

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, cinco (5) de marzo de dos mil veintiuno (2021)

Auto Interlocutorio Nro. \_\_\_\_\_

MAGISTRADO PONENTE: FERNANDO AUGUSTO GARCÍA MUÑOZ

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
EXPEDIENTE	76001-23-33-000-2020-01497-00
DEMANDANTE	MARÍA PUENTE SINISTERRA <a href="mailto:abogada1lopezquineroarmenia@gmail.com">abogada1lopezquineroarmenia@gmail.com</a> <a href="mailto:mapu_si@hotmail.com">mapu_si@hotmail.com</a>
DEMANDADO	NACIÓN – FOMAG – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL <a href="mailto:notificacionesjudiciales@mineducacion.gov.co">notificacionesjudiciales@mineducacion.gov.co</a> <a href="mailto:procesosjudicialesfomag@fiduprevisora.com.co">procesosjudicialesfomag@fiduprevisora.com.co</a> <a href="mailto:fomag@fiduprevisora.com.co">fomag@fiduprevisora.com.co</a>
ASUNTO:	ADMITE DEMANDA

ANTECEDENTES

La señora MARÍA PUENTE SINISTERRA, a través de apoderada judicial, en ejercicio del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, pretende<sup>1</sup>:

“Declarar la nulidad del acto ficto configurado el día 10 octubre de 2020, frente a la petición radicada el día 10de juliode 2020 ante laSecretaria Municipal de Cali, en cuanto negó el derecho a la cancelación de la pensión de jubilación a mi representada a los 55 años de edad.2.Declarar que mi representado, tiene derecho a que la NACIÓN –MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL –FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO DELMUNINCIPIO DE SANTIAGO DE CALI, reconozca y pague una pensión de jubilación, equivalente al 75% de los salarios y las primas recibidas, anteriores al cumplimiento del status jurídico de pensionado, es decir a partir de 10 DE DICIEMBRE DE 2019.

A título de restablecimiento del derecho, solicitó que se reconozca y pague a favor de la demandante la correspondiente pensión de jubilación bajo el marco normativo de la Ley 71 de 1988 como docente oficial, equivalente al 75% de los salarios y demás factores salariales recibidas anteriores momento que adquirió el derecho 13 de mayo de 2016 (55 años de edad y 20 años de servicio); se condene al demandante al pago de las diferencias pensionales dejadas de percibir desde la fecha de constitución del derecho hasta el día en que se haga efectivo, incluidas las primas consagradas en la ley y los aumentos anuales automáticos Ley 71 de 1988; se efectúen los ajustes con base en el IPC; se efectué el pago de intereses moratorios a partir del día siguiente a la ejecutoria de la sentencia y 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

<sup>1</sup> Folios 2-4.

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 un acto administrativo ficto generado por la petición de reconocimiento pensional presentada ante el FOMAG. En consecuencia, esta Corporación es competente para conocer del presente asunto.

### 3. 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 2009<sup>2</sup> 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.

### 4. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DEL MEDIO DE CONTROL

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 tiempo<sup>3</sup>.

### 5. 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 24-26 del expediente digital, obra el poder otorgado por la demandante en debida forma a su apoderada judicial.

<sup>2</sup> 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.

<sup>3</sup> 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”*.



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 – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - 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 2013<sup>4</sup>.

## 6. 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.

También allegaron soporte del envío previo de la demanda y sus anexos a los demandados<sup>5</sup> como lo establece el artículo 6 del Decreto 806 de 2020.

Por reunir los requisitos legales, el Despacho

## R E S U E L V E

**PRIMERO: ADMITIR** la demanda instaurada por la señora **MARÍA PUENTE SINISTERRA**, por medio de apoderado judicial, en contra de la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - FOMAG**. En consecuencia se dispone:

**SEGUNDO: NOTIFICAR** este auto a la demandante en la forma prevista en el artículo 9 del Decreto 806 de 2020 en concordancia con el artículo 50 de la Ley 2080 de 2021, quien podrá consultarlo en la página web: [www.ramajudicial.gov.co](http://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.

<sup>4</sup> 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 (...).

<sup>5</sup>[https://etbcsj.sharepoint.com/:b:/t/Secretaria2TRIBUNALADMINISTRATIVODELVALLE/EVIZiAFE\\_UtOsGtflJNk8kcBZthdz3OUKCBrr21mJvykNA?e=oikNJC](https://etbcsj.sharepoint.com/:b:/t/Secretaria2TRIBUNALADMINISTRATIVODELVALLE/EVIZiAFE_UtOsGtflJNk8kcBZthdz3OUKCBrr21mJvykNA?e=oikNJC) (ver folio 92 – 95)

**CUARTO: NOTIFICAR** personalmente la presente providencia a la parte demandada **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO – FOMAG**; al señor **AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO** y a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA JURÍDICA DEL ESTADO** anexándoles copia de las demanda y los anexos 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 y 198 del CPACA y con el artículo 48 de la Ley 2080 del 2021 “*Por medio de la cual se reforma el CPACA*”.

**QUINTO:** A la entidad demandada **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - FOMAG**, 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 con el artículo 172 del CPACA. Este plazo 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.

**SEXTO: 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).

**SÉPTIMO:** Se advierte a los sujetos procesales que de conformidad con lo dispuesto por el artículo 3 del Decreto 806 de 2020, 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 [rpmemorialestadmvcauca@cendoj.ramajudicial.gov.co](mailto:rpmemorialestadmvcauca@cendoj.ramajudicial.gov.co), con copia a los correos electrónicos de los demás sujetos procesales, **indicando 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.**

**OCTAVO: RECONOCER PERSONERÍA** para actuar, como apoderada de la parte demandante a la abogada **ANGÉLICA MARÍA GONZÁLEZ**, identificada con cédula de ciudadanía nro. 41.952.397 de Armenia y tarjeta profesional nro. 275.998 del Consejo Superior de la Judicatura, en los términos y para los efectos a que alude el memorial poder.

**NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE**

RADICACIÓN  
Medio de control  
Accionante  
Accionado

: 76001-23-33-000-2020-01497-00  
: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL  
: MARÍA PUENTE SINISTERRA  
: NACIÓN – MINEDUCACIÓN- FOMAG



  
**FERNANDO AUGUSTO GARCÍA MUÑOZ**  
Magistrado