



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

Bogotá D.C., treinta y uno (31) de agosto de dos mil veintiuno (2021)

RADICACIÓN: 11001-33-35-026-2021-00180-00
PROCESO: CONCILIACIÓN EXTRAJUDICIAL
CONVOCANTE: VICTOR MANUEL RIVERA
CONVOCADO: NACIÓN- MINISTERIO DE EDUCACIÓN
NACIONAL- SECRETARÍA DE
EDUCACIÓN DEL DISTRITO DE
BOGOTÁ- FONDO NACIONAL DE
PRESTACIONES SOCIALES DEL
MAGISTERIO y la FIDUCIARIA LA
PREVISORA S.A.

La Procuraduría 9 Judicial II para Asuntos Administrativos, remitió solicitud de aprobación o improbación de conciliación extrajudicial, radicada bajo el número 21-065-E-2021-203599 del 7 de abril de 2021, celebrada entre **LUZ MARINA ARIAS CONTRERAS**, en su condición de apoderada del convocante, y **ÁNGELA VIVIANA MOLINA MURILLO** en condición de apoderada sustituta de la convocada **MINISTERIO DE EDUCACION NACIONAL - FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y de la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A.**, según acta calendada el 24 de junio de 2021, en donde se decidió conciliar el reconocimiento y pago de la sanción moratoria por mora en el pago de las cesantías, de conformidad con lo dispuesto los artículos 4 y 5 de la Ley 1071 de 2006.

Las entidades convocadas, a través del **COMITÉ DE CONCILIACIÓN Y DEFENSA JUDICIAL DEL MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL**, propusieron conciliar el anterior concepto por la suma de **CUARENTA Y DOS MILLONES NOVENTA Y CINCO MIL SETECIENTOS CINCUENTA PESOS (\$42.095.750.00)** por concepto de mora en el pago de las cesantías definitivas.

El señor **VICTOR MANUEL RIVERA**, por intermedio de apoderada judicial, manifestó estar de acuerdo y aceptar en su totalidad la oferta conciliatoria realizada por la entidad convocada.

Como respaldo del acuerdo conciliatorio, se arribó al trámite los siguientes documentos:

➤ Solicitud de conciliación extrajudicial ante la Procuraduría Judicial ante los Juzgados Administrativos (fls. 7-14).

- Auto admisorio de la solicitud de conciliación (fl.22).
- Sustitución de poder del doctor Luis Alfredo Sanabria Ríos a la doctora Angela Viviana Molina Murillo (fl. 24)
- Fotocopia de la cédula de ciudadanía de la apoderada Angela Viviana Molina Murillo (fls. 25-26)
- Fotocopia de la tarjeta profesional de la apoderada Angela Viviana Molina Murillo (fls. 27-28)
- Certificación expedida por el Técnico del COMITPE de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional (fl. 71)
- Acta de conciliación extrajudicial celebrada ante la Procuraduría 9 Judicial II para Asuntos Administrativos de la Procuraduría General de la Nación, por la cual se suscribió acuerdo conciliatorio entre **VÍCTOR MANUEL RIVERA y LA NACION-MINISTERIO DE EDUCACION NACIONAL - SECRETARIA DE EDUCACION DE BOGOTA - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO Y FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A** (fls.72-76).

Posteriormente, mediante auto calendado 03 de agosto de 2021, se ordenó requerir a la Procuraduría 9 Judicial II para Asuntos Administrativos y a la apoderada de la parte convocante a efectos de allegar a este Despacho una serie de documentos pendientes, previo a analizar la admisión de la presente conciliación, siendo estos:

- *“Poder para actuar de la apoderada de la parte convocante, con facultad expresa para conciliar.*
- *Copia de la petición solicitando el reconocimiento y pago del valor correspondiente a los intereses moratorios por el no pago oportuno de las cesantías definitivas de mi poderdante, radicada en el Ministerio de Educación Nacional-Fondo Nal. De Prestaciones Sociales del Magisterio – Secretaria de Educación de Bogotá el 14/03/2019 con radicado de recibido E-2019-50598.*
- *Fotocopia resolución No.11396 del 09 de noviembre de 2018.*
- *Desprendible de pago de las cesantías definitivas.*
- *Copia Oficio S-2019-64979 del 30 de marzo de 2019 mediante el cual La Secretaría de Educación del Distrito informa que remitieron el derecho de petición radicado el 14/03/2019 a la Fiduciaria La Previsora.*
- *Oficio No. 20191091882911 de fecha 14/08/2019 emitido por la Fiduprevisora S.A dando respuesta a derecho de petición Res. 11396.*
- *Desprendible de mora sanción pago del BBVA.*
- *PQRS radicado petición en la Fiduprevisora el 16 de diciembre de 2020.*
- *Oficio 20211090076871 del 18 de enero de 2021 de la Fiduprevisora S.A. mediante el cual dan respuesta al PQRS radicado el 16 de diciembre de 2020.*
- *Traslado a la parte convocada.*
- *Traslado a la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado.*
- *Certificación presentada por la entidad convocada con decisión favorable del Comité de Conciliación.”*

Dicha documentación fue allegada por la Procuraduría mediante memorial de fecha 24 de agosto de 2021, tal y como se observa en el anexo “008RESPUESTAREQUERIMIENTO” el expediente digital. Dicho esto, se continuará con el análisis respectivo de esta conciliación extrajudicial.

Complementando el acuerdo conciliatorio, se tendrán en cuenta de igual forma los siguientes documentos:

- Poder conferido a la abogada LUZ MARINA ARIAS CONTRERAS, como apoderada del convocante.
- Copia de la petición solicitando el reconocimiento y pago del valor correspondiente a los intereses moratorios por el no pago oportuno de las cesantías definitivas, radicada en el Ministerio de Educación Nacional-Fondo Nacional De Prestaciones Sociales del Magisterio – Secretaria de Educación de Bogotá el 14 de marzo de 2019 con radicado de recibido E-2019-50598
- Copia de la resolución No. 11396 del 09 de noviembre de 2018.
- Desprendible de pago de las cesantías definitivas.
- Fotocopia de la cédula de ciudadanía del convocante Víctor Manuel Rivera.
- Respuesta al derecho de petición radicada por la apoderada del convocante, de fecha 14 de agosto de 2019.
- Petición del convocante solicitando liquidación detallada de pago.
- Copia del Oficio No. 20211090076871 del 18 de enero de 2021, mediante el cual dan respuesta a la petición de pago de sanción por mora.
- Copia Oficio S-2019-64979 del 30 de marzo de 2019 mediante el cual La Secretaría de Educación del Distrito informa que remitieron el derecho de petición radicado el 14 de marzo de 2019 a la Fiduciaria La Previsora.
- Certificación de envió de la solicitud de conciliación.

Así las cosas, procede el Despacho a definir si aprueba o no la conciliación prejudicial, previas las siguientes,

CONSIDERACIONES

El artículo 24 de la Ley 640 de 2001, enuncia que las actas que contengan conciliaciones extrajudiciales en materia contenciosa administrativa se remitirán dentro de los tres días siguientes al *"Juez o Corporación que fuere competente para conocer de la acción judicial respectiva, a efecto de que le imparta su aprobación o improbación"*.

Mediante la expedición del Decreto Único Reglamentario del Sector Justicia y del Derecho 1069 de 2015, reglamentario del artículo 13 de la Ley 1285 de 2009 y del Capítulo V de la Ley 640 de 2009, se determinaron los asuntos susceptibles de conciliación extrajudicial en materia contencioso administrativa y su artículo 2.2.4.3.1.1.2., estableció lo siguiente:

"Artículo 2.2.4.3.1.1.2. Asuntos susceptibles de conciliación extrajudicial en materia contencioso administrativa. Podrán conciliar, total o parcialmente, las entidades públicas y las personas privadas que desempeñan funciones propias de los distintos órganos del Estado, por conducto de apoderado, sobre los conflictos de carácter particular y contenido económico de los cuales pueda conocer la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo a través de los medios de control previstos en los artículos 138, 140 Y 141 del Código de Procedimiento Administrativo y de Contencioso Administrativo.

Parágrafo 1°. No son susceptibles de conciliación extrajudicial en asuntos de lo contencioso administrativo:

- Los asuntos que versen sobre conflictos de carácter tributario.

- Los asuntos que deban tramitarse mediante el proceso ejecutivo de que trata el artículo 75 de la Ley 80 de 1993.
- Los asuntos en los cuales la correspondiente acción haya caducado.

Parágrafo 2°. El conciliador velará porque no se menoscaben los derechos ciertos e indiscutibles, así como los derechos mínimos e intransigibles.

Parágrafo 3°. Cuando el medio de control que eventualmente se llegare a interponer fuere la de nulidad y restablecimiento de derecho, la conciliación extrajudicial sólo tendrá lugar cuando no procedan recursos en vía gubernativa o cuando esta estuviere debidamente agotada, lo cual deberá acreditarse, en legal forma, ante el conciliador.

Parágrafo 4°. En el agotamiento del requisito de procedibilidad del medio de control de qué trata el artículo 140 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, se entenderá incluida de repetición consagrada en el inciso tercero de dicho artículo.

Parágrafo 5°. El agotamiento de la conciliación como requisito de procedibilidad, no será necesario para efectos de acudir ante tribunales de arbitramento encargados de resolver controversias derivadas de contratos estatales.”

Si bien es cierto que la conciliación extrajudicial en materia administrativa es una de las vías más céleres y no litigiosas para la resolución de conflictos, no es menos cierto que debe cumplir con las exigencias requeridas dentro del marco de la Constitución Política, las Leyes 23 de 1991, 446 de 1998, 640 de 2001 y 1285 de 2009, para su consecuente aprobación.

Así, tenemos que los requisitos para la aprobación del acuerdo conciliatorio son los siguientes, como lo señala la Sección Tercera del Consejo de Estado en providencia del 18 de julio de 2007, Rad 1998-00249-01 (28106) con ponencia de la Doctora Ruth Stella Correa Palacio, que si bien se profirió en vigencia del derogado Código Contencioso Administrativo, de manera conceptual ilustra de forma veraz las exigencias para aprobar lo acordado, en efecto señaló la Corporación:

“1. Que no haya operado el fenómeno de la caducidad (art. 61 ley 23 de 1991, modificado por el arto 81 ley 446 de 1998).

2. Que el acuerdo conciliatorio verse sobre acciones o derechos económicos disponibles por las partes (art. 59 ley 23 de 1991 y 70 ley 446 de 1998).

3. Que las partes estén debidamente representadas y que estos representantes tengan capacidad para conciliar.

4. Que el acuerdo conciliatorio cuente con las pruebas necesarias, no sea violatorio de la ley o no resulte lesivo para el patrimonio público (art. 65 A ley 23 de 1991 y arto 73 ley 446 de 1998).”

Dichos requisitos deben concurrir simultáneamente, porque al faltar uno de ellos, la conciliación debe ser improbadada.

Acorde a los lineamientos expresados, **EL DESPACHO APROBARÁ LA CONCILIACIÓN EXTRAJUDICIAL** por los siguientes motivos:

1. No ha operado el fenómeno de la caducidad.

El asunto materia de conciliación es susceptible de reclamarse judicialmente a través del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho (artículo 138 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo),

pues se trata del reconocimiento de la sanción por mora en el pago de las cesantías definitivas.

El Despacho precisa que la conciliación adelantada conforme los medios de prueba allegados al plenario, surte sus efectos para el reconocimiento y pago de la aludida sanción moratoria, toda vez que hubo un pago tardío de las cesantías definitivas, que tal como lo reconoce la entidad convocada fue de **445 días**. Correspondiendo el reconocimiento de 445 días de salario a favor de la convocante por tal omisión.

Ahora bien, en este caso, al demandarse la existencia, y posterior nulidad, de un acto ficto o presunto negativo, respecto de las peticiones de reconocimiento y pago de sanción moratoria realizadas el 10 y 31 de octubre de 2019, la norma que debe tenerse en cuenta a efectos de determinar la caducidad del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho es la contenida en el artículo 164, numeral 1 literal d) del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, de conformidad con la cual se puede demandar en cualquier tiempo cuando el acto acusado es un acto ficto o presunto, producto del silencio administrativo, como ocurre en este caso.

Así las cosas, se concluye, que dentro del presente asunto no se ha configurado la caducidad del medio de control Nulidad y Restablecimiento del Derecho.

2. El acuerdo versa sobre derechos económicos disponibles.

Se observa que el reclamo se refiere de manera concreta al pago de los valores adeudados por concepto de la sanción moratoria por mora de **445 días** en el pago de las cesantías definitivas que habían sido reconocidas a través de resolución 11396 del 09 de noviembre de 2018, siendo un asunto que si bien concierne a derechos laborales, son de connotación económica, por lo que son susceptibles de transacción bajo tales condiciones, máxime cuando de lo pretendido y del acuerdo, se verifica que la convocante tiene derecho a los emolumentos reclamados, pues así se desprende de la formula conciliatoria presentada por el Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional.

3. Las partes están debidamente representadas.

La convocante actuó mediante apoderado con facultades para conciliar, conforme a los poderes visibles a folio 4 del anexo “008RESPUESTAREQUERIMIENTO” del expediente digital.

Así mismo, la entidad convocada, actuó a través de apoderado judicial, conforme al poder visible a folio 24 del anexo “001CONCILIACION” del expediente digital.

4. El acuerdo no viola la ley, cuenta con las pruebas necesarias y no afecta el patrimonio público.

El convocante, solicitó el reconocimiento y pago de la sanción moratoria por mora de 445 días en el pago de las cesantías definitivas que fueron solicitadas el 14 de

marzo de 2019, reconocidas a través de resolución 11396 del 09 de noviembre de 2018, y puestas a disposición y/o pagadas el 20 de febrero de 2019.

Al respecto, la ley 1071 de 2006, “*por medio de la cual se adiciona y modifica la Ley 244 de 1995, se regula el pago de las cesantías definitivas o parciales a los servidores públicos, se establecen sanciones y se fijan términos para su cancelación*” materia que regula la mora en el pago de las cesantía, en sus artículos 4 y 5, establece:

“Artículo 4°. Términos. Dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a la presentación de la solicitud de liquidación de las cesantías definitivas o parciales, por parte de los peticionarios, la entidad empleadora o aquella que tenga a su cargo el reconocimiento y pago de las cesantías, deberá expedir la resolución correspondiente, si reúne todos los requisitos determinados en la ley.

Parágrafo. En caso de que la entidad observe que la solicitud está incompleta deberá informársele al peticionario dentro de los diez (10) días hábiles siguientes al recibo de la solicitud, señalándole expresamente los documentos y/o requisitos pendientes.

Una vez aportados los documentos y/o requisitos pendientes, la solicitud deberá ser resuelta en los términos señalados en el inciso primero de este artículo.

Artículo 5°. Mora en el pago. La entidad pública pagadora tendrá un plazo máximo de cuarenta y cinco (45) días hábiles, a partir de la cual quede en firme el acto administrativo que ordena la liquidación de las cesantías definitivas o parciales del servidor público, para cancelar esta prestación social, sin perjuicio de lo establecido para el Fondo Nacional de Ahorro.

Parágrafo. En caso de mora en el pago de las cesantías definitivas o parciales de los servidores públicos, la entidad obligada reconocerá y cancelará de sus propios recursos, al beneficiario, un día de salario por cada día de retardo hasta que se haga efectivo el pago de las mismas, para lo cual solo bastará acreditar la no cancelación dentro del término previsto en este artículo. Sin embargo, la entidad podrá repetir contra el funcionario, cuando se demuestre que la mora en el pago se produjo por culpa imputable a este.

Ahora bien, mediante certificación expedida por el SECRETARIO TÉCNICO DEL COMITÉ DE CONCILIACIÓN Y DEFENSA JUDICIAL DEL MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL se señalaron los valores totales objeto de conciliación y respecto de los cuales ha de efectuarse el reconocimiento, de la siguiente manera:

“Fecha de solicitud de las cesantías: 17/08/2017

Fecha de pago: 18/02/2019

No. de días de mora: 445

Asignación básica aplicable: \$ 3.397.579

Valor de la mora: \$50.397.140

Propuesta de acuerdo conciliatorio: \$42.095.750 (90%)”

Ahora bien, en lo que respecta a las condiciones en las cuales se cumplirá la obligación contenida en el acuerdo conciliatorio, se tiene que el Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional en Sesión No. 41 del 1° de octubre del 2020, determinó que las condiciones generales en que se

reconocerán las controversias suscitadas frente al reconocimiento y pago de la mora será el siguiente:

De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 3, numerales 3.2 y 3.5 del Acuerdo No. 001 de 1 de octubre de 2020, la presente propuesta se encuentra estructurada conforme a la información suministrada en la convocatoria a conciliar, en razón a que la sanción moratoria es un derecho de carácter discutible y conciliable, que se reclama a través de la denominada justicia rogada. Lo anterior, atendiendo a que corresponde a las entidades estatales la salvaguarda del patrimonio público. Tiempo de pago después de la aprobación judicial de la conciliación: 1 MES (DESPUÉS DE COMUNICADO EL AUTO DE APROBACIÓN JUDICIAL)

No se reconoce valor alguno por indexación.

La presente propuesta de conciliación no causará intereses entre la fecha en que quede en firme el auto aprobatorio judicial y durante el mes siguiente en que se haga efectivo el pago.

Se paga la indemnización con cargo a los títulos de tesorería de conformidad con lo establecido en la Ley 1955 de 2019 (Plan Nacional de Desarrollo)”

En consecuencia, es procedente que la entidad realice el pago de los valores adeudados al servidor público por concepto de mora de 445 días en el pago de las cesantías definitivas pues como ha quedado evidenciado la convocante tiene derecho a dicho reconocimiento, toda vez que, la solicitud de reconocimiento y pago de las cesantías se realizó el 17 de agosto de 2017, y solo hasta el 18 de febrero de 2019, fue que se realizó el desembolso y/o pago de las cesantías definitivas.

En tal virtud, el presente acuerdo no es vulneratorio del ordenamiento jurídico, cuenta con las pruebas necesarias y no es lesivo a los intereses y patrimonio de la entidad convocada, al tratarse de derechos prestacionales a los que tiene derecho la convocada.

5. Orden de conciliar por parte del Comité de Conciliación.

Según se observa a folio 71 del expediente, Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional en No. 41 del 1º de octubre del 2020, decidió conciliar el presente asunto a favor del señor **VÍCTOR MANUEL RIVERA**, por la suma de **CUARENTA Y DOS MILLONES NOVENTA Y CINCO MIL SETECIENTOS CINCUENTA PESOS (\$42.095.750.00) mcte.**

Lo anteriormente expuesto permite a este Despacho, conforme a lo previsto en el artículo 73 de la Ley 446 de 1998, **APROBAR** la conciliación extrajudicial suscrita ante la Procuraduría 9 Judicial II para Asuntos Administrativos el 7 de abril de 2021, celebrado el 24 de junio de la misma anualidad, por los apoderados de **VÍCTOR MANUEL RIVERA** y de la **NACIÓN- MINISTERIO DE EDUCACIÓN- FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y la FIDUPREVISORA S.A.**, en razón a que el acuerdo conciliatorio se fundó en un objeto y causa lícitos, sin vicios en el consentimiento de las partes, y sin que con él se lesionen los intereses del Estado, o afecte el patrimonio económico del ente público en lo que fue materia de conciliación, pues se trata de efectuar el pago de unos valores adeudados a un exservidor público.

En virtud de lo expresado, el **JUZGADO VEINTISÉIS ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE BOGOTÁ – SECCIÓN SEGUNDA,**

RESUELVE

PRIMERO.- APROBAR LA CONCILIACIÓN EXTRAJUDICIAL del día 7 de abril de 2021, celebrada el 24 de junio del 2021, dentro del expediente radicado con el número 21-065-E-2021-203599 del 7 de abril de 2021, suscrita entre la abogada **LUZ MARINA ARIAS CONTRERAS**, en su condición de apoderada del convocante **VÍCTOR MANUEL RIVERA**, y **ÁNGELA VIVIANA MOLINA MURILLO** en condición de apoderada sustituta de la convocada, **MINISTERIO DE EDUCACION NACIONAL-FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A**, ante la Procuraduría 9 Judicial II delegada para Asuntos Administrativos.

SEGUNDO.-De conformidad con lo establecido en los numerales 2º y 3º del artículo 114 del Código General del Proceso, aplicable a esta jurisdicción por remisión del artículo 306 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, y por expresa orden del Consejo de Estado, Sala Plena de lo Contencioso Administrativo, Consejero Ponente: Enrique Gil Botero, en providencia de 25 de junio de 2014, expediente 2012-00395 (IJ), la Secretaría expedirá copia de este proveído con sus respectivos anexos, la cual prestará merito ejecutivo en los términos del art. 2.2.4.3.1.1.13 del Decreto Único 1069 de 2015.

Para tal efecto, la parte interesada deberá consignar el valor de la certificación que asciende a la suma de seis mil pesos (\$6.000) en la cuenta del Arancel Judicial de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial No. 3-0820-000636-3 del Banco Agrario de Colombia.

TERCERO.- Una vez cumplido lo ordenado en el numeral anterior archívese el expediente.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

AJR

Firmado Por:

**Andres Jose
Gnecco
Juez Circuito
Sala 026**

 JUZGADO VEINTISÉIS ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ D.C. SECCIÓN SEGUNDA Por anotación en ESTADO ELECTRÓNICO notifico a las partes la providencia anterior hoy 01 DE SEPTIEMBRE DE 2021 , a las ocho de la mañana (8:00 a.m.) LIZZETH VIVIANA CANGREJO SILVA SECRETARIA
--

Quintero

Contencioso

**Admsección 2
Juzgado Administrativo
Bogotá D.C., - Bogotá, D.C.**

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación:

f90b6878c5fdf19727e1f4ead264ae8b6cf2c5c468459a5b6b93bac19105c360

Documento generado en 31/08/2021 11:40:50 a. m.

Valide éste documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>