



## JUZGADO CUARTO ADMINISTRATIVO ORAL DEL CIRCUITO DE IBAGUÉ

Ibagué, veinte (20) de septiembre de dos mil veintidós (2022)

**RADICADO N°:** 73001-33-33-004-**2021-00203-00**  
**MEDIO DE CONTROL:** NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO  
**DEMANDANTE:** CAROLINA RAMÍREZ ALFONSO Y OTROS  
**DEMANDADO:** NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y DEPARTAMENTO DEL TOLIMA.  
**Tema:** **Sanción mora docente – Régimen Anualizado**

### SENTENCIA

Procede el Despacho a dictar sentencia anticipada dentro del presente medio de control de NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO promovido por CAROLINA RAMÍREZ ALFONSO, CECILIA PUENTES HERNANDEZ y ALEXI BEJARANO VELASQUEZ en contra de la NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN - FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y el DEPARTAMENTO DEL TOLIMA, radicado con el N°. 73-001-33-33-004-**2021-00203-00**, previo agotamiento de las etapas descritas en la misma.

#### 1. Pretensiones

La parte demandante en su escrito de demanda elevó las siguientes:

*“En el caso de **CAROLINA RAMIREZ ALFONSO**, a través del sub lite la parte demandante pretende que se declare la nulidad del acto administrativo ficto o presunto que nace a la vida jurídica al no dar respuesta al derecho de petición presentado el 9 de abril de 2021 a la Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio Regional Tolima y Departamento del Tolima – Secretaría de Educación y Cultura del Departamento del Tolima, por medio del cual se niega el reconocimiento y pago de la sanción moratoria consagrada en el parágrafo único del artículo 5 de la Ley 1071 de 2006 y en consecuencia, se peticiona que se condene a la parte demandada al reconocimiento y pago de dicha sanción, equivalente a un (1) día de su salario por cada día de retardo, contados a partir del 14 de diciembre de 2020 y hasta el 26 de abril de 2021, cuando se efectuó el pago.*

*En el caso de **CECILIA PUENTES HERNANDEZ**, a través del sub lite la parte demandante pretende que se declare la nulidad del acto administrativo ficto o presunto que nace a la vida jurídica al no dar respuesta al derecho de petición presentado el 7 de abril de 2021 a la Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio Regional Tolima y Departamento del Tolima – Secretaría de Educación y Cultura del Departamento del Tolima, por medio del cual se niega el reconocimiento y pago de la sanción moratoria consagrada en el parágrafo único del artículo 5 de la Ley 1071 de 2006 y en consecuencia, se peticiona que se condene a la parte demandada al reconocimiento y pago de dicha sanción, equivalente a un (1) día de su salario por cada día de retardo, contados a partir del 30 de junio de 2020 y hasta el 22 de abril de 2021, cuando se efectuó el pago.*

*En el caso de **ALEXI BEJARANO VELASQUEZ**, a través del sub lite la parte demandante pretende que se declare la nulidad del acto administrativo ficto o presunto que nace a la vida jurídica al no dar respuesta al derecho de petición presentado el 5 de abril de 2021 a la Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio Regional Tolima y Departamento del Tolima – Secretaría de Educación y Cultura del Departamento del Tolima, por medio del cual se niega el reconocimiento y pago de la sanción moratoria consagrada en el parágrafo único del artículo 5 de la Ley 1071 de 2006 y en consecuencia, se peticiona que se condene a la parte demandada al reconocimiento y pago de dicha sanción, equivalente a un (1) día de su salario por cada día de retardo, contados a partir del 11 de junio de 2020 y hasta el 5 de febrero de 2021, cuando se efectuó el pago.”*

## **2. Fundamentos Fácticos.**

Los hechos relacionados en la demanda se circunscriben a la situación de los dos demandantes y fundamentan sus pretensiones en los siguientes supuestos fácticos:

*“1. Que los demandantes son docentes afiliados al FOMAG y en virtud de dicha calidad, solicitaron ante la parte demandada el reconocimiento y pago de sus cesantías parciales.*

*2. Que la parte demandada incumplió los términos legales para expedir la resolución de reconocimiento y también para efectuar el pago de las cesantías peticionadas, respectivamente, motivo por el cual, los demandantes, a través de sendas peticiones reclamaron el reconocimiento y pago de la sanción moratoria aplicable al asunto, sin que hasta el momento hubiera obtenido respuesta.”*

## **3. Contestación de la Demanda.**

### **3.1. Nación- Ministerio de Educación Nacional- Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio- Fiduprevisora S.A.**

La apoderada de la Entidad demandada manifestó que se oponía a la prosperidad de las pretensiones, por considerar que la negativa de la entidad se encuentra ajustada a derecho, comoquiera que la Nación – Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio no es la entidad responsable de la sanción mora, pues ello se encuentra a cargo de otras entidades.

Frente a cada demandante indicó:

*“...DEMANDANTE: CECILIA PUENTES HERNANDEZ: es preciso indicar que mediante acto administrativo de reconocimiento y pago No. resolución No. 1511 del 30 de abril de 2020 , expedida por la Secretaría de Educación del Municipio, frente a la solicitud de las cesantías realizada el 11 de marzo de 2020, se evidencia, que el ente Territorial profirió la resolución de reconocimiento de la cesantía en término pero es claro que tardó hasta el 15 de abril de 2021, para remitirla a la Fiduprevisora, lo cual implica una transgresión a los términos establecidos por el legislador”.*

“...**DEMANDANTE: CAROLINA RAMIREZ ALFONSO:** es preciso indicar que mediante acto administrativo de reconocimiento y pago No. resolución No. 0593 del 02 de febrero 2021, expedida por la Secretaria de Educación del Municipio, frente a la solicitud de las cesantías realizada el 31 de agosto de 2020, se evidencia, que el ente Territorial no profirió la resolución de reconocimiento de la cesantía en término y también es claro que tardó hasta el 05 de abril de 2021, para remitirla a la Fiduprevisora, lo cual implica una transgresión a los términos establecidos por el legislador”.

“...**DEMANDANTE: ALEXI BEJARANO VELASQUEZ:** es preciso indicar que mediante acto administrativo de reconocimiento y pago No. resolución No. 1533 del 30 de abril de 2020, expedida por la Secretaria de Educación del Municipio, frente a la solicitud de las cesantías realizada el 25 de febrero de 2020, se evidencia, que el ente Territorial no profirió la resolución de reconocimiento de la cesantía en término y también es claro que tardó hasta el 21 de enero de 2021, para remitirla a la Fiduprevisora, lo cual implica una transgresión a los términos establecidos por el legislador”

Formuló como excepciones las que denominó: a) Cobro indebido de sanción moratoria; b) ineptitud sustancial de la demanda por falta de legitimación en la causa por pasiva del fondo de prestaciones sociales del Magisterio para el pago de la sanción moratoria, c) Falta de legitimación en la causa por pago de la sanción moratoria generada en el 2020 y la genérica.

### **3.2. Departamento del Tolima.**

A través de su apoderado expresó inicialmente lo siguiente en cada caso particular:

- Que a CAROLINA RAMIREZ ALFONSO le fueron reconocidas sus cesantías mediante resolución No. 0593 del 2 de febrero de 2021 y que le fueron canceladas el 14 de mayo de ese mismo año.
- Que a CECILIA PUENTES HERNANDEZ le fueron reconocidas sus cesantías mediante resolución No. 1511 del 30 de abril de 2020 y que le fueron canceladas el 29 de abril de 2021.
- Que a ALEXI BEJARANO VELASQUEZ le fueron reconocidas sus cesantías mediante resolución No. 1533 del 30 de abril de 2020 y que le fueron canceladas el 19 de febrero de 2021.

A renglón seguido sostuvo que algunos de los hechos de la demanda eran ciertos, otros así lo parecían y el resto no le constaban. Se opuso a las pretensiones y como excepción propuso la que denominó: Inexistencia de responsabilidad del departamento del Tolima frente a la reclamación impetrada.

### **4. Actuación Procesal**

Presentado el proceso ante la Oficina Judicial el día diecinueve (19°) de octubre de 2021, correspondió por reparto a este Juzgado, quien mediante auto de fecha tres (03) de noviembre del mismo año ordenó la admisión de la demanda, disponiendo la notificación a las entidades demandadas.

Notificadas las partes, el Ministerio Público y la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado, dentro del término de traslado de la demanda, la Nación – Ministerio de Educación contestó la demanda.

Luego, mediante auto adiado el siete (7) días del mes de junio de dos mil veintidós (2022), se celebró audiencia inicial, mediante la cual, se fijó el litigio, se decretaron las pruebas y se saneó el proceso.

Seguidamente, vencido el término de ejecutoria de la providencia anterior, a través de auto adiado veinticuatro (24) de agosto de dos mil veintitrés (2023), se procedió a correr traslado para que las partes presentaran por escrito dentro de los diez (10) días siguientes los correspondientes alegatos de conclusión, término dentro del cual las partes guardaron silencio.

## **5. Alegatos de las Partes.**

**5.1. Parte Demandante** – Guardó silencio

**5.2. Departamento del Tolima** – Guardó silencio

**5.3. Nación – Ministerio de Educación – FOMAG** – Guardó silencio

## **CONSIDERACIONES**

### **1. COMPETENCIA.**

Éste Juzgado es competente para conocer y fallar el presente medio de control, por su naturaleza, por tratarse de una controversia laboral de un empleado público, y por los órganos que omitieron proferir los actos administrativos que se demandan, de conformidad con lo previsto en la cláusula general de competencia consagrada en el inciso 1º del artículo 104 del C.P.A.C.A., así como lo dispuesto en los artículos 155 numeral 2º y 156 numeral 3º *ibídem*.

### **2. PROBLEMA JURÍDICO.**

De conformidad con la fijación del litigio realizada en diligencia de audiencia inicial, el despacho deberá establecer *sí, ¿los demandantes en calidad de docentes tienen derecho a que las Entidades demandadas, en la medida de sus competencias, les reconozcan y paguen la sanción moratoria prevista en la Ley 244 de 1995 subrogada por la ley 1071 de 2006 por el pago tardío de sus cesantías, o si, por el contrario, los actos administrativos acusados se encuentran ajustados a derecho?*”

### **3. ACTO ADMINISTRATIVO DEMANDADO.**

- **CECILIA PUENTES HERNANDEZ:** el acto administrativo negativo presunto configurado como consecuencia de la falta de respuesta a la solicitud elevada por la demandante, Cecilia Puentes Hernández, el 07 de abril de 2021 con radicado No. **TOL2021ER012894**, por medio del cual se debe entender que se le negó a la demandante el reconocimiento y pago de la sanción moratoria prevista en la Ley

244 de 1995 subrogada por la Ley 1071 de 2006, por el pago tardío de sus cesantías.

- **CAROLINA RAMIREZ ALFONSO:** el acto administrativo negativo presunto configurado como consecuencia de la falta de respuesta a la solicitud elevada por la demandante, Carolina Ramírez Alfonso, el 09 de abril de 2021 con radicado No. **TOL2021ER013445**, por medio del cual se debe entender que se le negó a la demandante el reconocimiento y pago de la sanción moratoria prevista en la Ley 244 de 1995 subrogada por la Ley 1071 de 2006, por el pago tardío de sus cesantías.
- **ALEXI BEJARANO VELASQUEZ:** el acto administrativo negativo presunto configurado como consecuencia de la falta de respuesta a la solicitud elevada por la demandante, Alexi Bejarano Velásquez, el 05 de abril de 2021 con radicado No. **TOL2021ER012481**, por medio del cual se debe entender que se le negó a la demandante el reconocimiento y pago de la sanción moratoria prevista en la Ley 244 de 1995 subrogada por la Ley 1071 de 2006, por el pago tardío de sus cesantías.

#### **4. FONDO DEL ASUNTO.**

El fondo del presente asunto radica en establecer si los demandantes, en su condición de docentes, tienen derecho a que las Entidades demandadas les reconozcan y paguen la sanción moratoria prevista en la Ley 1071 de 2006 por el pago tardío de sus cesantías, en caso afirmativo, a partir de qué momento se generan cada una de las sanciones moratorias y en qué proporción las entidades demandadas deben responder.

#### **5. TESIS PLANTEADAS.**

##### **5.1. TESIS DE LA PARTE DEMANDANTE.**

Afirmó que los demandantes, en su condición de docentes, les asiste derecho a obtener el reconocimiento y pago de la sanción moratoria prevista en la Ley 244 de 1995 modificada por la Ley 1071 de 2006 como consecuencia del pago tardío de sus cesantías parciales.

##### **5.2. TESIS DE LA PARTE DEMANDADA**

###### **5.3.1. NACIÓN – MINEDUCACIÓN - FOMAG**

Asegura que se deben negar las pretensiones de la demanda, que en caso de declararse que existió la mora alegada, se debe verificar cuál fue la entidad que incurrió en ella, de conformidad con lo estipulado en el parágrafo del artículo 57 de la Ley 1955 de 2019 por el cual se expide el Plan Nacional de Desarrollo 2018 – 2022 y la causa de dicha mora.

###### **5.3.2. DEPARTAMENTO DEL TOLIMA**

Asegura que, si hubo alguna mora en el trámite de reconocimiento y pago de las cesantías solicitadas por los docentes, esta es atribuible solamente a la Nación – Ministerio de

Educación – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, ya que la entidad territorial solamente actúa en función de la delegación y no de funciones propias.

## **6. TESIS DEL DESPACHO.**

Conforme al material probatorio allegado al plenario, la tesis que sostendrá el Despacho se circunscribe a afirmar que en el presente asunto es viable acceder a la pretensión de declaratoria de nulidad de los actos administrativos acusados, por cuanto el pago de las **cesantías parciales** se realizó por fuera del término establecido para tal fin, según los lineamientos jurisprudenciales contenidos en la sentencia de unificación de fecha 18 de julio de 2018, con ponencia de la Dra. SANDRA LISSET IBARRA VÉLEZ, proferida dentro del Rad. 73001-23-33-000-2014-00580-01(4961-15), que dispuso que a los docentes les son aplicables las Leyes 244 de 1995 y 1071 de 2006.

Igualmente, el despacho considera que las situaciones ocurridas dentro del trámite de solicitud de reconocimiento y pago de las cesantías de los demandantes se encuentran enmarcadas dentro de lo normado por la Ley 1955 de 2019, por lo que en el presente caso se deberá dar aplicación al parágrafo del artículo 57 de esta Ley, procediendo a verificar a cuál de las entidades que intervienen en el trámite de reconocimiento, liquidación y pago de las cesantías de los docentes corresponde endilgar la mora alegada por los demandantes.

### **6.1. FUNDAMENTOS DE LA TESIS DEL DESPACHO.**

#### **a. Del régimen general correspondiente al reconocimiento y pago de cesantías y su aplicación al personal docente.**

Con la expedición de La Ley 244 de 1995 se fijaron los términos para el reconocimiento y pago de las cesantías a los servidores públicos, y se estableció que la mora en su pago daría lugar al pago de una sanción equivalente a un día de salario por cada día de retardo, bajo el siguiente tenor literal:

*“Artículo 1º.- Dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a la presentación de la solicitud de la liquidación de las Cesantías Definitivas, por parte de los servidores públicos de todos los órdenes, la entidad patronal deberá expedir la Resolución correspondiente, si reúne todos los requisitos determinados en la Ley.*

*Artículo 2º.- La entidad pública pagadora tendrá un plazo máximo de cuarenta y cinco (45) días hábiles, a partir de la fecha de la cual quede en firme el acto administrativo que ordena la liquidación de las Cesantías Definitivas del servidor público, para cancelar esta prestación social.*

***Parágrafo. En caso de mora en el pago de las cesantías 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.*** (Se destaca).

La anterior disposición normativa, fue modificada por la Ley 1071 de 2006, la cual, en sus artículos 4º y 5º señaló los términos para el reconocimiento y pago de las cesantías y en

el párrafo del artículo 5º consagró la sanción en caso de mora en el pago, en los siguientes términos:

**“ARTÍCULO 4o. 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 5o. 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.”

De las disposiciones normativas citadas en precedencia se desprende, que por regla general cuando la solicitud de cesantías reúna los requisitos establecidos, el acto administrativo de reconocimiento, deberá ser expedido por la Entidad territorial certificada encargada de su reconocimiento dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a la presentación de la solicitud y la Entidad pagadora tendrá un plazo de máximo cuarenta y cinco (45) días hábiles para proceder con el pago de los dineros reconocidos.

En cuanto al campo de aplicación de la norma en comento, se estableció en su artículo 2º que la misma le resulta aplicable a **“los miembros de las Corporaciones Públicas, empleados y trabajadores del Estado y de sus entidades descentralizadas territorialmente y por servicios. Para los mismos efectos se aplicará a los miembros de la fuerza pública, los particulares que ejerzan funciones públicas en forma permanente o transitoria, los funcionarios y trabajadores del Banco de la República y trabajadores particulares afiliados al Fondo Nacional de Ahorro.”**

Sin embargo, la Corte Constitucional al estudiar la aplicación de la norma al personal docente estableció, que *“aunque los docentes oficiales no hacen parte de la categoría de servidores públicos, su situación se asimila a la de éstos, por cuanto (i) el estatuto docente (artículo 2º) los define como ‘empleados oficiales de régimen especial’; (ii) la Ley General de Educación (artículo 2º 105, párrafo 2º, de la Ley 115 de 1994) los denomina servidores públicos de régimen especial; y (iii) los docentes oficiales podrían considerarse empleados*

públicos, por hacer parte de la rama ejecutiva y porque su misión se cumple dentro de las secretarías de educación territoriales”<sup>1</sup>.

Por su parte, el artículo 57 de la Ley 1955 de 2019, señala:

**“ARTÍCULO 57. EFICIENCIA EN LA ADMINISTRACIÓN DE LOS RECURSOS DEL FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO.** Las cesantías definitivas y parciales de los docentes de que trata la Ley 91 de 1989 serán reconocidas y liquidadas por la Secretaría de Educación de la entidad territorial y pagadas por el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

*Las pensiones que pagará el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio serán reconocidas por el citado Fondo, mediante la aprobación del proyecto de resolución por parte de quien administre el Fondo, el cual debe ser elaborado por el Secretario de Educación de la Entidad Territorial certificada correspondiente, a la que se encuentre vinculado el docente. El acto administrativo de reconocimiento de la pensión se hará mediante resolución que llevará la firma del Secretario de Educación de la entidad territorial.*

*Para el pago de las prestaciones económicas y los servicios de salud, el Fondo deberá aplicar el principio de unidad de caja con el fin de lograr mayor eficiencia en la administración y pago de las obligaciones definidas por la ley, con excepción de los recursos provenientes del Fondo Nacional de Pensiones de las Entidades Territoriales (FONPET). En todo caso, el Fondo debe priorizar el pago de los servicios de salud y de las mesadas pensionales de los maestros.*

*Los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio solo podrán destinarse para garantizar el pago de las prestaciones económicas, sociales y asistenciales a sus afiliados docentes, pensionados y beneficiarios. No podrá decretarse el pago de indemnizaciones económicas por vía judicial o administrativa con cargo a los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.*

**PARÁGRAFO. La entidad territorial será responsable del pago de la sanción por mora en el pago de las cesantías en aquellos eventos en los que el pago extemporáneo se genere como consecuencia del incumplimiento de los plazos previstos para la radicación o entrega de la solicitud de pago de cesantías por parte de la Secretaría de Educación territorial al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio. En estos eventos el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio será responsable únicamente del pago de las cesantías.**

**PARÁGRAFO TRANSITORIO.** Para efectos de financiar el pago de las sanciones por mora a cargo Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio causadas a diciembre de 2019, facúltase al Ministerio de Hacienda y Crédito Público para emitir Títulos de Tesorería que serán administrados por una o varias sociedades fiduciarias públicas; así mismo, el Ministerio de Hacienda y Crédito Público definirá la operación, las reglas de negociación y pago de los mismos. El Consejo Directivo del FOMAG efectuará la adición presupuestal de los recursos de los que trata el presente parágrafo.

*La emisión de bonos o títulos no implica operación presupuestal alguna y solo debe presupuestarse para efectos de su redención”. (Destaca el despacho).*

<sup>1</sup> Sentencias de la Corte Constitucional C- 741 de 2012 y SU- 336 de 2017.

A su vez, el artículo 336 de la misma norma dispone que, dicha Ley, regirá a partir de su publicación, es decir, hacia el futuro. Lo anterior sin duda, como aplicación de los principios más elementales que rigen la aplicación de la ley y a un Estado de Derecho, como lo es Colombia, en el que priman el principio de legalidad, tipicidad e irretroactividad de las normas que se expidan, lo que significa entre otras cosas, que estas no deben tener efectos hacia atrás en el tiempo; sus efectos solo operan después de la fecha de su promulgación, lo que brinda seguridad jurídica.

En este ámbito y teniendo en cuenta que la Ley 1955 de 2019 entró a regir el **25 de mayo de 2019**, y que las solicitudes de reconocimiento, liquidación y pago de las cesantías de los docentes demandantes fueron radicadas el **25 de febrero, 11 de marzo y 31 de agosto de 2020**, es que en el presente caso se debe aplicar la mencionada Ley.

Ahora bien, frente al particular, el Honorable Consejo de Estado en Sentencia de Unificación de fecha 18 de julio de 2018 con ponencia de la Dra. SANDRA LISSET IBARRA VÉLEZ, proferida dentro del Rad. 73001-23-33-000-2014-00580-01(4961-15), dispuso que a los docentes les son aplicables las Leyes 244 de 1995 y 1071 de 2006, que contemplan la sanción por mora en el reconocimiento y pago de las cesantías parciales o definitivas de los servidores públicos, bajo las siguientes consideraciones:

*“77. De acuerdo con lo señalado, la Sala de Sección concluye en primer lugar, que conforme a la soberanía que reside en el pueblo y del cual emana el poder público, cuya manifestación se materializó a través de la Constitución Política<sup>2</sup>, no puede existir ninguna categoría jurídica de empleado público que no se origine en la norma superior.*

*78. En segundo lugar, es preciso señalar que dado el criterio finalista tenido en cuenta por la Asamblea Nacional Constituyente al establecer el artículo 123 de la Constitución Política, se consideró que dentro de la categoría de servidores públicos se encontraban quienes prestaran sus servicios a la comunidad y por ende, ejercieran una función pública de forma permanente. Al respecto, según se expuso, los docentes oficiales prestan un **servicio público esencial a cargo del Estado y en beneficio del interés general.***

*79. Como tercer punto, una vez analizadas las normas que establecen el régimen jurídico de la educación en Colombia, es evidente la distribución de competencias del sector central – la Nación, a las entidades territoriales, en virtud del principio de la **descentralización** administrativa, y en atención a que la vinculación de los docentes se ha realizado a través de un órgano de la administración bien sea del orden nacional o departamental, todo ello con el fin de garantizar el efectivo y eficiente ejercicio del servicio público de educación que busca no solo el cumplimiento de la función pública, sino la materialización de los fines esenciales del Estado.*

*80. Y finalmente, en atención al régimen especial laboral de los educadores que prestan sus servicios al Estado, cuya vinculación al servicio se efectúa a través de concurso público, previo cumplimiento de los requisitos establecidos en la ley para determinar los méritos y calidades de los aspirantes, así como el ascenso, la permanencia y el retiro se encuentran regulados a través de la **carrera administrativa** prevista por el Estatuto de Profesionalización Docente contenido en el Decreto 1278 de 2002, se establece que su relación laboral es de carácter legal y reglamentaria.*

---

<sup>2</sup> «Artículo 3. La soberanía reside exclusivamente en el pueblo, del cual emana el poder público. El pueblo la ejerce en forma directa o por medio de sus representantes, en los términos que la Constitución establece.»

81. Con fundamento en lo expuesto, para la Sección Segunda los docentes integran la categoría de servidores públicos prevista en el artículo 123 de la Constitución Política, pues aunque el estatuto de profesionalización los defina como empleados oficiales<sup>3</sup>, lo cierto es que en ellos concurren todos los requisitos que de carácter **restrictivo** encierra el concepto de empleado público en atención a la naturaleza del servicio prestado, la regulación de la función docente y su ubicación dentro de la estructura orgánica de la Rama Ejecutiva del Estado y la implementación de la carrera docente para la inserción, permanencia, ascenso y retiro del servicio; razón por la cual, se encuadran dentro del concepto de **empleados públicos**, establecido en la norma superior y desarrollado a través de la ley.

82. Por lo anterior, la Sala unifica su jurisprudencia en el sentido que a los docentes les son aplicables las Leyes 244 de 1995<sup>4</sup> y 1071 de 2006<sup>5</sup>, que contemplan la sanción por mora en el reconocimiento y pago de las cesantías parciales o definitivas de los servidores públicos; siendo consonante esta posición, con la adoptada por la Corte Constitucional.”

De lo anterior se colige, que al personal docente le resulta aplicable la Ley 244 de 1995 adicionada y modificada por la Ley 1071 de 2006, que consagra la sanción por la mora en el reconocimiento y pago de las cesantías de los servidores públicos, por lo cual, deberá determinarse a partir de qué momento se hace exigible la sanción moratoria prevista en el parágrafo del artículo 5º de dicha disposición normativa.

### **Del procedimiento establecido para el reconocimiento de cesantías docente y su aplicación.**

Con la expedición de la Ley 962 de 2005 “Por la cual se dictan disposiciones sobre racionalización de trámites y procedimientos administrativos de los organismos y entidades del Estado y de los particulares que ejercen funciones públicas o prestan servicios públicos”, se estableció que las prestaciones sociales del personal docente a cargo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio serían reconocidas mediante la aprobación del proyecto de acto administrativo elaborado por el Secretario de Educación de la Entidad Territorial certificada a la cual se encuentre vinculado el docente, al señalar:

**“ARTÍCULO 56. RACIONALIZACIÓN DE TRÁMITES EN MATERIA DEL FONDO DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO.** Las prestaciones sociales que pagará el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio serán reconocidas por el citado Fondo, mediante la aprobación del proyecto de resolución por parte de quien administre el Fondo, el cual debe ser elaborado por el Secretario de Educación de la Entidad Territorial certificada correspondiente, a la que se encuentre vinculado el docente. El acto administrativo de reconocimiento se hará mediante resolución que llevará la firma del Secretario de Educación de la entidad territorial.”

El trámite en mención fue reglamentado mediante el Decreto 2831 de 16 de agosto de 2005, bajo el siguiente tenor literal:

**«Artículo 2º. Radicación de solicitudes. Las solicitudes de reconocimiento de prestaciones sociales, deberán ser radicadas en la secretaría de educación, o la dependencia o entidad que haga sus veces, de la respectiva entidad territorial**

<sup>3</sup> Definición utilizada en el Decreto Ley 3135 de 1968, para significar a los empleados públicos y a los trabajadores oficiales.

<sup>4</sup> «por medio de la cual se fijan términos para el pago oportuno de cesantías para los servidores públicos, se establecen sanciones y se dictan otras disposiciones.»

<sup>5</sup> «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.»

**certificada a cuya planta docente pertenezca o haya pertenecido el solicitante o causahabiente**, de acuerdo con el formulario adoptado para el efecto por la sociedad fiduciaria encargada de administrar los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio. [...]

**Artículo 3°.** Gestión a cargo de las secretarías de educación. De acuerdo con lo establecido en el artículo 3° de la Ley 91 de 1989 y el artículo 56 de la Ley 962 de 2005, la atención de las solicitudes relacionadas con las prestaciones sociales que pagará el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, será efectuada a través de las secretarías de educación de las entidades territoriales certificadas, o la dependencia que haga sus veces.

Para tal efecto, la secretaría de educación de la entidad territorial certificada correspondiente, a la que se encuentre vinculado el docente, deberá:

2. Recibir y radicar, en estricto orden cronológico, las solicitudes relacionadas con el reconocimiento de prestaciones sociales a cargo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, de acuerdo con los formularios que adopte la sociedad fiduciaria encargada del manejo de los recursos de dicho Fondo.
3. Expedir, con destino a la sociedad fiduciaria encargada del manejo de los recursos del Fondo y conforme a los formatos únicos por esta adoptados, certificación de tiempo de servicio y régimen salarial y prestacional, del docente peticionario o causahabiente, de acuerdo con la normatividad vigente.
4. **Elaborar y remitir el proyecto de acto administrativo de reconocimiento, dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a la radicación de la solicitud, a la sociedad fiduciaria encargada del manejo y administración de los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio para su aprobación**, junto con la certificación descrita en el numeral anterior del presente artículo.
5. Previa aprobación por parte de la sociedad fiduciaria encargada del manejo y administración de los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio suscribir el acto administrativo de reconocimiento de prestaciones económicas a cargo de dicho Fondo, de acuerdo con las Leyes 91 de 1989 y 962 de 2005 y las normas que las adicionen o modifiquen, y surtir los trámites administrativos a que haya lugar, en los términos y con las formalidades y efectos previstos en la ley.
6. **Remitir, a la sociedad fiduciaria encargada del manejo de los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, copia de los actos administrativos de reconocimiento de prestaciones sociales a cargo de este, junto con la respectiva constancia de ejecutoria para efectos de pago y dentro de los tres días siguientes a que estos se encuentren en firme.**

**Parágrafo 1°.** Igual trámite se surtirá para resolver los recursos que sean interpuestos contra las decisiones adoptadas de conformidad con el procedimiento aquí establecido y aquellas que modifiquen decisiones que con anterioridad se hayan adoptado respecto del reconocimiento de prestaciones a cargo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

**Parágrafo 2°.** Sin perjuicio de la responsabilidad administrativa, disciplinaria, fiscal y penal a que pueda haber lugar, las resoluciones que se expidan por parte de la autoridad territorial, que reconozcan prestaciones sociales que deba pagar el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, sin la previa aprobación de la sociedad fiduciaria encargada del

manejo y administración de los recursos de tal Fondo, carecerán de efectos legales y no prestarán mérito ejecutivo.

**Artículo 4°.** Trámite de solicitudes. El proyecto de acto administrativo de reconocimiento de prestaciones que elabore la secretaría de educación, o la entidad que haga sus veces, de la entidad territorial certificada a cuya planta docente pertenezca o haya pertenecido el solicitante, será remitido a la sociedad fiduciaria que se encargue del manejo de los recursos del Fondo para su aprobación.

**Dentro de los quince (15) días hábiles siguientes al recibo del proyecto de resolución, la sociedad fiduciaria deberá impartir su aprobación o indicar de manera precisa las razones de su decisión de no hacerlo, e informar de ello a la respectiva secretaría de educación.**

**Artículo 5°.** Reconocimiento. Aprobado el proyecto de resolución por la sociedad fiduciaria encargada del manejo de los recursos del Fondo, **deberá ser suscrito por el secretario de educación del ente territorial certificado y notificado en los términos y con las formalidades y efectos previstos en la ley.**

De lo anterior se desprende, que existe un régimen especial para el reconocimiento y pago de las cesantías al personal docente, el cual, consagra un trámite específico y unos términos especiales, tanto para la expedición del acto administrativo de reconocimiento como para el pago de la mentada prestación social, los cuales, resultan ser superiores a los establecidos en el régimen general de cesantías de los servidores públicos.

Frente a la aplicación del régimen especial de cesantías docente, el H. Consejo de Estado al unificar su jurisprudencia señaló que el Decreto 2831 de 2005 deberá ser inaplicado ya que establece un nuevo término para el pago de las cesantías que resulta ser regresivo, por lo que de conformidad con la doctrina constitucional, deben prevalecer las leyes expedidas por el Congreso de la República en ejercicio de las funciones previstas en el artículo 150 de la Constitución Política, frente a las disposiciones de inferior rango jerárquico como los decretos reglamentarios expedidos por el Presidente de la República en ejercicio de sus facultades constitucionales y legales, de tal manera que se ha de entender que prevalece en su aplicación, la Ley 1071 de 2006<sup>6</sup>.

Posteriormente, se dicta el Decreto 1272 de 2018, el cual dispuso en lo pertinente lo siguiente:

**“ARTÍCULO 2.4.4.2.3.2.23. Gestión de la entidad territorial en las solicitudes de reconocimiento de cesantías.** La entidad territorial certificada en educación, dentro de los 5 días hábiles siguientes a la presentación en debida forma de la solicitud de reconocimiento de cesantías parciales o definitivas a cargo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, deberá elaborar un proyecto de acto administrativo que resuelva el requerimiento.

Dentro del mismo término indicado en el inciso anterior, la entidad territorial deberá subir y remitir a través de la plataforma dispuesta para tal fin el proyecto de acto administrativo debidamente digitalizado con su respectivo expediente para que sea revisado por la fiduciaria.

(Decreto 1272 de 2018, artículo 2).

<sup>6</sup> Sentencia de Unificación del Consejo de Estado- Sala de lo Contencioso Administrativo- Sección Segunda- Subsección B del 18 de julio de 2018; C.P. SANDRA LISSET IBARRA VÉLEZ, Rad. 73001-23-33-000-2014-00580-01(4961-15)

**ARTÍCULO 2.4.4.2.3.2.24. Gestión a cargo de la sociedad fiduciaria en las solicitudes de reconocimiento de cesantías.** La sociedad fiduciaria, dentro de los 5 días hábiles siguientes al recibo del proyecto de acto administrativo de reconocimiento de cesantías parciales o definitivas, deberá impartir su aprobación o desaprobación argumentando de manera precisa el sentido de su decisión.

Dentro del mismo término indicado en el inciso anterior, la sociedad fiduciaria deberá digitalizar y remitir a la entidad territorial certificada en educación la decisión adoptada, a través de la plataforma dispuesta para tal fin.

(Decreto 1272 de 2018, artículo 2).

**ARTÍCULO 2.4.4.2.3.2.25. Elaboración del acto administrativo que resuelve las solicitudes de reconocimiento de cesantías.** La entidad territorial certificada en educación, dentro de los 5 días hábiles siguientes al recibo, por parte de la sociedad fiduciaria, del documento que contiene la aprobación o la desaprobación del proyecto de acto administrativo, deberá expedir el acto administrativo definitivo que resuelva la solicitud de reconocimiento de cesantías.

Si la entidad territorial certificada en educación tiene objeciones frente al resultado de la revisión de que trata el artículo anterior, podrá presentar ante la sociedad fiduciaria las razones de su inconformidad, dentro de los 2 días hábiles siguientes contados desde la recepción del documento que contiene la aprobación o desaprobación del proyecto de acto administrativo.

La sociedad fiduciaria contará con 2 días hábiles para resolver las observaciones propuestas por la entidad territorial certificada en educación, contados desde la recepción del documento que contiene las objeciones del proyecto.

La entidad territorial certificada en educación, dentro del día hábil siguiente contado desde la recepción de la respuesta a la objeción, debe expedir el acto administrativo definitivo.

En cualquier caso, la entidad territorial certificada en educación deberá subir y remitir en la plataforma dispuesta por la sociedad fiduciaria, el acto administrativo digitalizado.

**PARÁGRAFO .** Bajo ninguna circunstancia, los términos previstos en los incisos 2, 3 y 4 del presente artículo podrán ser entendidos como una ampliación del plazo señalado en el artículo 4 de la Ley 1071 de 2006. En todos los casos, las solicitudes de que trata este artículo deberán resolverse dentro de los 15 días siguientes a la fecha de su radicación completa por parte del peticionario.

(Decreto 1272 de 2018, artículo 2).

**ARTÍCULO 2.4.4.2.3.2.26. Remisión del acto administrativo notificado y ejecutoriado que resuelve las solicitudes de reconocimiento de cesantías.** Una vez notificado y ejecutoriado el acto administrativo definitivo que resuelve las solicitudes de reconocimiento de cesantías parciales o definitivas, la entidad territorial certificada en educación deberá subir y remitir este acto administrativo inmediatamente a través de la plataforma empleada para tal fin.

(Decreto 1272 de 2018, artículo 2).

**ARTÍCULO 2.4.4.2.3.2.27. Pago de los reconocimientos de cesantías.** Dentro de los 45 días hábiles siguientes a la notificación y ejecutoria del acto administrativo que reconoce las solicitudes de reconocimiento de cesantías parciales o definitivas, la sociedad fiduciaria deberá efectuar los pagos correspondientes.

(Decreto 1272 de 2018, artículo 2).

**ARTÍCULO 2.4.4.2.3.2.28. Sanción moratoria.** El pago de la sanción moratoria se hará con cargo a los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, sin perjuicio de las acciones legales o judiciales correspondientes que se deban adelantar en contra de quien dé lugar a la configuración de la sanción moratoria, con el fin de que el Fondo recupere las sumas pagadas por el incumplimiento de los términos previstos en la Ley 1071 de 2006.

Así mismo, la sociedad fiduciaria deberá interponer las acciones legales correspondientes en contra de las entidades territoriales certificadas en educación

por el incumplimiento de los términos indicados en la Ley 1071 de 2006 y reintegrar las sumas de dinero canceladas con ocasión del pago de la sanción moratoria que le sea atribuible”.

No obstante, debemos tener presente que en virtud de la expedición de la **Ley 1955 de 2019**, se derogó en forma expresa el **artículo 56 de la Ley 962 de 2005**, el cual fue reglamentado precisamente por el **Decreto 2831 de 2005** y además, se consagró un término ágil y expedito, distinto a los momentos de revisión especificados en el **Decreto 1272 de 2018**, acabado de reseñar.

Entonces, la Ley 1955 de 2019 dispuso:

**“ARTÍCULO 57. EFICIENCIA EN LA ADMINISTRACIÓN DE LOS RECURSOS DEL FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO.** Las cesantías definitivas y parciales de los docentes de que trata la Ley 91 de 1989 serán reconocidas y liquidadas por la Secretaría de Educación de la entidad territorial y pagadas por el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

(...)”.

De esta manera, según lo acotado por la H. Corte Constitucional en la sentencia SU-041 de 2020 “este trámite fue modificado por la Ley 1955 de 2019, eliminando la doble revisión del proyecto de acto administrativo de reconocimiento y pago de las cesantías y de la resolución en firme por parte de la FIDUPREVISORA S.A., paso que generaba una carga administrativa adicional y afectaba la eficiencia operativa de la fiduciaria. Así, con la entrada en vigor de dicha Ley, el reconocimiento del auxilio de cesantías es responsabilidad de la Secretaría de Educación territorial certificada, mientras el pago es competencia del FOMAG.” (Subrayas fuera de texto)

**Momento a partir del cual se hace exigible la sanción por mora prevista en la Ley 1071 de 2006.**

La Ley 1071 de 2006, aplicable al personal docente, dispone en el párrafo del artículo 5º, que la mora en el pago de las cesantías, genera una sanción moratoria equivalente a un día de salario por cada día de retardo, así:

**“ARTÍCULO 5o. 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.” (Se destaca)

En lo que atañe al momento a partir del cual se causa la sanción moratoria por el pago tardío de las cesantías parciales o definitivas del personal docente, el H. Consejo de Estado en Sentencia de Unificación de fecha 18 de julio de 2018, elaboró el siguiente

cuadro ilustrativo, en el cual, se aprecian con total claridad, las diferentes hipótesis que se pueden llegar a configurar, así:

HIPOTESIS	NOTIFICACION	CORRE EJECUTORIA	TÉRMINO PAGO CESANTÍA	CORRE MORATORIA
PETICIÓN SIN RESPUESTA	No aplica	10 días, después de cumplidos 15 para expedir el acto	45 días posteriores a la ejecutoria	70 días posteriores a la petición
ACTO ESCRITO EXTEMPORANEO (después de 15 días)	Aplica, pero no se tiene en cuenta para el cómputo del término de pago	10 días, después de cumplidos 15 para expedir el acto	45 días posteriores a la ejecutoria	70 días posteriores a la petición
ACTO ESCRITO EN TIEMPO	Personal	10 días, posteriores a la notificación	45 días posteriores a la ejecutoria	55 días posteriores a la notificación
ACTO ESCRITO EN TIEMPO	Electrónica	10 días, posteriores a certificación de acceso al acto	45 días posteriores a la ejecutoria	55 días posteriores a la notificación
ACTO ESCRITO EN TIEMPO	Aviso	10 días, posteriores al siguiente de entrega del aviso	45 días posteriores a la ejecutoria	55 días posteriores a la entrega del aviso
ACTO ESCRITO EN TIEMPO	Sin notificar o notificado fuera de término	10 días, posteriores al intento de notificación personal <sup>7</sup>	45 días posteriores a la ejecutoria	67 días posteriores a la expedición del acto
ACTO ESCRITO	Renunció	Renunció	45 días después de la renuncia	45 días desde la renuncia
ACTO ESCRITO	Interpuso recurso	Adquirida, después de notificado el acto que lo resuelve	45 días, a partir del siguiente a la ejecutoria	46 días desde la notificación del acto que resuelve recurso
ACTO ESCRITO, RECURSO SIN RESOLVER	Interpuso recurso	Adquirida, después de 15 días de interpuesto el recurso	45 días, a partir del siguiente a la ejecutoria	61 días desde la interposición del recurso

Así las cosas, deberán analizarse en cada caso, las circunstancias fácticas en que transcurrió el trámite de la solicitud de reconocimiento y pago de cesantías parciales o definitivas, para así determinar, a partir de qué momento se causa la sanción moratoria.

## 7. CASO CONCRETO

### De lo probado en el proceso

- **CAROLINA RAMIREZ ALFONSO**

1. El **31 de agosto de 2020**, la demandante solicitó el reconocimiento y pago de cesantías **parciales** en su condición de docente adscrita a la planta de personal del Departamento del Tolima.
2. Mediante Resolución **No. 0593 del 02 de febrero de 2021**, se reconoció la suma de \$12.915.128 por concepto de liquidación parcial de cesantías, girándose tal a la accionante (Fls. 37 a 44 del escrito de demanda del cuaderno principal del expediente electrónico).

<sup>7</sup> Se consideran los supuestos de los artículos 68 y 69 del CPACA según los cuales, la entidad tuvo 5 días para citar al peticionario a recibir notificación personal, 5 días más para que comparezca, 1 día para entregarle el aviso, y 1 día para perfeccionar la notificación por este medio. Estas diligencias totalizan 12 días.

3. El Departamento del Tolima certifica el envío de la resolución para su correspondiente pago a la Fiduprevisora, el día **25 de marzo de 2021**. Sin embargo, la Hoja de revisión que se encuentra contenida en el expediente administrativo allegado, da cuenta del recibo por la Fiduciaria el día **05 de abril de 2021**, del acto de reconocimiento de las cesantías (documento 006 del cuaderno prueba de oficio del expediente digitalizado).
4. El día **24 de abril de 2021** se pusieron a disposición de la demandante, a través de la entidad financiera respectiva, los recursos correspondientes al valor de las cesantías reconocidas, según certifica la entidad Fiduciaria.
5. El **09 de abril de 2021**, la demandante, actuando a través de apoderado judicial, solicitó el reconocimiento y pago de la sanción moratoria a que hace alusión la Ley 1071 de 2006, petición que fue negada, mediante el acto ficto demandado (folio 25 del escrito de demanda del cuaderno principal del expediente electrónico).

• **CECILIA PUENTES HERNANDEZ**

1. El **11 de marzo de 2020**, la demandante solicitó el reconocimiento y pago de cesantías **parciales** en su condición de docente adscrita a la planta de personal del Departamento del Tolima.
2. Mediante Resolución **No. 1511 del 30 de abril de 2020**, se reconoció la suma de \$42.406.256 por concepto de liquidación parcial de cesantías, de los cuales se descontó la suma de \$26.778.298 por concepto de cesantías pagadas, quedando la suma \$15.627.958 y de los cuales se giró la suma de **\$15.627.958** (Fls. 54 a 55 del escrito de demanda del cuaderno principal del expediente electrónico).
3. El Departamento del Tolima certifica el envío de la resolución para su correspondiente pago a la Fiduprevisora, el día **1° de diciembre de 2020**. Sin embargo, la Hoja de revisión que se encuentra contenida en el expediente administrativo allegado, da cuenta del recibo por la Fiduciaria el día **15 de abril de 2021**, del acto de reconocimiento de las cesantías (documento 006 del cuaderno prueba de oficio del expediente digitalizado).
4. El día **22 de abril de 2021** se pusieron a disposición de la demandante, a través de la entidad financiera respectiva, los recursos correspondientes al valor de las cesantías reconocidas.
5. El **07 de abril de 2021**, la demandante, actuando a través de apoderado judicial, solicitó el reconocimiento y pago de la sanción moratoria a que hace alusión la Ley 1071 de 2006, petición que fue negada, mediante el acto ficto demandado (folio 46 del escrito de demanda del cuaderno principal del expediente electrónico).

- **ALEXI BEJARANO VELASQUEZ**

1. El **25 de febrero de 2020**, la demandante solicitó el reconocimiento y pago de cesantías **parciales** en su condición de docente adscrito a la planta de personal del Departamento del Tolima.
2. Mediante Resolución **No. 1533 del 30 de abril de 2020**, se reconoció la suma de \$11.222.788 por concepto de liquidación parcial de cesantías, de los cuales se descontó la suma de \$5.672.176, por concepto de cesantías pagadas, quedando la suma \$5.550.612 y de los cuales se giró la suma de **\$5.550.612** (Fls. 69 y 78 del escrito de demanda del cuaderno principal del expediente electrónico).
3. El Departamento del Tolima certifica el envío de la resolución para su correspondiente pago a la Fiduprevisora, el día **1° de diciembre de 2020**. Sin embargo, la Hoja de revisión que se encuentra contenida en el expediente administrativo allegado, da cuenta del recibo por la Fiduciaria el día **21 de enero de 2021**, del acto de reconocimiento de las cesantías (documento 006 del cuaderno prueba de oficio del expediente digitalizado).
4. El día **30 de enero de 2021** se pusieron a disposición de la demandante, a través de la entidad financiera respectiva, los recursos correspondientes al valor de las cesantías reconocidas.
5. El **05 de abril de 2021** la demandante, actuando a través de apoderado judicial, solicitó el reconocimiento y pago de la sanción moratoria a que hace alusión la Ley 1071 de 2006, petición que fue negada, mediante el acto ficto demandado (folio 61 del escrito de demanda del cuaderno principal del expediente electrónico).

- **De la configuración del silencio administrativo negativo**

De lo expuesto precedentemente, está claro que los demandantes presentaron ante la Secretaría de Educación y Cultura del Departamento del Tolima, sendos derechos de petición dirigidos al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, en el que reclamaron el reconocimiento y pago de la sanción moratoria generada por el no pago oportuno de las cesantías parciales que le fueran reconocidas, sin que se evidencie en el cartulario respuesta de la entidad a tales solicitudes.

De conformidad con lo establecido en el artículo 14 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, la administración contaba con el término de 15 días para dar respuesta a las peticiones formuladas, sin embargo, no lo hizo así.

Según lo dispuesto en el artículo 83 *ibidem*, transcurrido el término de tres meses contados a partir de la presentación de una petición, sin haberse obtenido respuesta, se entenderá que la misma es negativa.

Por lo anterior, habiendo transcurrido más de tres (3) meses sin que la administración hubiera dado respuesta a las peticiones de los demandantes, se configura la existencia del acto administrativo ficto negativo.

- **Del reconocimiento y pago de la sanción moratoria y la entidad que incurrió en la mora.**

Antes de iniciar el análisis de cada caso en particular, el Despacho debe resaltar que, en el presente asunto, las solicitudes de reconocimiento y pago de las cesantías respectivas, se llevan a cabo en el año 2020, año en el que como es de conocimiento general, se declaró la Emergencia Económica, Social y Ecológica por causa del virus COVID – 19. En virtud entonces de dicho evento, se expidieron diferentes normas a nivel nacional, entre las que se destaca el Decreto 491 de 2020. La norma en mención, dispuso:

*“ARTICULO 5. Ampliación de términos para atender las peticiones. Para las peticiones que se encuentren en curso o que se radiquen durante la vigencia de la Emergencia Sanitaria, se ampliarán los **términos señalados en el artículo 14 de la Ley 1437 de 2011**, así:*

*Salvo norma especial, toda petición deberá resolverse dentro de los treinta (30) días siguientes a su recepción.*

*Estará sometida a término especial la resolución de las siguientes peticiones:*

*(i) Las peticiones de documentos y de información deberán resolverse dentro de los veinte (20) días siguientes a su recepción.*

*(ii) Las peticiones mediante las cuales se eleva una consulta a las autoridades en relación con las materias a su cargo deberán resolverse dentro de los treinta y cinco (35) días siguientes a su recepción.*

*Cuando excepcionalmente no fuere posible resolver la petición en los plazos aquí señalados, la autoridad debe informar esta circunstancia al interesado, antes del vencimiento del término señalado en el presente artículo expresando los motivos de la demora y señalando a la vez el plazo razonable en que se resolverá o dará respuesta, que no podrá exceder del doble del inicialmente previsto en este artículo.*

*En los demás aspectos se aplicará lo dispuesto en la Ley 1437 de 2011.*

**PARAGRAFO.** *La presente disposición no aplica a las peticiones relativas a la efectividad de otros derechos fundamentales.*

*(Artículo DEROGADO por el Art. 2 de la Ley 2207 de 2022)”*

Ahora, tal y como lo decantó la Corte Constitucional en la sentencia C-242 de 2020, el precitado decreto no tiene vocación de gobernar las peticiones y trámites regidos por una norma especial:

“(i) No es necesario modular el alcance del artículo 5° del Decreto 491 de 2020 para indicar de forma expresa que la ampliación de términos no aplica para asuntos referentes a prerrogativas constitucionales específicas (v. gr. acceso a la información pública, salud, mínimo vital, etc.) o **solicitudes con regulaciones especiales** (v. gr. solicitudes de control político), porque se trataría de un condicionamiento redundante y podría generar el efecto de que se entienda que los temas que no se mencionen en el mismo quedan por fuera de su alcance. En este sentido, la Sala advierte que el texto normativo es claro en disponer que *“la presente disposición no aplica a las peticiones relativas a la efectividad de otros derechos fundamentales”*, así como que regula los plazos de peticiones *“salvo norma especial”* que disponga algo diferente”.

Entonces, en criterio del Despacho, a pesar de que el término de quince días para efectuar el reconocimiento de las cesantías, coincide en su extensión con el otorgado en la norma general (artículo 14 del CPACA), ello no quiere decir que no se trate de un término consagrado en una norma especial.

En consonancia con lo anterior, el Despacho considera que el plazo especial, a pesar de la pandemia, debió ser aplicado de manera inexorable y que, en el caso de la sanción moratoria, lo que sí se encontraban autorizadas a disponer, según su arbitrio, las autoridades locales, era la suspensión de términos, conforme a lo determinado en el artículo 6° del citado Decreto 491 de 2020. Al presente asunto no se arrió decreto, resolución o circular que diera cuenta de una determinación en ese sentido por parte del Departamento del Tolima – Secretaría de Educación Departamental.

Añádase a lo anterior que, en los asuntos que se pasarán a analizar, ninguna de las autoridades demandadas alegó la extensión del término para resolver solicitudes de reconocimiento y pago de cesantías y mucho menos la suspensión del mismo. Tampoco se evidencia atestación alguna al respecto en los respectivos actos administrativos; se aclara sí, que tan sólo en el caso de la docente CAROLINA RAMÍREZ ALFONSO, se describió en el texto de la correspondiente resolución, que en atención a lo autorizado en el decretos del orden nacional y departamental, los términos para resolver fueron suspendidos entre el 17 de marzo y el 13 de julio de 2020, aunque en este caso, la petición de las cesantías se elevó hasta el 31 de agosto del mismo año.

Razonando de esta forma, emprende entonces el Despacho el análisis de cada caso en particular:

- **CAROLINA RAMIREZ ALFONSO**

De los fundamentos fácticos expuestos en precedencia se desprende que, la señora Carolina Ramírez Alfonso, presentó la solicitud de reconocimiento de cesantías el **31 de agosto de 2020**, teniendo plazo las entidades demandadas para emitir respuesta hasta el **21 de septiembre de 2020**, sin embargo, el acto de reconocimiento (Resolución **0593**) se expidió el **02 de febrero de 2021**, esto es, por fuera del término concedido en la norma, por lo cual, se configura en el presente asunto la segunda de las hipótesis señaladas por el Consejo de Estado en la sentencia de unificación que se citó en precedencia, según la cual, cuando exista acto administrativo extemporáneo, esto es, que sea proferido después de 15 días de presentada la solicitud, el término de notificación no se tiene en cuenta para el computo del término de pago y deberán contabilizarse 10 días de ejecutoria del acto administrativo después de cumplidos los 15 días previstos para la expedición del acto, posteriormente deberán contabilizarse 45 días correspondientes al término señalado para el pago de la prestación en la Ley 1071 de 2006 y en consecuencia, **la sanción moratoria corre 70 días hábiles después de radicada la solicitud de reconocimiento.**

<b>HIPOTESIS</b>	<b>NOTIFICACION</b>	<b>CORRE EJECUTORIA</b>	<b>TÉRMINO PAGO CESANTÍA</b>	<b>CORRE MORATORIA</b>
ACTO ESCRITO EXTEMPORANEO (después de 15 días)	Aplica, pero no se tiene en cuenta para el cómputo del término de pago	10 días, después de cumplidos 15 para expedir el acto	45 días posteriores a la ejecutoria	<b>70 días posteriores a la petición</b>

Así las cosas, advierte el Despacho que como la **petición** inicial de reconocimiento de cesantía se presentó el **31 de agosto de 2020**, es claro que los **70 días** para efectuarse el trámite y pago de las cesantías vencían el **11 de diciembre de 2020**, sin embargo, el dinero se puso a disposición de la señora Carolina Ramírez Alfonso el **24 de abril de 2021**, por tanto, es claro que sí existe mora en el pago de la cesantía de la demandante.

En consecuencia, es necesario establecer la entidad a la cual es atribuible la mora en comento. Para establecerlo, lo primero que se advierte es que la Secretaría de Educación y Cultura del Tolima **envió el acto de reconocimiento** de la cesantía a la **Fiduprevisora** el **05 de abril de 2021**, y como ya se dijo, ésta puso el dinero a disposición de la convocante el **24 de abril de 2021**, cumpliendo entonces con el término de **45 días** conferido por la Ley, siendo claro que la entidad pagadora no es responsable de la mora reclamada, pero sí lo es el Departamento del Tolima.

Puestas de presente así las cosas, palmario es concluir que efectivamente se encuentra demostrada la causación de la mora durante un término de **133 días** comprendidos entre el **12 de diciembre de 2020** – día siguiente al vencimiento del término para el pago de la cesantía - y el **23 de abril de 2021**, - día anterior a aquel en el que se puso a disposición el valor de la cesantía cancelada a favor de la señora Carolina Ramírez Alfonso - según la certificación expedida por Fiduprevisora.

Así las cosas, en el *sub lite*, los plazos descritos transcurrieron así para la señora **Carolina Ramírez Alfonso**

CONCEPTO	TÉRMINOS LEGALES	TÉRMINOS CASO CONCRETO
Fecha de presentación de la <b>solicitud</b> de reconocimiento y pago de cesantías parciales	31/08/2020	<b>Fecha de reconocimiento:</b> 02/02/2021  <b>Fecha de pago:</b> 24/04/2021  <b>Período de mora:</b> 12/12/2020 al 23/04/2021
Vencimiento del término para el <b>reconocimiento</b> - 15 días (Art. 4 L. 1071/2006)	21/09/2020	
Vencimiento del término de <b>ejecutoria</b> – 10 días (Arts. 76 y 87 CPACA)	05/10/2020	
Vencimiento del término para el <b>pago</b> - 45 días (Art. 5 L. 1071/2006)	11/12/2020	

- **CECILIA PUENTES HERNANDEZ**

De los fundamentos fácticos expuestos en precedencia se desprende que, la señora CECILIA PUENTES HERNANDEZ presentó la solicitud de reconocimiento de cesantías el **11 de marzo de 2020**, teniendo plazo las entidades demandadas para emitir respuesta hasta el **02 de abril de 2020**, sin embargo, el acto de reconocimiento (Resolución **1511**) se expidió el **30 de abril de 2020**, esto es, por fuera del término, por lo cual, se configura en el presente asunto la segunda de las hipótesis señaladas por el Consejo de Estado en la sentencia de unificación que se citó en precedencia, según la cual, cuando exista acto administrativo extemporáneo, esto es, que sea proferido después de 15 días de presentada la solicitud, el término de notificación no se tiene en cuenta para el computo del término de pago y deberán contabilizarse 10 días de ejecutoria del acto administrativo

después de cumplidos los 15 días previstos para la expedición del acto, posteriormente deberán contabilizarse 45 días correspondientes al término señalado para el pago de la prestación en la Ley 1071 de 2006 y en consecuencia, **la sanción moratoria corre 70 días hábiles después de radicada la solicitud de reconocimiento.**

HIPOTESIS	NOTIFICACION	CORRE EJECUTORIA	TÉRMINO PAGO CESANTÍA	CORRE MORATORIA
ACTO ESCRITO EXTEMPORANEO (después de 15 días)	Aplica, pero no se tiene en cuenta para el cómputo del término de pago	10 días, después de cumplidos 15 para expedir el acto	45 días posteriores a la ejecutoria	<b>70 días posteriores a la petición</b>

Así las cosas, advierte el Despacho que como la **petición** inicial de reconocimiento de cesantía se presentó el **11 de marzo de 2020**, es claro que los **70 días** para efectuarse el trámite y pago de las cesantías vencían el **26 de junio de 2020**, sin embargo, el dinero se puso a disposición de la señora CECILIA PUENTES HERNANDEZ el **22 de abril de 2021**, por tanto, es claro que sí existe mora en el pago de la cesantía de la demandante.

En consecuencia, es necesario establecer la entidad a la cual es atribuible la mora en comento. Para establecerlo, lo primero que se advierte es que la Secretaría de Educación y Cultura del Tolima **envió el acto de reconocimiento** de la cesantía a la **Fiduprevisora** el **15 de abril de 2021**, y como ya se dijo, ésta puso el dinero a disposición de la convocante el **22 de abril de 2021**, cumpliendo entonces con el término de **45 días** conferido por la Ley, siendo claro que la entidad pagadora no es responsable de la mora reclamada, pero sí lo es el Departamento del Tolima.

Puestas de presente las cosas, palmario es concluir que efectivamente se encuentra demostrada la causación de la mora durante un término de **299 días** comprendidos entre el **27 de junio de 2020** – día siguiente al vencimiento del término para el pago de la cesantía - y el **21 de abril de 2021**, - día anterior a aquel en el que se puso a disposición el valor de la cesantía cancelada a favor de la señora CECILIA PUENTES HERNANDEZ - según la certificación expedida por Fiduprevisora.

Así las cosas, en el *sub lite*, los plazos descritos transcurrieron así para la señora **CECILIA PUENTES HERNANDEZ**

CONCEPTO	TÉRMINOS LEGALES	TÉRMINOS CASO CONCRETO
Fecha de presentación de la <b>solicitud</b> de reconocimiento y pago de cesantías parciales	11/03/2020	<b>Fecha de reconocimiento:</b> 30/04/2020  <b>Fecha de pago:</b> 24/04/2021  <b>Período de mora:</b> 27/06/2020 al 21/04/2021
Vencimiento del término para el <b>reconocimiento</b> - 15 días (Art. 4 L. 1071/2006)	02/04/2020	
Vencimiento del término de <b>ejecutoria</b> – 10 días (Arts. 76 y 87 CPACA)	20/04/2020	
Vencimiento del término para el <b>pago</b> - 45 días (Art. 5 L. 1071/2006)	26/06/2020	

- **ALEXI BEJARANO VELASQUEZ**

De los fundamentos fácticos expuestos en precedencia se desprende que, la señora ALEXI BEJARANO VELASQUEZ presentó la solicitud de reconocimiento de cesantías el **25 de febrero de 2020**, teniendo plazo las entidades demandadas para emitir respuesta hasta el **17 de marzo de 2020**, sin embargo, el acto de reconocimiento (Resolución **1533**) se expidió el **30 de abril de 2020**, esto es, por fuera del término, por lo cual, se configura en el presente asunto la segunda de las hipótesis señaladas por el Consejo de Estado en la sentencia de unificación que se citó en precedencia, según la cual, cuando exista acto administrativo extemporáneo, esto es, que sea proferido después de 15 días de presentada la solicitud, el término de notificación no se tiene en cuenta para el cómputo del término de pago y deberán contabilizarse 10 días de ejecutoria del acto administrativo después de cumplidos los 15 días previstos para la expedición del acto, posteriormente deberán contabilizarse 45 días correspondientes al término señalado para el pago de la prestación en la Ley 1071 de 2006 y en consecuencia, **la sanción moratoria corre 70 días hábiles después de radicada la solicitud de reconocimiento.**

HIPOTESIS	NOTIFICACION	CORRE EJECUTORIA	TÉRMINO PAGO CESANTÍA	CORRE MORATORIA
ACTO ESCRITO EXTEMPORANEO (después de 15 días)	Aplica, pero no se tiene en cuenta para el cómputo del término de pago	10 días, después de cumplidos 15 para expedir el acto	45 días posteriores a la ejecutoria	<b>70 días posteriores a la petición</b>

Así las cosas, advierte el Despacho que como la **petición** inicial de reconocimiento de cesantía se presentó el **25 de febrero de 2020**, es claro que los **70 días** para efectuarse el trámite y pago de las cesantías vencían el **09 de junio de 2020**, sin embargo, el dinero se puso a disposición de la señora ALEXI BEJARANO VELASQUEZ el **30 de enero de 2021**, por tanto, es claro que sí existe mora en el pago de la cesantía de la demandante.

En consecuencia, es necesario establecer la entidad a la cual es atribuible la mora en comento. Para establecerlo, lo primero que se advierte es que la Secretaría de Educación y Cultura del Tolima **envió el acto de reconocimiento** de la cesantía **a la Fiduprevisora el 21 de enero de 2021**, y como ya se dijo, ésta puso el dinero a disposición de la convocante el **30 de enero de 2021**, cumpliendo entonces con el término de **45 días** conferido por la Ley, siendo claro que la entidad pagadora no es responsable de la mora reclamada, pero sí lo es el Departamento del Tolima.

Puestas de presente así las cosas, palmario es concluir que efectivamente se encuentra demostrada la causación de la mora durante un término de **234 días** comprendidos entre el **10 de junio de 2020** – día siguiente al vencimiento del término para el pago de la cesantía - y el **29 de enero de 2021**, - día anterior a aquel en el que se puso a disposición el valor de la cesantía cancelada a favor de la señora ALEXI BEJARANO VELASQUEZ - según la certificación expedida por Fiduprevisora.

Así las cosas, en el *sub lite*, los plazos descritos transcurrieron así para la señora **ALEXI BEJARANO VELASQUEZ**:

CONCEPTO	TÉRMINOS LEGALES	TÉRMINOS CASO CONCRETO
Fecha de presentación de la <b>solicitud</b> de reconocimiento y pago de cesantías parciales	25/02/2020	<b>Fecha de reconocimiento:</b> 30/04/2020  <b>Fecha de pago:</b> 30/01/2021  <b>Período de mora:</b> 10/06/2020 al 29/01/2021
Vencimiento del término para el <b>reconocimiento</b> - 15 días (Art. 4 L. 1071/2006)	17/03/2020	
Vencimiento del término de <b>ejecutoria</b> – 10 días (Arts. 76 y 87 CPACA)	01/04/2020	
Vencimiento del término para el <b>pago</b> - 45 días (Art. 5 L. 1071/2006)	09/06/2020	

Nótese como en los tres casos, la Entidad Territorial – Secretaría de Educación y Cultura del Departamento Tolima, incurrió en mora al momento de la expedición de la resolución que reconoció, liquidó y ordenó pago de las cesantías solicitadas, lo que desembocó en una modificación de los tiempos que se deben contabilizar con posterioridad a la expedición del Acto Administrativo, esto es, el término para notificar y el término para pagar los dineros reconocidos a los docentes.

Es así, como para el despacho queda claro que la mora surgida dentro del trámite de solicitud de cesantías de los demandantes, lo fue con ocasión de la tardanza por parte de la SECRETARÍA DE EDUCACIÓN Y CULTURA DEL DEPARTAMENTO DEL TOLIMA, por haber excedido el término contemplado en la Ley para expedir las mentadas resoluciones. Por lo que sin mayor esfuerzo se deberá condenar a esa entidad al pago de las condenas correspondientes.

La mora reconocida en la presente decisión corresponde al periodo comprendido entre el día siguiente a la fecha en que se debió pagar el dinero correspondiente al reconocimiento de las cesantías solicitadas y la primera fecha en que la entidad pagadora – FIDUPREVISORA S.A., programó el pago de los dineros reconocidos, sin ser viable la posibilidad de alegar otro día más de sanción, teniendo en cuenta que la tardanza en el cobro de los dineros sólo es atribuible única y exclusivamente a los docentes.

Mírese en este aspecto que el efecto liberador del pago se produce, no con la notificación al accionante del pago, sino con la consignación a órdenes del acreedor de los dineros correspondientes, en la entidad bancaria designada por el docente, por lo que para el Despacho, la fecha de consignación corresponde inexorable y concluyentemente a la fecha de pago y a la de finalización del cómputo de la sanción que nos ocupa (artículos 1628 y ss del Código Civil).

Ahora bien, por tratarse de cesantías parciales, se deberá tener en cuenta, para efectos de calcular la sanción moratoria, la asignación básica vigente al momento de la causación de la mora sin que varíe por la prolongación en el tiempo, esto es, la asignación correspondiente al año **2020** para las docentes demandantes.

### **De la indexación solicitada**

Aunado a lo anterior, es del caso indicar que el despacho venía denegando el reconocimiento a la **indexación solicitada**, por cuanto la sanción moratoria no se trata de un derecho laboral en estricto sentido sino de una penalidad contra el empleador dada su negligencia en el pago de los auxilios de cesantías parciales o definitivos por lo que según lo ha indicado nuestro órgano de cierre, *“no es procedente ordenar su ajuste a valor presente, pues, se trata de valores monetarios que no tienen intención de compensar ninguna contingencia relacionada con el trabajo ni menos remunerarlo”*<sup>8</sup>.

No obstante, en reciente jurisprudencia, la Subsección A de la Sección Segunda de la Sala de lo Contencioso Administrativo<sup>9</sup>, aclaró la expresión contenida en la sentencia de unificación del 18 de julio de 2018, en el apartado 191 que indicó: *“Sin embargo, ello no implica el ajuste a valor de la condena eventual, en los términos descritos en el artículo 187 del CPACA...”*. Así, afirmó el Alto Tribunal que la interpretación que mejor se ajusta a la sentencia de unificación es la siguiente: *Por lo tanto, a) mientras se causa la sanción moratoria día a día esta no podrá indexarse. b) cuando termina su causación se consolida una suma total, ese valor total sí es objeto de ajuste, desde la fecha en que cesa la mora hasta la ejecutoria de la sentencia – art. 187- y c) una vez queda ejecutoriada la condena no procede indexación, sino que se generan los intereses según lo dispuesto en los artículos 192 y 195 del CPACA.*

En consecuencia, y acogiendo dicha posición, el despacho reconocerá la indexación solicitada, desde el momento en que cesa la causación de la sanción moratoria y hasta el momento de ejecutoria de la presente providencia.

## **8. PRESCRIPCIÓN**

Frente a la prescripción de la sanción moratoria por el no pago oportuno de las cesantías, el H. Consejo de Estado en Sentencia de Unificación Jurisprudencial CE- SUJ004 del 25 de agosto de 2016, señaló en torno al particular, que resulta aplicable el artículo 151 del Código de Procedimiento Laboral, al señalar:

i) *“(…) Prescripción de los salarios moratorios*

*Como se señaló en forma previa, los salarios moratorios, que están a cargo del empleador que incumpla su obligación de consignar las cesantías en el término que la ley concede, no son accesorios a la prestación “cesantías”.*

*Si bien es cierto se causan en torno a ellas, no dependen directamente de su reconocimiento, ni hacen parte de él; pues su causación es excepcional, está sujeta y deviene del incumplimiento u omisión del deber legal consagrado a cargo del empleador, están concebidas a título de sanción, por la inobservancia de la fecha en que se debe efectuar la consignación de esa prestación.*

---

<sup>8</sup> Consejo de Estado. Sala de lo Contencioso Administrativo. Sección Segunda. Subsección “B”. Consejero ponente: CESAR PALOMINO CORTES. siete (07) de septiembre de dos mil dieciocho (2018), radicación número: 08001-23-31-000-2010-00317-01(0880-13)

<sup>9</sup> Consejo de Estado. Sala de lo Contencioso Administrativo. Sección Segunda. Subsección “A”. Consejero ponente: WILLIAM HERNÁNDEZ GÓMEZ, veintiséis de agosto de dos mil diecinueve (2019), radicación número: 68001-23-33-000-2016-004069-01 (1728-2018)

*Como hacen parte del derecho sancionador y a pesar de que las disposiciones que introdujeron esa sanción en el ordenamiento jurídico, no consagran un término de prescripción, no puede considerarse un derecho imprescriptible, pues bien es sabido que una de las características del derecho sancionador es que no pueden existir sanciones imprescriptibles.*

*Siendo así y como quiera que las Subsecciones A y B han aplicado la prescripción trienal en asuntos relativos a sanción moratoria, se considera que no hay controversia alguna sobre ese particular; no obstante, sí es del caso precisar que la norma que se ha de invocar para ese efecto, es la consagrada en el Código de Procedimiento Laboral, artículo 151, que es del siguiente tenor literal:*

***“Artículo 151. -Prescripción. Las acciones que emanen de las leyes sociales prescribirán en tres años, que se contarán desde que la respectiva obligación se haya hecho exigible. El simple reclamo escrito del trabajador, recibido por el patrono, sobre un derecho o prestación debidamente determinado, interrumpirá la prescripción, pero sólo por un lapso igual.”***

*La razón de aplicar esta disposición normativa y no el término prescriptivo consagrado en los Decretos 3135 de 1968 y 1848 de 1969 , previamente citados, consiste en que tales decretos en forma expresa señalan que la prescripción allí establecida, se refiere a los derechos de que tratan las referidas normas, entre los cuales no figura la sanción moratoria, pues para la época de su expedición, la sanción aludida no hacía parte del ordenamiento legal, la que solo fue creada a partir de la consagración del régimen anualizado de las cesantías, en virtud de la Ley 50 de 1990. (...)* (Negrillas del despacho)

De conformidad entonces con lo dispuesto en el artículo 151 del Código de Procedimiento Laboral, la prescripción será de tres años, contados desde que la respectiva obligación se hizo exigible y el simple reclamo escrito de trabajador, recibido por el empleador, interrumpe la prescripción por un lapso igual.

Así las cosas, trayendo los fundamentos legales y jurisprudenciales expuestos en precedencia al campo de lo acontecido en el *sub judice*, se tiene lo siguiente:

Para el caso de la señora **CAROLINA RAMIREZ ALFONSO**, la sanción moratoria empezó a correr el día **12 de diciembre de 2020** y la demandante presentó solicitud de reconocimiento y pago de sanción moratoria el día **07 de abril de 2021**, interrumpiendo así la prescripción trienal de derechos y como la demanda fue presentada el día **19 de octubre de 2021**, se tiene que en el presente asunto no hay lugar a declarar la prescripción de suma alguna.

Para el caso de la señora **CECILIA PUENTES HERNANDEZ**, la sanción moratoria empezó a correr el día **27 de junio de 2020** y la demandante presentó solicitud de reconocimiento y pago de sanción moratoria el día **09 de abril de 2021**, interrumpiendo así la prescripción trienal de derechos y como la demanda fue presentada el día **19 de octubre de 2021**, se tiene que en el presente asunto no hay lugar a declarar la prescripción de suma alguna.

Para el caso de la señora **ALEXI BEJARANO VELASQUEZ**, la sanción moratoria empezó a correr el día **10 de junio de 2020** y la demandante presentó solicitud de reconocimiento y pago de sanción moratoria el día **05 de abril de 2021**, interrumpiendo

así la prescripción trienal de derechos y como la demanda fue presentada el día **19 de octubre de 2021**, se tiene que en el presente asunto no hay lugar a declarar la prescripción de suma alguna.

## **9. COSTAS**

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 188 del C.P.A.C.A., salvo en los procesos donde se ventile un interés público, la sentencia dispondrá sobre la condena en costas, cuya liquidación y ejecución se regirán por las disposiciones del Código de Procedimiento Civil, hoy C.G.P. A su turno, el artículo 365 del C.G.P., fija las reglas para la condena en costas, señalando en su núm. 1º que se condenará en costas a la parte vencida en el proceso.

Así las cosas, se condenará en costas procesales de primera instancia al DEPARTAMENTO DEL TOLIMA – SECRETARÍA DE EDUCACIÓN Y CULTURA y a favor de la parte demandante, incluyendo en la liquidación las siguientes sumas: \$606.000.00 para CAROLINA RAMÍREZ ALFONSO; \$1.600.000.00 para CECILIA PUENTES HERNÁNDEZ y \$560.000.00 para ALEXI BEJARANO VELÁSQUEZ, por concepto de agencias en derecho, de conformidad con el Acuerdo No. PSAA16-10554 agosto 5 de 2016, expedido por el Consejo Superior de la Judicatura.

En mérito de lo expuesto, el JUZGADO CUARTO ADMINISTRATIVO ORAL DEL CIRCUITO DE IBAGUÉ, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

## **R E S U E L V E:**

**PRIMERO: DECLARAR** la existencia y nulidad de los actos administrativos presuntos negativos, originados en el silencio de las entidades demandadas frente a las peticiones presentadas los días **09 de abril de 2021, 07 de abril de 2021 y 05 de abril de 2021** por las docentes, CAROLINA RAMIREZ ALFONSO, CECILIA PUENTES HERNANDEZ y ALEXI BEJARANO VELASQUEZ, respectivamente, tendientes a obtener el reconocimiento y pago de la sanción moratoria de que trata la Ley 244 de 1995 modificada por la Ley 1071 de 2006, por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

**SEGUNDO:** A título de restablecimiento del derecho, **CONDENAR** al **DEPARTAMENTO DEL TOLIMA – SECRETARÍA DE EDUCACIÓN Y CULTURA**, al reconocimiento y pago de un día de salario por cada día de retardo, a título de la sanción moratoria prevista en la Ley 244 de 1995 modificada por la Ley 1071 de 2006, los cuales deberá cancelar a las demandantes de la siguiente manera:

1. Para la señora CAROLINA RAMIREZ ALFONSO, **desde el 12 de diciembre de 2020 y hasta el 23 de abril de 2021 (133 días)**, la cual se liquidará con base en la asignación básica devengada por la demandante para la anualidad de **2020**, por las consideraciones expuestas en la parte motiva de esta providencia.
2. Para la señora CECILIA PUENTES HERNANDEZ, **desde el 27 de junio de 2020 y hasta el 21 de abril de 2021 (299 días)**, la cual se liquidará con base en la asignación básica devengada por la demandante para la anualidad de **2020**, por las consideraciones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

3. Para la señora ALEXI BEJARANO VELASQUEZ, desde el 21 de enero de 2021 y hasta el 29 de enero de 2021 (234 días), la cual se liquidará con base en la asignación básica devengada por la demandante para la anualidad de 2020, por las consideraciones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

**TERCERO:** Reconocer la indexación solicitada sobre la suma total causada por sanción moratoria, la cual en consecuencia se ajustará desde el día siguiente en que esta cesó y hasta la ejecutoria de la presente providencia.

**CUARTO: DECLARAR** que no ha operado la prescripción de la sanción moratoria.

**QUINTO:** Dese cumplimiento a esta sentencia en los términos previstos en artículo 192 del CPACA.

**SEXTO: CONDENAR** en costas al **DEPARTAMENTO DEL TOLIMA – SECRETARÍA DE EDUCACIÓN Y CULTURA**, por las razones expuestas con antelación, reconociéndose como agencias en derecho en favor de la parte accionante, las siguientes sumas: \$606.000.00 para CAROLINA RAMÍREZ ALFOSO; \$1.600.000.00 para CECILIA PUENTES HERNÁNDEZ y \$560.000.00 para ALEXI BEJARANO VELÁSQUEZ. Por Secretaría, liquídense.

**SÉPTIMO:** Ejecutoriada ésta providencia, se ordena el archivo definitivo del expediente, previas constancias de rigor y anotaciones en el Sistema SAMAI, así como la comunicación a la entidad demandada para su ejecución y cumplimiento.

**NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,**



**SANDRA LILIANA SERENO CAICEDO  
JUEZA**