



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: 11001-33-35-026-2018-00262-00
MEDIO DE CONTROL: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
DEMANDANTE: MYRIAM BETTY RAMOS PEÑA
DEMANDADO: NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y FIDUPREVISORA S.A.

En el presente asunto, **MYRIAM BETTY RAMOS PEÑA**, promueve demanda en contra de la **NACIÓN – MINISTERIO EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO** y la **FIDUCIARIA LA PREVISORA- FIDUPREVISORA S.A.**, con la finalidad de obtener el pago de la sanción moratoria como consecuencia del no pago oportuno de sus cesantías parciales.

Pues bien, analizado el escrito introductorio, este despacho 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 ibídem, 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 las pretensiones primera y tercera lo siguiente:

“PRIMERO: Solicito se tenga como configurado el acto administrativo o presunto negativo en razón a que la entidad demandada FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, en el oficio No s-2018-15037 del 25 de enero de 2018, no hizo pronunciamiento de fondo a la petición No E-2018-6767 del 17 de enero de 2018, referente al reconocimiento y pago de la sanción por mora establecida en el parágrafo del artículo 5 de la Ley 1071 de 2006 y artículo 21 de la ley 1429 de 2010.”
(...)”

“TERCERO: Solicito se tenga como configurado el acto ficto o presunto negativo en razón a que la entidad demandada FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. no emitió pronunciamiento de fondo sobre la petición radicada en esa entidad con el número 2018320109752 del 17 de enero de 2018, referente al reconocimiento y pago de la sanción por mora establecida en el parágrafo del artículo 5 de la Ley 1071 de 2006.”

Frente a la petición radicada ante el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, bajo radicado No. 2018-6767, la Secretaría de Educación Distrital, avocó conocimiento de la misma, **dando respuesta el 25 de enero de 2018, a través de oficio No. 2018-15037** (fls. 11-12); respuesta en la que indicó que se había expedido la resolución de reconocimiento de las cesantías parciales y así mismo, indicó que *“es de aclarar que los tiempos poseen variación respecto al volumen de solicitudes radicadas en la Secretaría y al cumplimiento de los requisitos para cada prestación”*. Aunado a ello, dentro del mismo oficio, decide remitir por competencia la solicitud a la Fiduprevisora S.A.

Ahora bien, frente a la petición incoada ante la Fiduprevisora S.A., con número de radicado 2018-9753, en la que se constató que contiene el mismo petitum u objeto respecto a la radicada ante el Fomag, la Fiduprevisora **avocó**

conocimiento mediante oficio No. 2018-28751 (fl.43). Indicando para el efecto que su petición ha sido remitida a la Dirección de Prestaciones Económicas *“para la revisión y posterior liquidación en caso de ser procedente la Sanción por Mora”*.

Pues bien, de acuerdo a lo anteriormente estipulado, encuentra el Despacho que, las entidades demandadas sí realizaron, pronunciamiento sobre las peticiones realizadas por la demandante, y sí notificaron en debida forma tales pronunciamientos a través de oficios No. 2018-6767 y No. 2018-28751. 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 las respuestas emitidas, **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, cuando ***“se remita la petición recibida por una autoridad incompetente, al funcionario o entidad que se considera es la facultada para resolverla”***, toda vez que, al remitirse la solicitud a la autoridad competente, es ésta quien tiene la obligación de expedir el acto administrativo definitivo resolviendo el fondo del asunto. Y solo en el evento que esta última entidad guarde silencio, se podría establecer la ocurrencia del silencio administrativo.

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 de cada uno de los actos administrativos 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 tanto el objeto, como 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 **MYRIAM BETTY RAMOS PEÑA** contra la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y FIDUCIARIA LA PREVISORA S. A.**, 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

1