

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO



JUZGADO VEINTINUEVE ADMINISTRATIVO ORAL
DEL CIRUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ D.C.
SECCIÓN SEGUNDA

Bogotá, D.C., veintinueve (29) de junio de dos mil veintitrés (2023)

RADICADO No.	11001-33-35-029-2023-00183-00
DEMANDANTE:	LIDA JOHANA NOMESQUI CARDOZO
DEMANDADO:	NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - FOMAG
MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

Se procede a resolver sobre la admisión de la demanda formulada dentro del Medio de Control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho, presentada por la señora **LIDA JOHANA NOMESQUI CARDOZO** contra la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - FOMAG**.

CONSIDERACIONES

1.- Normatividad Aplicable

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 166 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, cuando se demande la nulidad de un acto administrativo, a la demanda deberá acompañarse el acto acusado, con la respectiva constancia de su publicación, comunicación, notificación ejecución según sea el caso.

Art. 166.- Anexos de la demanda: A la demanda deberá acompañarse:

1. **Copia del acto acusado, con las constancias de su publicación, comunicación, notificación o ejecución, según el caso. Si se alega el silencio administrativo, las pruebas que lo demuestren,** y si la pretensión es de repetición, la prueba del pago total de la obligación.

Cuando el acto no ha sido publicado o se deniega la copia o la certificación sobre su publicación, se expresará así en la demanda bajo juramento que se considerará prestado por la presentación de la misma, con la indicación de la oficina donde se encuentre el original o el periódico, gaceta o boletín en que se hubiere publicado de acuerdo con la Ley, a fin de que se solicite por el juez o magistrado ponente antes de la admisión de la demanda. Igualmente, se podrá indicar que el acto demandado se encuentra en el sitio web de la respectiva entidad para todos los fines legales.

2. *Los documentos y pruebas anticipadas que se pretenda hacer valer y que se encuentren en poder del demandante, así como los dictámenes periciales necesarios para probar su derecho. (...)*”

Por su parte el art. 164 del CPACA, prevé el término en que puede ser presentada la demanda así:

“Art. 164.- Oportunidad para presentar la demanda. La demanda deberá ser presentada:

1. En cualquier tiempo, cuando:

- a) *Se pretenda la nulidad en los términos del artículo 137 de este Código.*
- b) *El objeto del litigio lo constituyan bienes estatales imprescriptibles e inenajenables.*
- c) *Se dirija contra actos que reconozcan o nieguen total o parcialmente prestaciones periódicas.* *Sin embargo, no habrá lugar a recuperar las prestaciones pagadas a particulares de buena fe.*
- d) *Se dirija contra actos producto del silencio administrativo.*
- e) *Se solicite el cumplimiento de una norma con fuerza de ley o de un acto administrativo, siempre que este último no haya perdido fuerza ejecutoria.*
- f) *En los demás casos expresamente establecidos en la ley.*

2. En los siguientes términos, so pena de que opere la caducidad:

(...)

- d) *Cuando se pretenda la nulidad y restablecimiento del derecho, la demanda deberá presentarse dentro del término de cuatro (4) meses contados a partir del día siguiente al de la comunicación, notificación, ejecución o publicación del acto administrativo, según el caso, salvo las excepciones establecidas en otras disposiciones legales”.*

Y el artículo 170 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, prevé que: **“Se inadmitirá la demanda que carezca de los requisitos señalados en la ley por auto susceptible de reposición, en el que se expondrán sus defectos, para que el demandante los corrija en el plazo de diez (10) días. Si no lo hiciere se rechazará la demanda”.**

2.- El caso en estudio

Para efectos de determinar el carácter unitario o periódico del auxilio de cesantías, la jurisprudencia del Consejo de Estado ha establecido como criterio la culminación o vigencia del vínculo laboral. En tal sentido, ha precisado que mientras el vínculo laboral del servidor público se encuentre vigente, se considera que las prestaciones que se pagan con regularidad tienen la connotación de periódicas, pero la pierden una vez ocurre la desvinculación, pues a partir de ese momento se expide un acto administrativo que define el derecho y, por lo tanto, debe demandarse dentro de la oportunidad prevista por el legislador. Al respecto a precisado:

*“En lo que respecta al argumento de que se trata de una reclamación de **prestaciones periódicas**, la Sala debe precisar que, en efecto, la jurisprudencia de esta Corporación ha sido enfática en señalar que no opera el fenómeno de la caducidad para demandar los actos que reconozcan o nieguen las mismas; sin embargo, **al producirse la desvinculación del servicio**, se hace un reconocimiento de prestaciones definitivas y, en tal medida, las prestaciones o reconocimientos salariales que periódicamente se reconocían y pagaban, bien sea mensual, trimestral, semestral, anual o quinquenalmente, **dejan de tener el carácter de periódicos, pues ya se ha expedido un acto de reconocimiento definitivo, al momento de finalizar la relación laboral.** (Se resalta)*

*En este orden de ideas, mientras subsista el vínculo laboral, el auxilio de cesantías tiene la connotación de periódico pese a que se hagan pagos parciales o se consignen anualmente a la cuenta de ahorro individual en el respectivo fondo; igualmente, tales actuaciones no son definitivas pues solo adquieren este carácter **cuando termina la relación laboral**, momento en el cual se efectúa la liquidación final y el pago de la totalidad de la prestación. Sobre el particular se ha explicado”*

Lo anterior permite inferir que mientras subsista el vínculo laboral, las cesantías revisten el carácter de prestación periódica, *contrario sensu*, si el vínculo ha finalizado adquieren el carácter unitario.

Así, mientras subsista la vinculación laboral, el interesado podrá pedir en cualquier tiempo la aplicación de un régimen específico para la liquidación de sus cesantías y bajo ese presupuesto la decisión que se profiera, sea que niegue o acceda, es un acto administrativo susceptible de control judicial, se reitera, al tratarse de una prestación periódica por estar vigente la relación laboral.

Ahora, cuando se trata de la liquidación de las cesantías definitivas como consecuencia de la finalización del vínculo laboral, la situación es diferente, porque en este evento será el acto administrativo de reconocimiento de esta prestación definitiva el que deba demandarse, teniendo en cuenta para ello el término previsto por el legislador para la presentación oportuna del medio de control, porque se trata en este entendido, de una prestación unitaria.

De acuerdo con lo expuesto, una vez revisada y estudiada la demanda, advierte el Despacho, las siguientes falencias:

- ✓ No se allegó constancia de la comunicación o notificación del acto administrativo demandado, esto es de la Resolución 6064 del 6 de junio de 2022, por medio del cual se negó el pago de las cesantías definitivas causadas entre el 26/04/2018 y el 15/05/2019, por prescripción.

Así las cosas y de conformidad con el artículo 170 del C.P.A.C.A., se inadmitirá la demanda por carecer de los requisitos señalados, para que la parte demandante los corrija en el plazo de diez (10) días, **so pena de rechazo**.

En mérito de lo expuesto, el **Juzgado Veintinueve Administrativo Oral del Circuito de Bogotá D.C.**,

RESUELVE

PRIMERO: INADMITIR la demanda presentada por **LIDA JOHANA NOMESQUI CARDOZO** contra la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO - FOMAG**, por las razones anotadas.

SEGUNDO: ORDENAR a la parte demandante que corrija su demanda, subsanando los defectos indicados en la parte motiva de esta providencia, **dentro del término de diez (10) días, so pena de rechazo.**

TERCERO: En los términos y para los efectos del memorial poder obrante dentro del plenario, se reconoce personería adjetiva al abogado **OSCAR RICARDO LLORENTE PÉREZ**, identificado con C.C. No. 80.124.188 y T.P. No. 272.651 del CSJ, como apoderado de la parte demandante, en los términos del poder conferido.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE



ENRIQUE ARCOS ALVEAR
JUEZ

JNE.-

JUZGADO VEINTINUEVE ADMINISTRATIVO
ORAL DEL CIRCUITO DE BOGOTÁ
SECCIÓN SEGUNDA

Por anotación en ESTADO notifico a las partes la providencia anterior
Hoy 30 de junio de 2023 a las 8:00 a.m.

PARTES	CORREO ELECTRÓNICO
PORTE DEMANDANTE:	gerente@llorentejimenezasociados.com juridico5@llorentejimenezasociados.com