pasiva), es la identidad que tiene la parte accionada con quien tiene el deber de satisfacer el derecho reclamado.

La falta de legitimación en la causa por pasiva se configura por la falta de conexión entre la parte demandada y la situación fáctica constitutiva del litigio; así, quienes están obligados a concurrir a un proceso en calidad de demandados son aquellas personas que participaron realmente en los hechos que dieron lugar a la demanda⁵.”

5.3. CASO CONCRETO

De conformidad con el artículo 320⁶ del CGP, aplicable por remisión del artículo 306⁷ del CPACA, se resolverá el recurso de apelación interpuesto por la

¹ Consejo de Estado, Sección Tercera - Subsección B. Consejero Ponente: Ramiro Pazos Guerrero. Bogotá D.C., veintidós (22) de julio de dos mil diecinueve (2019). Radicación número: 25000-23-36-000-2017-00621-01(63282).

² Consejo de Estado, Sección Tercera, Subsección “A”, auto del 25 de septiembre de 2013, exp. 55205, C.P. Carlos Alberto Zambrano Barrera.

³ Consejo de Estado, Sección Tercera, Subsección “C”, sentencia del 13 de julio de 2016, exp. 1997-50330, C.P. Enrique Gil Botero. También ver Consejo de Estado, Sección Tercera, Subsección “B”, sentencia del 13 de noviembre de 2014, exp. 34313, C.P. Ramiro Pazos Guerrero.

⁴ Consejo De Estado, Sección Tercera - Subsección A. Consejero Ponente: Carlos Alberto Zambrano Barrera. Bogotá, D. C., veinte (20) de febrero de dos mil diecinueve (2019). Radicación número: 68001-23-33-000-2016-00778-01(62884).

⁵ Consejo de Estado, Sección Tercera, (exp. 51.514).

⁶ **Artículo 320. Fines de la apelación.** El recurso de apelación tiene por objeto que el superior examine la cuestión decidida, únicamente en relación con los reparos concretos formulados por el apelante, para que el superior revoque o reforme la decisión.

Podrá interponer el recurso la parte a quien le haya sido desfavorable la providencia: respecto del coadyuvante se tendrá en cuenta lo dispuesto en el inciso segundo del artículo 71.

⁷ **ARTÍCULO 306. ASPECTOS NO REGULADOS.** En los aspectos no contemplados en este Código se seguirá el Código de Procedimiento Civil en lo que sea compatible con la naturaleza de los procesos y actuaciones que correspondan a la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo.

apoderada judicial de la parte demandante, pronunciándose solamente sobre los argumentos expuestos en el recurso.

En el presente asunto, se tiene que la señora Paula Andrea Gonzalias Zapata presentó demanda contra el Municipio de Santiago de Cali – Secretaría de Educación, con el objeto de solicitar la nulidad de los actos administrativos que le negaron el reconocimiento y pago de unas prestaciones sociales extralegales adeudadas a su favor.

El Municipio de Cali en la contestación de la demanda propuso entre otras, la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva al considerar que, por disposición legal, las normas que determinan el reconocimiento y pago de prestaciones sociales son del orden nacional y que el Municipio de Cali – Secretaría de Educación, no tiene ninguna competencia en dichas determinaciones.

Ahora bien, el reconocimiento y pago de las prestaciones extralegales se sustenta en lo dispuesto en el Decreto Municipal 0216 de 1991, expedido por el alcalde del municipio de Santiago de Cali, que fijó unas “prestaciones sociales y otros beneficios” para los empleados públicos de la administración central de dicho ente territorial, entre los que se destaca la prima semestral, la prima de vacaciones, la prima de antigüedad, entre otros.

Por lo tanto, en este caso no se reclaman prestaciones que se encuentren a cargo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio conforme el numeral 1º del artículo 5 de la Ley 91 del 29 de diciembre de 1989, sino de prestaciones extralegales reconocidas por la entidad territorial.

En este orden de ideas, claramente se puede concluir que la demanda se dirige contra la entidad territorial, por cuanto es esta, la que creó las prestaciones extralegales y asumió el pago de las mismas.

Por lo anterior, la Sala revocará el auto interlocutorio No. 2316 proferido por el Juzgado Segundo Administrativo Oral de Cali dentro de la audiencia de inicial del 23 de agosto de 2019, que declaró probada la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva del Municipio de Cali y la terminación del proceso.

En consecuencia, se;

R E S U E L V E

PRIMERO: REVOCAR el auto interlocutorio No. 2316 proferido en audiencia de inicial del 23 de agosto de 2019, por el Juzgado Segundo Administrativo Oral de Cali, conforme a las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.



Radicación : 76001-33-33-002-2016-00064-01
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Demandante : PAULA ANDREA GONZALIAS ZAPATA
Demandado : MUNICIPIO DE CALI – SECRETARIA DE EDUCACIÓN

5

SEGUNDO: En firme la presente decisión, **DEVUÉLVASE** el expediente al Juzgado de origen, para lo de su cargo.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE



VÍCTOR ADOLFO HERNÁNDEZ DÍAZ
Magistrado



ZORANNY CASTILLO OTALORA
Magistrada



ANA MARGOTH CHAMORRO BENAVIDES
Magistrada

VoBo Secretario
Proyectó Amms