

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, 16 de julio de 2021

Auto Interlocutorio_____

MAGISTRADA PONENTE: PATRICIA FEUILLET PALOMARES

MEDIO DE CONTROL	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
EXPEDIENTE	76001-23-33-000-2019-00046-00
DEMANDANTE	ISABEL CASTILLO ALEGRÍA abogado1lopezquinteroarmenia@gmail.com
DEMANDADO	LA NACION – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FOMAG notificacionesjudiciales@mineducacion.gov.co procesosjudicialesfomag@fiduprevisora.com.co fomag@fiduprevisora.com.co notjudicial@fiduprevisora.com.co
ASUNTO:	RECHAZA SOLICITUD DE VINCULACIÓN

I. AUTO QUE DECIDE SOBRE VINCULACION

El Despacho se pronunciará sobre la solicitud que hizo la entidad demandada en la contestación de la demanda de vinculación como litisconsorte necesario del ente territorial que emitió el acto administrativo demandado.

II. ANTECEDENTES

La señora Isabel Castillo Alegría, a través de apoderado judicial, en ejercicio del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho consagrado en el artículo 138 del CPACA, solicitó¹ que se declare la nulidad del acto administrativo ficto configurado el 14 de junio de 2018, por el cual la Nación – Ministerio de Educación Nacional – FOMAG le negó el ajuste a la cesantía definitiva con la inclusión de la prima de servicios como factor salarial y la correspondiente sanción moratoria. A título de restablecimiento del derecho, solicitó que se reconozca y pague la reliquidación de la cesantía definitiva con la inclusión de la prima de servicios como factor salarial, y que se ordene el reconocimiento y pago de la sanción moratoria por el no pago oportuno de las cesantías.

Mediante auto interlocutorio nro. 041 del 26 de febrero de 2019², se admitió la demanda y se ordenó el traslado a la parte demandada.

III. SOLICITUD DE VINCULACIÓN DEL LITISCONSORTE NECESARIO

Dentro del término concedido para contestar la demanda, la apoderada judicial de la parte demanda allegó escrito solicitando la vinculación del ente territorial como litisconsorte necesario³.

¹ Ver folios 1 - 2

² Ver folio 32

³ Ver folios 55 vuelto y 56



RADICACIÓN	: 2019-00046-00
Medio de control	: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Accionante	: ISABEL CASTILLO ALEGRIA
Accionado	: NACION – MINEDUCACION - FOMAG

Para ello, consideró que el ente territorial debe ser vinculado como litisconsorte necesario, por ser la entidad que emitió el acto administrativo del reconocimiento de las cesantías y ser el responsable de la emisión tardía, por lo que al no cumplir los parámetros de tiempo legales es el llamado a responder por el pago de la sanción por el no pago oportuno de las cesantías.

IV. CONSIDERACIONES

Para resolver el presente asunto, se considera necesario explicar la figura del litisconsorte necesario.

El litisconsorcio necesario no fue regulado en la Ley 1437 de 2011, por lo que en atención al artículo 306⁴, hay remisión a lo establecido en el Código General del Proceso en el artículo 61 que dice:

Artículo 61. Litisconsorcio necesario e integración del contradictorio.

Cuando el proceso verse sobre relaciones o actos jurídicos respecto de los cuales, por su naturaleza o por disposición legal, haya de resolverse de manera uniforme y no sea posible decidir de mérito sin la comparecencia de las personas que sean sujetos de tales relaciones o que intervinieron en dichos actos, la demanda deberá formularse por todas o dirigirse contra todas; si no se hiciere así, el juez, en el auto que admite la demanda, ordenará notificar y dar traslado de esta a quienes falten para integrar el contradictorio, en la forma y con el término de comparecencia dispuestos para el demandado.

En caso de no haberse ordenado el traslado al admitirse la demanda, el juez dispondrá la citación de las mencionadas personas, de oficio o a petición de parte, mientras no se haya dictado sentencia de primera instancia, y concederá a los citados el mismo término para que comparezcan. El proceso se suspenderá durante dicho término.

Si alguno de los convocados solicita pruebas en el escrito de intervención, el juez resolverá sobre ellas y si las decreta fijará audiencia para practicarlas.

Los recursos y en general las actuaciones de cada litisconsorte favorecerán a los demás. Sin embargo, los actos que impliquen disposición del derecho en litigio solo tendrán eficacia si emanan de todos.

Cuando alguno de los litisconsortes necesarios del demandante no figure en la demanda, podrá pedirse su vinculación acompañando la prueba de dicho litisconsorcio.

Teniendo en cuenta lo anterior, se está en presencia de un litisconsorcio necesario cuando la cuestión litigiosa tiene por objeto una relación jurídica material, única e indivisible, de tal forma que el litigio no puede resolverse sin la comparecencia del litisconsorte, puesto que existe uniformidad para todos los sujetos que integran la parte correspondiente.

Con fundamento en lo anterior, debe definirse en cada caso en particular la naturaleza de la relación sustancial objeto del litigio. Esa relación se encuentra determinada en los hechos y derechos materia del proceso, lo que supone un

⁴ 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.



RADICACIÓN : 2019-00046-00
Medio de control : NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Accionante : ISABEL CASTILLO ALEGRIA
Accionado : NACION – MINEDUCACION - FOMAG

análisis para establecer si realmente es viable efectuar un pronunciamiento de fondo sin la comparecencia del sujeto que se considera debe ser vinculado al proceso.

Sobre este punto, el Despacho estima que en el caso de reconocimiento prestacional, la Secretaría de Educación del Municipio del ente territorial a la que pertenece la docente demandante actúa en nombre y representación del Ministerio de Educación Nacional- FOMAG, y es la que elabora el proyecto de resolución que reconoce o niega la prestación social, resolución que con posterioridad debe ser aprobada o no por la sociedad fiduciaria, que es es la que administra los recursos del Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio.

En efecto, no hay duda de que es a la fiduciaria representada en el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio la que debe pagar los derechos prestacionales de los docentes afiliados, de acuerdo con el procedimiento que ha dispuesto el legislador y las normas reglamentarias, con posterioridad a la expedición de la Ley 91 de 1989. Por ello, se precisa que es al FOMAG a quien le compete el pago de la sanción moratoria por el no pago oportuno de las prestaciones sociales.

Así las cosas, estima el Despacho que la petición de la parte demandada de vincular al ente territorial como litisconsorte necesario no procede, toda vez que sí es posible fallar el presente asunto sin su comparecencia.

Con fundamento en lo anterior, se denegará la vinculación solicitada por el apoderado de la Nación – Ministerio de Educación Nacional - FOMAG.

En mérito de lo expuesto, el Despacho

R E S U E L V E:

PRIMERO: NEGAR la solicitud de vinculación como litisconsorte necesario del Distrito de Buenaventura solicitada por el apoderado de la Nación – Ministerio de Educación Nacional - FOMAG, de conformidad con los argumentos aquí expuestos.

SEGUNDO: Se reconoce personería a la Doctora Sandy Jhoanna Leal Rodriguez, identificada con cedula de ciudadanía nro. 1.032.473.725 de Bogotá y portadora de la Tarjeta Profesional nro. 319.028 del C. S. de la J., para actuar dentro del presente proceso en representación de la demandada la Nación – Ministerio de Educación Nacional - FOMAG, en los términos del poder conferido (folio 57).

TERCERO: Ejecutoriado el presente Auto, continúese con el trámite procesal correspondiente.

NOTIFÍQUESE,

**Firmado electrónicamente por Samai
PATRICIA FEUILLET PALOMARES
Magistrada**



RADICACIÓN	: 2019-00046-00
Medio de control	: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
Accionante	: ISABEL CASTILLO ALEGRIA
Accionado	: NACION – MINEDUCACION - FOMAG

Proyectó: Alvaro Gámez