

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO



JUZGADO VEINTISIETE ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO DE BOGOTÁ D.C.
SECCIÓN SEGUNDA

AUTO INTERLOCUTORIO: 523
RADICACIÓN: 11001-33-35-027-2022-00399-00
MEDIO DE CONTROL: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
DEMANDANTE: LUVIER JOHANNA CAMARGO BERNAL
DEMANDADAS: LA NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN-FONDO
NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL
MAGISTERIO y DISTRITO CAPITAL DE BOGOTÁ-
SECRETARÍA DE EDUCACIÓN
VINCULADA: FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A.
ASUNTO: Resolución excepción previa inepta demanda

Bogotá, D.C., ocho (8) de agosto de dos mil veintitrés (2023).

La Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, en su escrito de contestación de la demanda, formuló la excepción previa de “*Ineptitud sustancial de la demanda por no agotamiento de la reclamación administrativa*”, la cual será resuelta de conformidad con lo reglado en el parágrafo 2 del artículo 175 del CPACA, modificado por el artículo 38 de la Ley 2080 de 2021, en concordancia con los artículos 100 a 102 del CGP.

Tal medio exceptivo se funda en que la parte actora no agotó la reclamación administrativa, pues acudió a la jurisdicción sin haber interpuesto los recursos legales, ni individualizó el acto acusado.

Sobre la naturaleza de la excepción de inepta demanda, el Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, C.P. Dr. William Hernández Gómez, en auto del 29 de septiembre de 2019, Interno No. 4465-17, la explicó en los siguientes términos:

“Ineptitud sustantiva de la demanda – eventos que la constituyen.

(...) se deben realizar algunas precisiones preliminares sobre la denominada «ineptitud sustantiva de la demanda». Al respecto esta subsección ha señalado que con anterioridad se ha hecho alusión a esta figura como si se tratara de una excepción previa o causal de rechazo de la demanda y en últimas, como sustento de decisiones inhibitorias, lo cual constituye una imprecisión¹.

Ello, toda vez que sólo es viable proponer y declarar próspera la excepción previa de «ineptitud de la demanda por la falta de cualquiera de los requisitos formales» o «por la indebida acumulación de pretensiones» y; en relación con otras situaciones, se debe acudir a las demás excepciones previas previstas en el artículo 100 del Código General del Proceso, sin que haya vocación para realizar una denominación en términos diferentes a los señalados por la ley.

Así mismo, se recalcó que al encontrarse otras falencias que otrora han servido como sustento para la declaratoria de una «ineptitud sustantiva de la demanda», en lugar de acudir a esa denominación, se deben utilizar las herramientas que los estatutos procesales prevén para tal efecto, tal como se analizó extensamente en el auto en cita, esto es, aquellos mecanismos de saneamiento como por ejemplo ordenar corregir la demanda o dejar sin

¹ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección A, providencia de 21 de abril de 2016, Rad. 47-001-23-33-000-2013-00171-01 (1416-2014).

efecto el auto admisorio para proceder al rechazo de la misma en atención a la causal legalmente prescrita para el efecto”.

Justamente sobre aquellos requisitos formales a los que hace alusión la jurisprudencia en cita, la misma corporación indicó que éstos corresponden a los señalados en los artículos 162 y 166 del CPACA, inclusive el contenido en el artículo 163 *ibídem*, por lo que el juez de lo contencioso administrativo sólo puede estudiar y declarar probada esta excepción cuando se configure alguno de estos supuestos, pues las demás situaciones que se presenten deben ser examinadas de acuerdo con las otras excepciones previstas en el artículo 100 del CGP (Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, C.P. Dr. Rafael Francisco Suarez, Número Interno 0755-17).

En el presente caso se evidencia que la parte demandante promovió la acción de nulidad y restablecimiento del derecho y solicitó la nulidad del acto administrativo presunto derivado de la petición radicada el 5 de octubre de 2021, que negó el reconocimiento de la sanción moratoria por la no consignación oportuna de su cesantía consagrada en el artículo 99 de la Ley 50 de 1990 y la indemnización por el pago tardío de los intereses sobre las cesantías prevista en el artículo 1° de la Ley 52 de 1975 y en el Decreto 1176 de 1991. Obsérvese:

“Declarar la nulidad del acto administrativo ficto configurado el día 05 DE ENERO DEL 2022, frente a la petición presentada ante el DISTRITO CAPITAL – SECRETARIA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ, el día 05 DE OCTUBRE DEL 2021 con radicado No E-2021-222707, mediante la cual se niega el reconocimiento y pago de la SANCIÓN POR MORA por la no consignación oportuna de las cesantías establecida en la Ley 50 de 1990, artículo 99, equivalente a un (1) día de su salario por cada día de retardo, contados desde el 15 de febrero de 2021 fecha en que debió efectuarse el pago de las cesantías del año 2020, en el respectivo Fondo Prestacional y hasta el momento en que se acredite el pago de los valores correspondientes en la cuenta individual del docente, así como también niegan el derecho a la INDEMNIZACIÓN, por el pago tardío de los intereses a las cesantías, que se encuentra establecida en el artículo 1 de la Ley 52 de 1975, la Ley 50 de 1990 y el Decreto Nacional 1176 de 1991, indemnización que es equivalente al valor cancelado de los intereses causados durante el año 2020, los cuales fueron cancelados superado el término legal, esto es, después del 31 de enero de 2021.

Declarar que mi representado (a) tiene derecho a que la NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL - FOMAG y la entidad territorial - DISTRITO CAPITAL – SECRETARIA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ, de manera solidaria, le reconozca y pague la SANCIÓN POR MORA establecida en la Ley 50 de 1990, artículo 99 y a la INDEMNIZACIÓN, por el pago tardío de los intereses a las cesantías, que se encuentra establecida en el artículo 1 de la Ley 52 de 1975, la Ley 50 de 1990 y el Decreto Nacional 1176 de 1991 (...).

Por consiguiente, no son plausibles los argumentos planteados en la excepción previa por parte del Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, toda vez que lo pretendido es la nulidad de un acto administrativo ficto derivado del silencio de la entidad demandada a quien el ente territorial le reenvió la reclamación administrativa, pues mediante Oficio S-2021-335891 de 26 de octubre de 2021 la Secretaría de Educación de Bogotá la remitió a la Fiduprevisora S.A. y la parte pasiva no acreditó que haya expedido y notificado el acto administrativo definitivo que le permitiera a la administrada acudir a la jurisdicción y, en consecuencia, al no existir respuesta de fondo es dable que la demandante acuda a este medio de control para impugnar el acto presunto negativo.

Adicionalmente, si bien es cierto que el numeral 2 del artículo 161 del CPACA establece como requisito previo para promover el medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho contra un acto administrativo particular que se hayan ejercido y decidido los recursos de carácter obligatorio, que de acuerdo con el artículo 76 *ibídem* corresponde sólo al recurso de apelación, también lo es que tal precepto legal prevé que el silencio negativo en relación con la primera petición permitirá demandar directamente el acto presunto, y si las autoridades administrativas no hubieran dado oportunidad de interponer los recursos procedentes, no será exigible ese requisito, de modo que al haberse demandado un acto presunto, era viable impugnarlo directamente, es decir, sin agotar recurso alguno.

Así las cosas, se desestimaré el medio exceptivo planteado, en atención a que la parte actora individualizó el acto acusado, es decir, el acto presunto mediante el cual se negó el reconocimiento y pago de la sanción moratoria consagrada en el artículo 99 de la Ley 50 de 1990 y la indemnización prevista en el artículo 1º de la Ley 52 de 1975 y en el Decreto 1176 de 1991, frente al cual no era imperativo agotar los recursos legales gubernativos.

En mérito de lo expuesto, se dispone:

1. DECLARAR infundada la excepción previa de “*Ineptitud sustancial de la demanda por no agotamiento de la reclamación administrativa*” formulada por La Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

2. REINGRESAR el expediente al despacho, una vez ejecutoriado el presente proveído.

3. RECONOCER a la Dra. Catalina Celemin Cardoso, identificada con la cédula de ciudadanía No. 1.110.453.991 expedida en Bogotá y titular de la tarjeta profesional de abogada No. 201409 otorgada por el Consejo Superior de la Judicatura, y a la Dra. Jenny Alexandra Acosta Rodríguez, identificada con la cédula de ciudadanía No. 52.203.675 expedida en Bogotá y titular de la tarjeta profesional de abogada No. 252440 otorgada por el Consejo Superior de la Judicatura, como apoderadas principal y sustituta de La Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, en los términos y para los fines conferidos en los poderes general y especial y de acuerdo con los anexos obrantes en los folios 25 a 32 y 55 a 80 del archivo “11ContestaciónDemanda.pdf” del expediente digital.

4. RECONOCER a la sociedad Herrera & Jiménez Consultores Legales SAS, representada legalmente por el Dr. Carlos José Herrera Castañeda, identificado con cédula de ciudadanía No. 79.954.623 expedida en Bogotá y titular de la tarjeta profesional de abogado No. 141955 otorgada por el Consejo Superior de la Judicatura, como apoderada del Distrito Capital de Bogotá-Secretaría de Educación, en los términos y para los fines conferidos en el poder y de acuerdo con anexos obrantes en el archivo “13ContestaciónDemanda.pdf” del expediente digital.

Los memoriales de los apoderados deben ser enviados únicamente al correo electrónico correscanbta@cendoj.ramajudicial.gov.co, los cuales deberán contener los 23 dígitos de proceso, el juzgado al cual se dirige, las partes del proceso y no podrá exceder 5000 KB.

La presente providencia será notificada en estado de acuerdo a lo establecido en el artículo 180-1 y 201 del CPACA, el cual podrá ser consultado en el portal de internet de la Rama Judicial www.ramajudicial.gov.co.

NOTIFÍQUESE

HUMBERTO LÓPEZ NARVÁEZ

Juez

KPG

Firmado Por:

Humberto Lopez Narvaez

Juez

Juzgado Administrativo

027

Bogotá, D.C. - Bogotá D.C.,

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

Código de verificación: **029eb6be65ed2e2db679e5837be4d07c967defaf3b1ceb0df0cbf10918798b70**

Documento generado en 08/08/2023 09:18:54 AM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>