



✓ **REPÚBLICA DE COLOMBIA**
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO VEINTISÉIS ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DE BOGOTÁ D.C.

Bogotá D.C., once (11) de marzo de dos mil diecinueve (2019)

RADICACIÓN: 11001-33-35-026-2018-00019-00
MEDIO DE CONTROL: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
DEMANDANTE: ALBA NELLY SILVA CIFUENTES
DEMANDADO: NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO

En el presente asunto, **ALBA NELLY SILVA CIFUENTES**, promueve demanda en contra de la **NACIÓN – MINISTERIO EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO**, con la finalidad de obtener la declaratoria del acto ficto, respecto de la petición incoada el 25 de noviembre de 2014, respecto al pago de la sanción moratoria como consecuencia del no pago oportuno de sus cesantías parciales.

Pues bien, analizado el escrito introductorio, y las documentales posteriores aportadas por las partes, en razón a los requerimientos realizados por este Despacho, se observa que no es posible en este momento dar trámite a la demanda presentada, teniendo en cuenta las siguientes,

CONSIDERACIONES

El Capítulo III de la Ley 1437 de 2011, consagra los requisitos que deben reunir las demandas, y para el efecto el artículo 162 dispuso:

“Artículo 162 Contenido de la Demanda. Toda demanda deberá dirigirse a quien sea competente y contendrá:

- 1. La designación de las partes y sus representantes.*
- 2. Lo que se pretenda, expresando con precisión y claridad. Las varias pretensiones se formularán por separado, con observancia de lo dispuesto en este mismo Código para la acumulación de pretensiones.*
- 3. Los hechos y omisiones que sirvan de fundamento a las pretensiones, debidamente determinados, clasificados y numerados.*
- 4. Los fundamentos de derecho de las pretensiones. Cuando se trate de la impugnación de un acto administrativo deberán indicarse las normas violadas y explicarse el concepto de su violación.*
- 5. La petición de las pruebas que el demandante pretende hacer valer. En todo caso, este deberá aportar todas las documentales que se encuentren en su poder.*

6. *La estimación razonada de la cuantía, cuando sea necesaria para determinar la competencia.*

7. *El lugar y dirección donde las partes y el apoderado de quien demanda recibirán las notificaciones personales. Para tal efecto, podrán indicar también su dirección electrónica.”*

Así mismo, el artículo 166 ibidem, señaló que la demanda debe venir acompañada, entre otros, de la copia del acto acusado, con las constancias de su publicación, comunicación, notificación o ejecución, de los documentos y pruebas anticipadas que se pretenda hacer valer y que se encuentren en poder del demandante, y las copias de la demanda y de sus anexos para la notificación a las partes y al Ministerio Público.

Dicho precepto debe entenderse concordante con el art. 612 del Código General del Proceso, que modificó el artículo 199 de la Ley 1437 de 2011.

Visto esto y al realizar una revisión de tales requisitos, se pudo establecer que la demanda y los anexos, no cumplen con la totalidad de los mismos, como se indica a continuación:

1. De los actos administrativos demandados

El apoderado de la demandante solicita en la pretensión primera lo siguiente:

“PRIMERO: *Se declare la Nulidad del acto ficto o presunto configurado el día 25 de marzo de 2015 por la Nación-Ministerio de Educación Nacional- Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio- Secretaría de educación de Bogotá, al dar respuesta negativa de forma ficta al derecho de petición radicado el 25 de noviembre de 2014 ante la Entidad en donde solicitó el pago de la Sanción Moratoria establecida en el artículo 5 de la ley 1017 de 2006.*
(...)”

Frente a la petición radicada ante la Secretaría de Educación de Bogotá- Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, el 25 de noviembre de 2014, la Fiduprevisora, avocó conocimiento de la misma, **dando respuesta el 19 de enero de 2015, a través de oficio No. 20150170032301** (fl. 9); respuesta en la que indicó que se había expedido la resolución de reconocimiento de las cesantías parciales y así mismo, indicó:

“Una vez analizada la base de datos del Fondo se pudo establecer que la Resolución No. 593 del 24 de enero de 2014 por medio de la cual se reconoció el pago de la Cesantía Parcial para compra, fue notificada el 4 de febrero de 2014 por lo que se entendería vencido el termino para el pago a partir del 28 de marzo de 2014.

En ese orden de ideas es preciso tener en cuenta que el pago fue puesto a disposición del beneficiario a partir del 28 de Marzo de 2014, en el banco BBVA Colombia. Es decir el pago no fue realizado de manera extemporánea, pues la Ley 1071 del 31 de julio de 2006 habla de mora cuando transcurridos 45 días

hábiles después de que quede en firme el acto que reconoce al prestación, la entidad pagadora no procede con el pago correspondiente.

(...)

Por lo expuesto es que me permito informarle que según la información ya suministrada, esta entidad efectuó el pago de su cesantía dentro de los términos legalmente establecidos para ello por lo que no se incurrió en la sanción moratoria a la cual hace referencia en su petición

Finalmente es importante indicar que los intereses por mora en el pago de prestaciones económicas deben ser liquidados y decretados por un Juez de la Republica y se incluirán previa ejecutoria del fallo, al presupuesto del Fondo nacional de prestaciones sociales del magisterio.

En virtud de lo expuesto queda atendida de fondo su solicitud (...)"

Pues bien, de acuerdo a lo anteriormente estipulado, encuentra el Despacho que, la entidad demandada sí realizó, pronunciamiento sobre la petición realizada por la demandante, y sí notificó en debida forma tal pronunciamiento a través de oficio **No. 20150170032301 del 19 de enero de 2015**. Por tanto, contrario a lo afirmado por la demandante, **sí hubo un pronunciamiento o manifestación por parte de la Administración**, es decir, **no se guardó silencio frente a las peticiones incoadas**, y por tanto, a través de la respuesta emitida, **se configuró verdadero acto administrativo que contiene la voluntad de la administración**

Visto esto, frente al petitum o declaratoria del acto ficto o presunto negativo, debe precisar el Despacho, que el silencio administrativo se configura **“cuando transcurre un determinado tiempo y la Administración no manifiesta su voluntad respecto de una solicitud en particular, de forma definitiva”**, y es este momento a partir del cual nace a la vida jurídica, el acto administrativo ficto o presunto, siendo esta ficción jurídica la que debe ser demandada.

Precisamente el Consejo de Estado, Sección Segunda, C.P. SANDRA LISSET IBARRA VÉLEZ, en providencia dictada el 23 de marzo de 2017, dentro del expediente 2014-00144, estableció que *“el silencio administrativo es una figura garantista que busca que la administración pública resuelva las peticiones que en interés particular formulen los ciudadanos dentro de los términos previstos en la ley, en orden a garantizar el derecho constitucional fundamental de petición consagrado en el artículo 23 de nuestra Carta Magna, y en caso de que se deje vencer dicho plazo sin la notificación de una decisión expresa, darle al peticionario la oportunidad de acudir ante el juez si el silencio de la administración tiene efectos negativos, o de obtener lo solicitado, si ese silencio tiene efectos positivos”*.

De acuerdo a lo anterior, no puede considerarse que cuando existe manifestación alguna por parte de la administración, aún así se pueda configurar el silencio administrativo dando lugar a la potencial declaratoria de la existencia del “acto ficto o presunto”, pues estos actos y situaciones administrativas son excluyente entre sí. Lo anterior en razón a que al existir un acto o manifestación en concreto, **independientemente de su contenido, en esta se expresa la voluntad de la administración, imposibilitando así la configuración del silencio administrativo.**

Así las cosas, concluye el Despacho que no puede predicarse la ocurrencia del silencio administrativo en los términos del artículo 83 de la Ley 1437 de 2011.

Por las razones anteriormente expuestas, el apoderado judicial de la demandante, deberá corregir la demanda y modificar las pretensiones conforme a las razones indicadas en líneas anteriores, ajustándolas al presente medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho.

2. De las pruebas que se pretendan hacer valer

Dada la imposibilidad de configuración del acto ficto, el apoderado judicial de la demandante, junto con el escrito de subsanación, deberá aportar constancia de comunicación y/o notificación del acto administrativo objeto del presente medio de control.

3. Del derecho de postulación

Conforme a las consideraciones del Despacho, una vez modificadas las pretensiones de la demandas, también se deberá modificar el poder especial conferido para actuar en el presente proceso, en aras de determinar el objeto, los actos administrativos a atacar y las facultades para actuar dentro del presente medio de control.

En virtud de lo anterior, el Despacho,

R E S U E L V E

PRIMERO.- INADMITIR LA DEMANDA instaurada por **ALBA NELLY SILVA CIFUENTES**, contra la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO**, por las razones expuestas en este proveído.

SEGUNDO.- Como consecuencia de lo anterior, se concede a la parte demandante el término perentorio de diez (10) días, con el fin que subsane los defectos señalados en la parte motiva de este proveído, so pena de rechazarse la demanda, al tenor de lo dispuesto en el artículo 170 del C.P.A.C.A.

TERCERO.- Finalmente, es del caso señalar, que también se deberá allegar en medio magnético la subsanación que se realice en los términos indicados a lo largo de este proveído.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,


ANDRÉS JOSÉ QUINTERO GNECCO
Juez



**JUZGADO VEINTISÉIS ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD
CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ D.C.**

Por anotación en **ESTADO ORDINARIO** notifico a las partes la providencia anterior hoy **12 DE MARZO DE 2019**, a las ocho de la mañana (8:00 a.m.)



LIZZETH VIVIANA CANGREJO SILVA
SECRETARIA

