

Señor:

JUEZ ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD (Reparto)

Buga Valle

E. S. D.

REFERENCIA : CONTROL DE NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

DEMANDANTE : **ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR**

DEMANDADO : MUNICIPIO DE EL CAIRO VALLE, LA NACION-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, GOBERNACION DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARIA DE EDUCACION y el DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA.

1-DESIGNACION DE LAS PARTES Y DE SUS REPRESENTANTES

PARTE DEMANDANTE.

ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR, mayor y vecina de la ciudad de Tuluá V, identificada con la cédula de ciudadanía No. 38.901.365, quien actúa en nombre propio, representa la parte demandante.

1.2- APODERADO DE LA PARTE DEMANDANTE.

La suscrita **MYRIAM POVEDA ROJAS**, mayor de edad, domiciliada y residente en la ciudad de Tuluá Valle, identificada con la cédula de ciudadanía No. 66.801.939 de Andalucía V., abogada Titulada y en ejercicio, portadora de la Tarjeta Profesional No. 104054 del C.S.J. Actúo como apoderada de la parte demandante, según poder debidamente conferido y cuya personería solicito me sea reconocida por su señoría.

1.3- PARTE DEMANDADA.

MUNICIPIO DE EL CAIRO VALLE DEL CAUCA, LA NACION –MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL-FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, GOBERNACION DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARIA DE EDUCACION y DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA. entidades representadas legalmente por su actual Gerente, o quien lo reemplace o las represente legalmente, a quien se les notificará el auto admisorio de la demanda en los términos del artículo 198 del C.C.A., a fin de que comparezca como parte demandada.

Los demás datos de la demanda corresponden a este con las formalidades indicadas en el artículo 175 del C.C. A.

1.4 EN INTERES DE LA LEGALIDAD

Actúa como parte el **MINISTERIO PUBLICO**, representado por el señor **PROCURADOR JUDICIAL** ante la Corporación, a fin de que intervenga en el proceso en Interés del orden Jurídico, funcionario a quien deberá notificársele todas las providencias que emanen del proceso. (Art. 612 Ley 1564 de 2012).

De igual manera, actúa como parte la **AGENCIA NACIONAL DE DEFENSA JURIDICA DEL ESTADO**, a quien se deberá notificarse por tratarse de una entidad oficial, (Art. 612 Ley 1564 de 2012).

2 - LO QUE SE DEMANDA O PRETENSIONES DE LA DEMANDA

Con fundamento en los hechos que expondré y previos los tramites del Proceso Ordinario Contencioso Administrativo, consagrado en la Parte Segunda del C.C.A Titulo V, respetuosamente promuevo ante su Despacho, acción de Control Nulidad y Restablecimiento del Derecho establecido en el artículo 138 del C.C.A., para lo cual con todo comedimiento me permito solicitar se hagan las siguientes o similares

DECLARACIONES Y CONDENAS:

2.1 Que se declare la nulidad del acto administrativo oficio No. 310 30 01. 244 del 22 de mayo de 2015, emitido por la Alcaldía Municipal del Cairo Valle del cauca, mediante el cual niega la expedición la expedición del Acto Administrativo donde **ACLARE o MODIFIQUE el REGIMEN RETROACTIVO DE CESANTÍAS** a favor de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**, y proceda a efectuar la liquidación de sus cesantías, conforme le régimen legal aplicable, de igual manera se sirva oficiar al **FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FIDUPREVISORA S.A.)**, aportando la liquidación correspondientes de las **CESANTIAS RETROACTIVAS** de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**, conforme al régimen legal aplicable o en su defecto se realice los trámites pertinentes en aras de dar cumplimiento a la petición.

2.2- Que se declare la nulidad del Acto Administrativo ficto o presuntamente negativo por la no respuesta al derecho de petición radicado el día 20 de abril de 2.015 bajo el consecutivo 24478 dirigido a la **NACION- MINISTERIO DE EDUCACION NACIONAL - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y GOBERNACION DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARIA DE EDUCACION**, en el cual solicito se Emita el Acto Administrativo donde **ACLARE el REGIMEN RETROACTIVO DE LAS CESANTIAS** a favor de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR** y se oficie al **FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FIDUPREVISORA S.A.)**, mediante el Acto Administrativo correspondiente aclarando que la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**, pertenece al **REGIMEN RETROACTIVO DE CESANTIAS**, o en su defecto se realice los trámites pertinentes en aras de dar cumplimiento a la presente petición.

2-3 Que se declare la nulidad del Acto Administrativo ficto o presuntamente negativo por la no respuesta al derecho de petición radicado el día 06 de mayo de 2.015 bajo el consecutivo 28346 dirigido al **DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA**, en el cual solicito se emita el Acto Administrativo donde **ACLARE el REGIMEN RETROACTIVO DE CESANTIAS** a favor de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR** y oficiara al **FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FIDUPREVISORA S.A.)**, mediante el Acto Administrativo correspondiente aclarando que la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**, pertenece al **REGIMEN RETROACTIVO DE CESANTIAS**, o en su defecto se realice los trámites pertinentes en aras de dar cumplimiento a la presente petición.

2.4- Como consecuencia de lo anterior y a título de restablecimiento del Derecho, las entidades demandadas **MUNICIPIO DE EL CAIRO VALLE DEL CAUCA, LA NACION –MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL -FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, GOBERNACION DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARIA DE EDUCACION y DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA**, deberán expedir el Acto Administrativo donde **ACLARE o MODIFIQUE** el **REGIMEN RETROACTIVO DE CESANTÍAS** a favor de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**, y proceder a efectuar la liquidación de sus cesantías, conforme le régimen legal aplicable. De igual manera se sirvan oficiar al **FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FIDUPREVISORA S.A.)**, aportando la liquidación correspondiente de las **CESANTIAS RETROACTIVAS** de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**, conforme al régimen legal aplicable.

2.8- La liquidación de las anteriores condenas deberá efectuarse mediante sumas liquidadas de moneda de curso legal en Colombia y se ajustarán dichas condenas tomando como base el Índice de Precios al consumidor o al por mayor conforme a lo dispuesto por el artículo 187 del C.C.A.

2.8- Que se liquiden los intereses moratorios y corrientes de que trata el Código Contencioso Administrativo, si hubiere lugar a ello.

2.9-Para el cumplimiento de la sentencia, se ordenará dar aplicación a los artículos 187 a 195 del Código Contencioso Administrativo.

3- LOS HECHOS U OMISIONES QUE SIRVEN DE FUNDAMENTO A LA ACCIÓN.

3.1- La Señora **ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR**, nació el 02 de marzo de 1.965, a la fecha cuenta con 50 años de edad.

3.2- Mediante resolución No 031 del 09 de octubre de 1994 el alcalde del Cairo Valle nombra a la Señora **ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR**, como directora de la Escuela Rural Mixta No 33 José María Vargas de la vereda Alto Bonito, la cual se posesiono mediante acta No 025 del 9 de octubre de 1994

3.3- mediante acta de posesión No 2004 – 2966D, suscrita por el secretario de desarrollo institucional del Departamento del Valle del Cauca, del 27 de febrero del 2004, mi representada se posesiono en el cargo de Docente, nombrada mediante Decreto No 241 del 11 de febrero del 2004, en incorporación.

3.4- El 30 de agosto de 2006 mediante derecho de petición dirigido al doctor **JOSÉ DANIEL GÓMEZ**, Alcalde Municipal del Cairo, mi representada solicitó se certificara a la fiduciaria la previsora S.A., el régimen **RETROACTIVO DE SUS CESANTÍAS**, de igual manera se trasladara a esta entidad la totalidad de los dineros correspondientes al pasivo pensional correspondientes al tiempo que estuvo vinculada a este municipio y que se le notificara por escrito de las constancias que certifiquen los pagos o convenios de pagos suscritos por el Municipio con el **Fondo Nacional**, a través de la **Fiduprevisora S.A.**, que garantizan su correcta vinculación.

3.5-El 05 de septiembre de 2.006, mediante Oficio No. 300-035-001-262, el Alcalde Municipal de El Cairo, le solicito a mi representada que con el fin de brindarle respuesta al derecho de petición del 30 de agosto de 2.006 que aportara el escalafón que ocupaba al momento de incorporarse a la planta de cargos del Departamento del Valle, tiempo de servicios que expida la oficina de Kardex de personal de la Gobernación del Valle del Cauca.

3.6-Mediante Oficio 300-035-001-0933 del 12 de octubre de 2.007, el Alcalde Municipal de El Cairo, les informa a la Docentes Ex municipales, sobre la intención de cancelar los pasivos laborales y hace referencia al Acta Firmada el 11 de marzo de 2.007 siendo esta un principio de acuerdo.

3.7-El 31 de marzo de 2008, a través de apoderado judicial mi representada elevo nuevamente **DERECHO DE PETICIÓN** ante el Alcalde Municipal del Cairo, solicitando la liquidación de las cesantías de la señora **ZOILA ROSA** y una vez liquidadas las mismas se procede a girar esos dineros a favor de la peticionaria al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, Fiduciaria **LA PREVISORA S.A.**, y que el acto administrativo que resolviera la petición le fuera notificado a mi representada.

3.8-El día 22 de septiembre de 2.008, el Alcalde Municipal de El Cairo, Certifica que el REGIMEN aplicable para CESANTIAS es el consagrado en la Ley 6 del 19 de febrero de 1945 ya que todas las docentes de las cuales se solicita la afiliación ingresaron a laborar con posterioridad al año 1945 y con antelación a diciembre 31 de 1966.

3.9- Mediante oficio sin número ni fecha el Alcalde municipal del Cairo Valle, informa a quien fuera el apoderado judicial de quien hoy es mi representada, que procedió de inmediato a iniciar los trámites correspondientes ante el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del magisterio, para lo cual envió el oficio No. 300-035-001-0543 del 12 de junio de 2008, dirigido a la dirección de afiliaciones y recaudos **FIDUPREVISORA S.A.**, solicitando la respectiva afiliación de las docentes radicado directamente en Bogotá, bajo el numero No. 2008ER853889, de igual manera se suscribió la autorización con el objeto de pagar con los recursos del **FONPET** pertenecientes al Municipio El Cairo, el pasivo prestacional por concepto de cesantías, según estudio actuarial que avale el Ministerio de Hacienda.

3.10-Mediante Resolución No. 3662 del 05 de diciembre de 2013, El Departamento Del Valle Del Cauca-Secretaria De Educación-Prestaciones Sociales, le liquida cesantías parciales **ANUALIZADAS** a la demandante Señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR** por valor de \$ **6.529.843.00**, sin tener en cuenta que el régimen aplicable es **RETROACTIVO**.

3.11- El 24 de junio de 2014, mediante Derecho de Petición, radicado el 16 de julio de 2014, mi representada solicito al señor Alcalde Municipal de El Cairo, copia del último reporte que envió el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio a la Alcaldía, sobre el estado de cuenta de la deuda por concepto de afiliación de maestros al **FOMAG**, de igual manera solicita certificación donde se especifique el régimen de **CESANTÍAS** que tiene como docente Municipal siendo nombrada desde 1.994 antes de ser afiliada al Fondo Nacional de Prestaciones del Magisterio.

3.12- Mediante oficio 310 30 01.217 del 19 de julio de 2014 el Alcalde Municipal de El Cairo, da respuesta al derecho de petición mencionado en el numeral anterior, aportando copia del último reporte enviado por el Fondo Nacional de prestaciones sociales del Magisterio a la alcaldía sobre el estado de cuenta por concepto de afiliación a dicha

institución, de igual manera copia de la certificación remitida al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, en el cual se especifica el régimen legal aplicable para cesantías y pensiones de los docentes que venían laborando para el Municipio.

3.13-El 26 de marzo de 2.015, la Gobernación del Departamento del Valle del Cauca Secretaria de Educación Departamental Certifica el tiempo de servicios de la Señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**, teniendo como tiempo laborado 20 años 5 meses 18 días, en los cuales se observa 9 años 4 meses 18 días, al servicio del Municipio de El Cairo como Directora de Escuela José María Vargas No. 33, con Nombramiento en Propiedad y como docente en el Eleazar Libreros Salamanca de Andalucía, en incorporación por 11 años 1 mes hasta la presente.

3.14-El día 20 de abril de 2.015, presente ante la **NACION- MINISTERIO DE EDUCACION NACIONAL- FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, GOBERNACION DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARIA DE EDUCACION**, derecho de petición, bajo el Consecutivo 24478, en el cual solicite: Primero: sírvase manifestar bajo que parámetros legales se viene liquidando a favor de mi representada **INTERES A LAS CESANTIAS**, cuando no tiene derecho a las mismas por pertenecer al **REGIMEN RETROACTIVO**. Segundo: Sírvase emitir el Acto Administrativo correspondiente donde **ACLARE** el **REGIMEN RETROACTIVO DE CESANTIAS** a favor de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR**. Tercero: Sírvase oficiar al **FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FIDUPREVISORA S.A.)**, mediante el Acto Administrativo correspondiente aclarando que la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR** pertenece al régimen **RETROACTIVO DE CESANTIAS**, o en su defecto se realicen los trámites pertinentes en aras de dar cumplimiento a la presente petición.

3.15- Hasta la presente la **NACION – MINISTERIO DE EDUCACION NACIONAL - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, GOBERNACION DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARIA DE EDUCACION** no ha dado respuesta a la petición mencionada en el numeral anterior configurándose el Silencio Administrativo Negativo.

3.16- El 30 de abril de 2.015, mediante factura de venta No.7 208842837 de Servientrega, envié derecho de petición dirigido al **ALCALDE MUNICIPAL DE EL CAIRO**, en el cual solicitaba, primero: sírvase manifestar bajo que parámetros legales se viene liquidando a favor de mi representada **INTERES A LAS CESANTIAS**, cuando no tiene derecho a las mismas por pertenecer al **REGIMEN RETROACTIVO** y la Administración nunca ha desconocido el derecho que tiene mi representada, pero continúa reportándola a la FIDUPREVISORA S.A., con régimen ANUALIZADO. Segundo: Sírvase emitir el Acto Administrativo correspondiente donde **ACLARE** o **MODIFIQUE** el **REGIMEN RETROACTIVO DE CESANTIAS** a favor de la señora **ZOILA ROSA RAMIREZ SALAZAR** y proceda a efectuar la liquidación de sus cesantías, conforme al régimen legal aplicable, Tercero: Sírvase oficiar al **FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FIDUPREVISORA S.A.)**, aportando la liquidación correspondiente de las cesantías **RETROACTIVAS** de mi representada, conforme el régimen legal aplicable o en su defecto se realicen los trámites pertinentes en aras de dar cumplimiento a la presente petición.

3.17- Mediante Oficio 310 30 01. 244 del 22 de mayo de 2.015, el Alcalde Municipal de El Cairo, niega dar respuesta a la petición mencionada en el numeral anterior, argumentando que se trata de la misma finalidad, objeto y pretensiones determinadas en los derechos de

petición del 30 de agosto de 2.006, del 31 de marzo de 2.008 y de junio 24 de 2.014, sobre las cuales argumenta que fueron contestadas y notificadas, por lo tanto considera que ya fue resuelto de fondo lo pedido y en consecuencia se ratifica en los términos y en todas sus partes plasmadas en los oficios referidos, advirtiendo además que la presente respuesta no revive términos, y argumenta que algunos documentos que aporte en el derecho de petición fueron adulterados haciendo referencia al Acta de Posesión No.025 de octubre 9 de 1994 y la Resolución No.031 de la misma fecha.

Al respecto no existe respuesta por parte de la Alcaldía Municipal de El Cairo, que resuelva de fondo lo pedido, pues de ser así no estaríamos afrontando la presente demanda, de igual manera se hace referencia a las peticiones pero no se relacionan los oficios mediante los cuales presuntamente se resuelve de fondo lo pedido.

En lo concerniente a la adulteración del Acta de Posesión No.025 de octubre 9 de 1994 y la Resolución No.031, me permito aportar los documentos originales donde puede constatar que no han sido adulterados.

De igual manera podrá observar en la Certificación del Tiempo de Servicios expedido por la Gobernación Departamental del Valle del Cauca Secretaria de Educación Departamental, que la información contenida tanto el Decreto y la Resolución mencionados, corresponden a esta.

3-18 El día 6 de Mayo de 2015 por medio de la suscrita la demandante presentó Derecho de Petición Consecutivo 28346 ante el **DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA** solicitando:

Que se manifestara bajo que parámetros legales se vienen liquidando a favor de mis representados intereses a las cesantías, cuando no tiene derecho a las mismas por pertenecer al régimen **RETROACTIVO**. Por consiguiente que se emitiera el acto administrativo correspondiente donde **ACLARE** el **RÉGIMEN RETROACTIVO DE CESANTÍAS** a favor de la señora **ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR**, y que se sirviera oficiar al **FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FIDUPREVISORA S.A.)**, mediante el acto administrativo correspondiente aclarando que la señora **ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR**, pertenece al régimen **RETROACTIVO CESANTÍAS**, o en su defecto se realice los trámites pertinentes en aras de dar cumplimiento a la presente petición.

3.19- Hasta la presente el **DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA**, no ha dado respuesta a la petición mencionada en el numeral anterior configurándose el Silencio Administrativo Negativo.

4- LOS FUNDAMENTOS DE DERECHO DE LAS PRETENSIONES- INDICACIÓN DE LAS NORMAS VIOLADAS Y CONCEPTO DE LA VIOLACIÓN

Con la expedición de los actos administrativos acusados, las entidades demandadas, infringieron las siguientes disposiciones de derecho positivo

1. CONSTITUCIONALES Artículos 1, 2, 4, 6, 13, 46, 48, 209 de la Constitución Política.

2. LEGALES: Con la expedición de los Actos administrativos acusados, las entidades demandadas infringieron la Ley 6 de 1.945, Decreto 196 de 1995:

La ley 91 de 1989, creó el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio entidad que, conjuntamente con el Ministerio de Educación Nacional y las entidades territoriales, expidió un procedimiento único para la liquidación de prestaciones sociales de los docentes afiliados al mismo, el cual contiene, entre otros, los factores salariales que se deben tener en cuenta para la liquidación de las prestaciones de sus afiliados de conformidad con las normas vigentes en cada entidad territorial.

En relación con los docentes territoriales que en virtud de la ley 60 de 1993 y el decreto 196 de 1995 fueron afiliados al Fondo, el pasivo prestacional se les liquida con base en los factores salariales que figuran en cada convenio de afiliación.

Debe indicarse el Régimen Prestacional por cada docente o grupo de docentes que solicita la afiliación, relacionado las leyes o decretos que aplicaba la entidad territorial a los docentes, tanto en pensiones como en cesantías. Este certificado debe firmarlo el Representante Legal de cada entidad territorial, Alcalde o Gobernador según sea el caso.

La Ley 6 de 1.945, consagra en su Artículo 12:

“...Cada tres años de trabajo continuo o discontinuo, el trabajador adquiere el derecho al auxilio de cesantía correspondiente a este período, y no lo perderá aunque en los tres años subsiguientes se retire voluntariamente o incurra en mala conducta o en incumplimiento del contrato que originen su despido. Si fuere despedido o se retirare, solamente perderá el auxilio correspondiente al último lapso inferior a tres años”.

Posteriormente el numeral 3° del artículo 15 de la Ley 91 de 1989, establece que:

“A. Para los docentes nacionalizados vinculados hasta el 31 de diciembre de 1989, el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio pagará un auxilio equivalente a un mes de salario por cada año de servicio o proporcionalmente por fracción de año laborado, sobre el último salario devengado, si no ha sido modificado en los últimos tres meses, o en caso contrario sobre el salario promedio del último año.

B. Para los docentes que se vinculen a partir del 1° de enero de 1990 y para los docentes nacionales vinculados con anterioridad a dicha fecha, pero sólo con respecto a las cesantías generadas a partir del 1° de enero de 1990, el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio reconocerá y pagará un interés anual sobre saldo de estas cesantías existentes al 31 de diciembre de cada año, liquidadas anualmente y sin retroactividad, equivalente a la suma que resulte de aplicar la tasa de interés, que de acuerdo con certificación de la Superintendencia Bancaria, haya sido la comercial promedio de captación del sistema financiero durante el mismo período. Las cesantías del personal nacional docente,

acumuladas hasta el 31 de diciembre de 1989, que pasan al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, continuarán sometidas a las normas generales vigentes para los empleados públicos del orden nacional”.

Del contenido de dicho precepto se desprende que:

- i) Docentes nacionales vinculados con anterioridad al 1° de enero de 1990 respecto de las cesantías causadas con anterioridad a dicha fecha: régimen de retroactividad.
- ii) Docentes nacionales vinculados con posterioridad al 1° de enero de 1990: régimen de cesantías de liquidación anual.
- iii) Docentes nacionalizados vinculados con anterioridad al 1° de enero de 1990: régimen de retroactividad (sin importar si las cesantías se causan con posterioridad a dicha fecha).
- iv) Docentes nacionalizados vinculados con posterioridad al 1° de enero de 1990: régimen de cesantías de liquidación anual.

Ahora bien, respecto de los docentes territoriales, es preciso hacer referencia a la Ley 60 de 1993, en especial al Decreto 196 de 1995, por el cual se reglamenta el artículo 6° de la citada ley.

Tal precepto establece que el personal docente de vinculación departamental, distrital y municipal debe ser afiliado al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, respetando el régimen prestacional vigente de la entidad territorial que los haya vinculado. Para tal efecto se tiene que los docentes territoriales, son los docentes vinculados por nombramiento de entidad territorial, a partir del 1° de enero de 1976 sin el cumplimiento del requisito establecido en el artículo 10 de la Ley 43 de 1975.

Así las cosas, los docentes territoriales se clasifican en:

- 1. Docentes departamentales, distritales y municipales: Son los docentes vinculados por nombramiento de la respectiva entidad territorial con cargo a su propio presupuesto y que pertenecen a su planta de personal. De acuerdo con su fuente de financiación pueden ser:
 - 1.1. Recursos Propios: Son los docentes vinculados por nombramiento de entidad territorial con cargo a su propio presupuesto.
 - 1.2. Financiados: Son los docentes vinculados por nombramiento de la respectiva entidad territorial, que pertenecen a la planta de personal del municipio o departamento y que durante la vigencia de los convenios (Entidad Territorial - Fondo de Financiación para la Inversión Social – FIS) eran financiados 100% por la Nación.
 - 1.3. Cofinanciados: Son los docentes vinculados por nombramiento de la respectiva entidad territorial, que pertenecen a la planta de personal del distrito, departamento o municipio y que durante la vigencia de los convenios (entidad

territorial - Fondo de Cofinanciación para la Inversión Social – FIS) eran cofinanciados por la Nación 70% y 30% a cargo de la entidad territorial.

- 1.4. Docentes Establecimientos Públicos: Son los vinculados por nombramiento del gobierno nacional para laborar en establecimientos públicos con cargo a sus propios recursos, la Nación le trasladaba los recursos.

El artículo 5° del Decreto 196 de 1995 determinó la incorporación docente al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, con respeto del régimen prestacional que tenían al momento de su vinculación.

El artículo 7° del Decreto 196 de 1995 previó que el pago de las prestaciones sociales de los docentes territoriales que se hubieren causado antes de su incorporación al FNPSM, eran responsabilidad directa de las entidades territoriales o de las cajas de previsión o entidades que hacían sus veces.

Aclaró que el artículo 7° referido debía interpretarse en concordancia con el artículo 9 numerales 3, 4 y 5, según los cuales, la entidad territorial nominadora estaba obligada a cumplir con el pasivo prestacional causado hasta la fecha de afiliación, lo que comprendía la obligación de disponer la transferencia de los depósitos efectuados en una caja de previsión. Señaló que tal obligación se cumplió al transferir la responsabilidad de los pagos al FNPSM.

A su vez el **Decreto No. 1252 de 2000, establece que:**

"ARTÍCULO. 2° Los servidores públicos que a 25 de mayo de 2000, disfrutaban del régimen de cesantías retroactivas continuarán en dicho régimen hasta la terminación de la vinculación laboral en el organismo o entidad en la que se aplica dicha modalidad prestacional."

ARTÍCULO 3o. *Los empleados públicos a quienes se les esté aplicando el régimen de retroactividad de cesantías continuarán disfrutando del mismo, en los términos previstos en la Ley 344 de 1996 y el Decreto 1252 de 2000.*

La infracción de una sola de tales disposiciones acarrea la nulidad del acto acusado.

5- CONCEPTO DE LA VIOLACION

El concepto de la violación lo manifiesto a continuación del cual se puede concluir la nulidad de los actos Administrativos objeto de la presente acción.

La Ley 91 de 1.989, no hace alusión a las cesantías de los docentes territoriales, por lo tanto no modificó el sistema de la liquidación de cesantías vigente hasta ese entonces para los docentes Departamentales, Distritales y Municipales, como de manera equivocada lo ha venido interpretando el FNPSM y la entidad fiduciaria que se encarga de administrar sus recursos.

Mediante el Decreto 196 de 1995, a los docentes territoriales se les permite la afiliación al FNPSM, respetándose el régimen prestacional vigente al momento de efectuarse la misma.

De igual manera el Decreto 196 del 25 de enero de 1995, reglamento parcialmente el artículo 6 de la Ley 60 de 1.993 que permitió la incorporación o afiliación de los docentes territoriales al FNPSM, en su artículo 5 estableció lo siguiente:

Artículo 5°.- Docentes departamentales distritales y municipales financiados con recursos propios. Los docentes departamentales distritales y municipales financiados con recursos propios de las entidades territoriales que estén vinculados a la fecha de vigencia del presente Decreto, serán incorporados al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, previo el procedimiento establecido en el capítulo IV de este Decreto y el cumplimiento de los requisitos formales establecidos para el efecto, quedando eximidos de los requisitos económicos fijados para afiliación, siempre y cuando se encuentren vinculados a una caja de previsión o entidad que haga sus veces. A estos docentes se les respetará el régimen prestacional que tengan al momento de la incorporación y no se les podrá imponer renunciaciones o exclusiones a riesgos asumidos por la ley y las entidades antecesoras, las cuales reconocerán su respectivo valor en los convenios interadministrativos a que se refiere el artículo 9 del presente Decreto.

Como ha quedado plasmado fue mediante este decreto que las entidades territoriales a través de Convenios interadministrativos, afiliaron sus docentes al FNPSM, asumiendo desde entonces este fondo Nacional la obligación de reconocer y pagar todas las prestaciones sociales de los docentes territoriales.

Sobre el régimen de cesantías de todos los funcionarios públicos, con excepción de los docentes nacionales y nacionalizados, es pertinente precisar que fue la Ley 344 de diciembre 27 de 1996 la que cambió el sistema de liquidación con retroactividad por el de acumulados anuales con pago de intereses.

Por lo expuesto, queda claro que las cesantías de los docentes territoriales nombrados antes del 31 de diciembre de 1996, debe liquidarse bajo la normatividad que gobierna esta prestación y que se encuentra contenida en el Artículo 17 de la Ley 6 de 1.945; el Decreto 1160 de 1.947 y los Decretos 2755 de 1966 y 899 de 1991, que determinaron que a los funcionarios vinculados a las administraciones territoriales antes del 31 de diciembre de 1996 y que no se hayan trasladado al nuevo régimen previsto en la Ley 50 de 1.990, se les aplica el régimen de retroactividad en la liquidación del auxilio de cesantías, el cual equivale a un mes de sueldo por cada año de servicios continuo o discontinuo y proporcionalmente por fracciones de año cualquiera sea la causa de su retiro, hállese o no en carrera administrativa.

De igual manera se encuentra acreditado dentro de las pruebas que aportó que a mi representada se le debe aplicar la Ley 6 de 1.945, como consta en Certificación suscrita por el Señor Alcalde Municipal de El Cairo, el día 22 de septiembre de 2.008, que textualmente dice: “ el REGIMEN aplicable para CESANTIAS es el consagrado en la Ley 6 del 19 de febrero de 1945 (...) ya que todas las docentes de las cuales se solicita la afiliación ingresaron a laborar con posterioridad al año 1945 y con antelación a diciembre 31 de 1966.

Las razones expuestas deben llevar a concluir a su honorable despacho judicial, que los actos Administrativos acusados se hayan afectados de **NULIDAD** y que realmente hay motivos valederos para hacer aplicación de las normas antes citadas, solicitando acceder a las pretensiones de esta demanda.

6- CAUSALES DE NULIDAD

Alego como causal de nulidad de los actos atacados las establecidas en los artículos 137 y 138 del Código Contencioso Administrativo, por infringir las normas relacionadas como

normas violadas, por haberle lesionado a la señora **ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR**, los derechos amparados en la Constitución y la Ley.

7- CADUCIDAD DE LA ACCION

Me encuentro dentro de los términos establecidos en el artículo 164 numeral 1º Literal C del Código Contencioso Administrativo, para promover demanda de nulidad y Restablecimiento del Derecho, por tratarse del Auxilio de Cesantías, es una obligación de trato sucesivo, se puede demandar en cualquier tiempo.

8- PRESUPUESTOS PROCESALES – REQUISITOS DE PROCEDIBILIDAD

Se trata de actos administrativos, sobre el cual quedo agotada la vía gubernativa.

Por tratarse de un derecho cierto e indiscutible y de conformidad con el Artículo 8 de la Ley 640 de 2.001, es un asunto no susceptible de conciliación, por lo tanto no es requisito de procedibilidad agotar la conciliación extrajudicial por ser improcedente.

Tal como aparece consagrado en la Constancia expedida por la Procuraduría 57 Judicial I para asuntos Administrativos de la ciudad de Cali, del 11 de febrero de 2.011, donde aparece como convocante la Señora MARIA EUGENIA MONTOYA, Conciliación Prejudicial No. 097-2-2011 P57JI.

“derecho cierto e indiscutible, por consiguiente y de conformidad al artículo 8 de la Ley 640 de 2.001 es un asunto no susceptible de conciliación, el artículo 53 de la Constitución Política, delimita el objeto de la conciliación únicamente para los casos de los derechos inciertos y discutibles, en contraposición con los derechos ciertos e indiscutibles, de lo cual se deduce que todos los derechos no son conciliables, la misma ley 100 de 1993 en su artículo 3 señala a la Seguridad Social como un derecho que garantiza el Estado de carácter irrenunciable.

Por su parte la Ley 1285 de 2.009, reformo y adiciono algunas disposiciones de la Ley estatutaria de la administración de justicia. En el artículo 13 adopto una nueva disposición así: “...Conciliación judicial y extrajudicial en materia contencioso-administrativa. A partir de la vigencia de esta Ley, cuando los asuntos sean conciliables, siempre constituirá requisito de procedibilidad de las acciones previstas en los artículos 85, 86 y 87 del Código Contencioso Administrativo o en las normas que lo sustituyan, el adelantamiento del trámite de la conciliación extrajudicial...”

En este orden de ideas, el trámite de la conciliación extrajudicial como requisito de procedibilidad, en el caso que nos ocupa es improcedente, pues la señora MARIA EUGENIA MONTOYA, considera que ha causado el derecho a la pensión, por cumplir los requisitos señalados en la ley, así las cosas, las partes involucradas en la eventual controversia judicial, no están en posibilidad jurídica de conciliar tal derecho, por ser este de carácter imprescriptible e irrenunciable, las condiciones para su reconocimiento están señaladas en la ley y ella no puede ser objeto de negociación por ninguno de los extremos, por ser de orden público”.

9- COMPETENCIA Y CUANTIA

L a competencia corresponde, en primera instancia a Usted Señor Juez por la naturaleza de la Acción; En razón del territorio, ya que el lugar de trabajo actual de mi representada es en el Municipio de Andalucía y por la cuantía, la cual estimo en **\$39.096.773.00 M/cte.**

ESTIMACION RAZONADA DE LA CUANTIA

Conforme lo establecido en el artículo 162 No. 6 de la Ley 1437 de 2.011, la cual se deduce del siguiente procedimiento aritmético:

Sueldo actual	\$ 2.172.696.00	
Tiempo de servicio		21 años de servicios

$\$2.172.696 \times 21 = \$45.626.616.00$

Menos la suma de \$ 6.529.843.00 canceladas mediante Resolución No. 3662 del 05 de diciembre de 2013.

Para un total de cesantías pendientes de pago:

TREINTA Y NUEVE MILLONES NOVENTA Y SEIS MIL SETECIENTOS SETENTA Y TRES PESOS MONEDA CORRIENTE (\$39.096.773.00).

10. PETICION DE PRUEBAS QUE EL DEMANDANTE PRETENDE HACER VALER.

Para tal efecto allego las siguientes pruebas:

DOCUMENTALES

- 1- Poder debidamente conferido.
- 2- Fotocopia de la cédula de ciudadanía de la señora **ZOILA ROSA RAMÍREZ SALAZAR**
- 3- Resolución No. 031 del 9 de octubre de 1994 (Original).
- 4- Acta de posesión Nro. 025 del 09 de Octubre de 1.994, emitida por el Municipio de El Cairo (Original).
- 5- Fotocopia del ata de posesión No. 2004-02966D expedida por el departamento del Valle del Cauca.
- 6- Derecho de petición dirigido al Alcalde Municipal de El Cairo suscrito por mi representada el 30 de agosto de 2.006.
- 7- Oficio 300-035-001-262 del 05 de septiembre de 2.006, expedido por el Alcalde Municipal de El Cairo.
- 8- Fotocopia del oficio 300-035-001-0933 del 12 de octubre del 2007, expedido por el Alcalde Municipal de El Cairo.
- 9- Fotocopia del Acta de Acuerdo sobre afiliación al Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio y Pago de Pasivos Laborales suscrita entre el Alcalde Municipal, Personero

Municipal Asesor Administrativo Secretario de Asuntos Municipales y las Docentes Municipales de El Cairo.

- 10-** Derecho de Petición dirigido al Alcalde Municipal de El Cairo suscrito por apoderado judicial, el 31 de marzo de 2.008.
- 11-** Fotocopia del Certificado expedido por el Alcalde Municipal de El Cairo del 22 de septiembre de 2.008, donde manifiesta que el régimen de cesantías es el consagrado en la Ley 6 del 19 de febrero de 1.945 ya que todas las docentes de las cuales se solicita su afiliación ingresaron a laborar con posterioridad al año 1945 y con antelación a diciembre 31 de 1.996.
- 12-** Oficio sin fecha suscrito por el Alcalde Municipal de El Cairo, dirigido a quien fuera el apoderado judicial de las docentes Municipales entre ellas mi representada.
- 13-** Resolución No. 3662 del 05 de diciembre de 2.013 elaborada por el Departamento del Valle del Cauca- Secretaria de Educación –Prestaciones Sociales.
- 14-** Derecho de Petición del 24 de junio de 2.014 suscrito por mi representada y dirigido al Alcalde Municipal de El Cairo.
- 15-** Oficio 310 30 01.217 del 19 de julio del 2014, expedido por el Alcalde Municipal de El Cairo.
- 16-** Certificado de Tiempo de Servicio.
- 17-** Derecho de Petición Consecutivo 24478 del 20 de abril de 2.015, dirigido a la Gobernación del Valle del Cauca- Secretaria de Educación- Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, sin respuesta hasta la presente.
- 18-** Derecho de Petición, dirigido al Alcalde Municipal de El Cairo, a través de Servientrega, factura No. 7 208842837 del 30 de abril de 2.015.
- 19-** Oficio 310 30 01.244 del 22 de mayo del 2015, expedido por el Alcalde Municipal de El Cairo.
- 20-** Derecho de Petición Consecutivo 28346 del 60 de mayo de 2.015, dirigido al Departamento del Valle del Cauca, sin respuesta hasta la presente.
- 21-** Certificado de Salarios expedido por la Auxiliar Administrativa de la Institución Educativa Eleazar Libreros Salamanca de Andalucía.

Las demás pruebas que su señoría, estime conveniente para un mejor proveer.

11. ANEXOS

Anexo los siguientes documentos:

Poder para actuar.

Los documentos enunciados en el acápite de pruebas.

Copia de la demanda y sus anexos para el traslado a la parte demandada, a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado y al Ministerio Público.

Copia simple de la demanda para el archivo.

CD. que contiene la presente demanda.

12. NOTIFICACIONES

Las notificaciones de mi poderdante y las mías las recibiremos en la carrera 27 No. 24-23 Segundo Piso de la ciudad de Tuluá, teléfono 3148540276, correo electrónico myporo@hotmail.com.

La parte demandada **DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA**, en el Palacio de San Francisco Carrera 6 Calle 9 y 10 Mezanine Santiago de Cali, correo electrónico *njudiciales@valledelcauca.gov.co*.

GOBERNACION DEL VALLE DEL CAUCA- SECRETARIA DE EDUCACIÓN, en el Palacio de San Francisco Carrera 6 Calle 9 y 10 Mezanine Santiago de Cali, correo electrónico *njudiciales@valledelcauca.gov.co*.

ALCALDIA MUNICIPAL DE EL CAIRO, Carrera 5 Calle 19 Esquina El Cairo Valle, Teléfono 2077268, correo electrónico *alcaldia@elcairo-valle.gov.co*.

LA NACION- MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL- FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, en el Palacio de San Francisco Carrera 6 Calle 9 y 10 Mezanine Santiago de Cali, correo electrónico *notificacionesjudiciales@mineducacion.gov.co*.

Notifíquese al señor agente del Ministerio Público y a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado, en su respectiva oficina.

Del Señor Juez,

Atentamente,

MYRIAM POVEDA ROJAS
CC. 66.801.939 de Andalucía V.
TP. No. 104054 del C.S.J.

