



**JUZGADO NOVENO ADMINISTRATIVO ORAL
CIRCUITO DE SINCELEJO – SUCRE**
adm09sinc@cendoj.ramajudicial.gov.co

Julio quince (15) de dos mil veinte (2020)

Nulidad y Restablecimiento del Derecho
Radicación N° 70001-33-33-009-2019-00185-00
Demandante: YADIRA VERGARA PATERNINA
Demandado: NACIÓN-MIN. EDUCACIÓN-FOMAG, MUNICIPIO DE SINCELEJO

Asunto: Excepciones previas

1. ANTECEDENTES

La parte demandada fue notificada del auto admisorio de la demanda y el término para pronunciarse se encuentra vencido. El Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (f.45-51) y el Municipio de Sincelejo (f.53-56), se pronunciaron oportunamente, proponiendo excepciones, las cuales fueron puestas en traslado, sin pronunciamiento de la parte actora (f.89).

2. CONSIDERACIONES

Atendiendo las contingencias presentadas ante la declaratoria de pandemia, fue expedido el Decreto 806 de 04 de junio de 2020¹, el cual dispone (art. 12) que las excepciones en materia de lo contencioso administrativo han de ser resueltas de conformidad con lo previsto en el Código General del Proceso (art. 100, 101 y 102). El artículo 101 dispone:

(...)

“Del escrito que las contenga se correrá traslado al demandante por el término de tres (3) días conforme al artículo 110, para que se pronuncie sobre ellas y, si fuere el caso, subsane los defectos anotados.

2. El juez decidirá sobre las excepciones previas que no requieran la práctica de pruebas, antes de la audiencia inicial, y si prospera alguna que impida continuar el trámite del proceso y que no pueda ser subsanada o no lo haya sido oportunamente, declarará

¹ Por el cual se adoptan medidas para implementar las tecnologías de la información y las comunicaciones en las actuaciones judiciales, agilizar los procesos judiciales y flexibilizar la atención a los usuarios del servicio de justicia, en el marco del Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica.

terminada la actuación y ordenará devolver la demanda al demandante.

Cuando se requiera la práctica de pruebas, el juez citará a la audiencia inicial y en ella las practicará y resolverá las excepciones.
(...)

De acuerdo con la norma citada, pueden resolverse las excepciones que no requieran la práctica de pruebas antes de realizar la audiencia inicial. Esta norma se armoniza con el artículo 13 del Decreto 806 de 2020, que faculta al Juez Administrativo para dictar sentencia anticipada en los asuntos que sean de puro derecho y que no requieran práctica de pruebas, caso en el cual correrá traslado para alegar por escrito, en la forma prevista en el inciso final del artículo 181 de la Ley 1437 de 2011 y la sentencia se proferirá por escrito.

Caso concreto: Las entidades demandadas propusieron las siguientes excepciones.

Municipio de Sincelejo: Falta de legitimación en la causa por pasiva, improcedencia de los ajustes de valor acuerdo con el IPC frente a la sanción moratoria y la que se encuentre probada en el proceso.

Ministerio de Educación - FOMAG: De la ausencia del deber de pagar sanciones por parte de la entidad fiduciaria, improcedencia de la indexación, falta de legitimación en la causa por pasiva, prescripción, compensación, sostenibilidad financiera, inexistencia de la obligación y cobro de lo no debido y la que se encuentre probada en el proceso.

A continuación, se pronuncia el Despacho frente a las excepciones previas: De la ausencia del deber de pagar sanciones por parte de la entidad fiduciaria (su contenido corresponde a excepción previa) y falta de legitimación en la causa por pasiva, propuesta por las entidades demandadas.

i) De la ausencia del deber de pagar sanciones por parte de la entidad fiduciaria: Reiteró lo expuesto en cuanto a la naturaleza jurídica del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, para finalmente precisar que el reconocimiento de las prestaciones sociales económicas a cargo del fondo, tiene establecido un procedimiento administrativo especial contenido en las Leyes 91 de 1989 y 962 de 2005, así como el Decreto 2831 de 2005.

Dentro de las competencias atribuidas por éste último decreto, se encuentra la atención a las solicitudes relacionadas con las prestaciones sociales del Magisterio, que se realizará a través de las Secretarías de Educación certificadas a cuya planta de docentes pertenezca o haya

pertenecido el solicitante; estas secretarías, al momento de expedir los actos administrativos que reconocen las cesantías parciales o definitivas, deben atender al turno de radicación de las solicitudes de pago y a la disponibilidad presupuestal que haya para tal fin.

En razón de lo anterior, la demandada no es la llamada a responder por las pretensiones de la demanda, sino la entidad territorial – Secretaría de Educación respectiva, sumado a ello, los recursos del FOMAG son para realizar pagos de prestaciones sociales, mas no para el reconocimiento y pago de sanciones.

ii) Falta de legitimación en la causa por pasiva (Fomag): El Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, carece de legitimación por cuanto no tiene competencia alguna frente a lo relacionado con el reconocimiento de prestaciones sociales de los docentes.

Lo anterior, en virtud del mandato legal establecido en la Ley 91 de 1989 al que se dio cumplimiento en primer término con la celebración del contrato de fiducia mercantil protocolizado por escritura pública No.0083 de 21 de junio de 1990, en el cual, se establece las partes involucradas en el acto jurídico, así como las obligaciones propias de cada uno; de tal suerte, que el fondo no le asiste obligación relacionada con la concesión de prestaciones sociales de los docentes, por cuanto no es sujeto susceptible de obligaciones ni derechos, aunado al hecho que éstas por ley, están reservadas a las entidades territoriales nominadoras.

iii) Falta de legitimación en la causa por pasiva (Municipio de Sincelejo): Argumenta el Municipio de Sincelejo, que la Secretaria de Educación Municipal interviene en la expedición del acto administrativo, no de forma autónoma si no en nombre y representación del FOMAG, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 56 de la Ley 962 de 2005. Actúa cumpliendo un mandato legal, pero el pago y reconocimiento de las cesantías está a cargo del FOMAG.

Pues bien, el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio este Despacho encuentra que fue creado con la expedición de la Ley 91 de 29 de diciembre de 1989. Es definido como una cuenta especial de la Nación, con independencia patrimonial, contable y estadística sin personería jurídica, cuya finalidad, entre otras, es el pago de las prestaciones sociales a sus afiliados, esto es, de los docentes. Los objetivos de dicha entidad están definidos en el artículo 5º de la citada ley:

"Artículo 5º.- El Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, tendrá los siguientes objetivos (entre otros):

1.- Efectuar el pago de las prestaciones sociales del personal afiliado.

Respecto al trámite de las solicitudes de reconocimiento y pago de prestaciones económicas de los docentes el artículo 56 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”* dispone que *“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.”*

De la citada legislación se advierte con claridad que las prestaciones sociales del personal docente nacional o nacionalizado están a cargo de la Nación. Para dar cumplimiento a dichas obligaciones, se creó el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, entidad encargada del pago de las prestaciones sociales que reconoce la Nación a través del Ministerio de Educación Nacional.

En conclusión, como lo reclamado en este caso corresponde a una prestación a cargo de la Nación (sanción moratoria) y el demandante es docente nacionalizado y se encontraba afiliado al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, su pago entonces corresponde realizarlo al FOMAG, no obstante el acto administrativo atacado hubiese sido expedido por el Secretario de Educación Municipal, pues este lo hace en nombre y representación de la nación, razón por la cual las excepciones: De la ausencia del deber de pagar sanciones por parte de la entidad fiduciaria, y falta de legitimación en la causa por pasiva, propuestas por el Fomag no prosperan, y la de falta de legitimación en la causa por pasiva propuesta por el Municipio de Sincelejo, si prospera.

Pruebas: El FOMAG, solicita se oficie al Municipio de Sincelejo - Secretaria de Educación, para que envíe con destino a este proceso el expediente administrativo de la actora. La prueba se niega por innecesaria. Considera el Despacho que con las pruebas aportadas al plenario es posible tomar una decisión de fondo.

Otros aspectos: Se reconocerá personería jurídica para actuar a la Dra. Ana María Rodríguez Arrieta, identificada con T.P. No.223.598 del CSJ,

de conformidad a la sustitución al poder efectuada por la Dra. Evelin Margarita Vega Coma, apoderada principal de la parte actora (f.32).

Así mismo, se reconocerá personería jurídica para actuar al Dr. Phillips Andrés Ozuna Urueta, identificado con T.P. No.214.093 del CSJ, como apoderado del Municipio de Sincelejo, de conformidad con el poder conferido (f.57). De otra parte, se tendrá por revocado el poder otorgado y se reconocerá personería para actuar al Dr. Oscar Javier Garzón Osorno, identificado con TP No.152.671 del CSJ como apoderado del Municipio de Sincelejo, de conformidad con el poder conferido (f.81)

Finalmente, se reconocerá personería jurídica a los apoderados de la parte demandada (fs.69-72).

En consecuencia, el Despacho RESUELVE:

PRIMERO: Declarar probada la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva propuesta por el Municipio de Sincelejo.

SEGUNDO: Declarar no probadas las excepciones: De la ausencia del deber de pagar sanciones por parte de la entidad fiduciaria, y falta de legitimación en la causa por pasiva, propuestas por la Nación - Ministerio de Educación – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

TERCERO: Negar la práctica de pruebas solicitada por Nación - Ministerio de Educación – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

CUARTO: Téngase a la Dra. Ana María Rodríguez Arrieta, identificada con T.P. No.223.598 del CSJ como apoderada sustituta de la parte demandante, en los términos y extensiones del poder conferido.

QUINTO: Téngase al Dr. Phillips Andrés Ozuna Urueta, identificado con T.P. No.214.093 del CSJ, como apoderado del Departamento de Sucre, en los términos y extensiones del poder conferido.

SEXTO: Téngase por revocado el poder otorgado al Dr. Phillips Andrés Ozuna Urueta y en su lugar, téngase al Dr. Oscar Javier Garzón Osorno, identificado con TP No.152.671 del CSJ como apoderado del Municipio de Sincelejo, en los términos y extensiones del poder conferido.

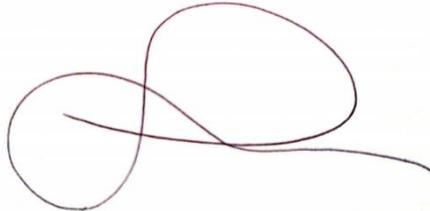
SÉPTIMO: Téngase al Dr. Luis Alfredo Sanabria Ríos, identificado con T.P. No.250.292 del CSJ y a la Dra. Lina Paola Espinosa Pérez, identificada con TP No.253.020 del CSJ, como apoderados principal y

sustituto de la Nación – Ministerio de Educación – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio –Fomag, en los términos y extensiones del poder conferido.

OCTAVO: En firme esta providencia, vuelva el expediente al Despacho.

NOTIFIQUESE Y CUMPLASE

La Juez,



SILVIA ROSA ESCUDERO BARBOZA

JUZGADO NOVENO ADMINISTRATIVO ORAL DEL CIRCUITO
SINCELEJO-SUCRE

Por anotación en ESTADO No 036, notifico a las partes de la providencia anterior, hoy 30 de julio de 2020, a las 8:00 a.m. Términos suspendidos julio 16 al 29 (Acuerdo CSJSUA20-43 de julio 14/2020).

LA SECRETARIA