

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO



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

Bogotá, D.C., veintiocho (28) de julio de dos mil veintidós (2022)

PROCESO No:	11001-33-35-029-2021-00199-00
DEMANDANTE:	JORGE MARIO QUICENO NIETO
DEMANDADO:	NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN -FOMAG
MEDIO DE CONTROL:	NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL -FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO-FOMAG-FIDUPREVIRSORA S.A.Y SECRETARÍA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ

Ocupa al Despacho el estudio del acuerdo conciliatorio a que llegaron las partes en desarrollo de la audiencia inicial de que trata el artículo 180 de la ley 1437 de 2011, que tuvo lugar el día 26 de julio de 2022.

I. ANTECEDENTES

1.- El señor JORGE MARIO QUICENO NIETO, actuando por intermedio de apoderada judicial, presentó demanda de nulidad y restablecimiento del derecho contra la NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, con el fin de obtener el pago de la sanción moratoria causada por la mora en el pago de las cesantías de los días 21 y 22 de diciembre de 2019, conforme a lo normado en el artículo 5° de la Ley 1071 de 2006.

2.- Como consta en la respectiva acta de la audiencia inicial, la apoderada de la parte demandada, allegó la propuesta de conciliación con la correspondiente liquidación, que obra en el archivo 28 del expediente digital.

En dicha propuesta se lee lo siguiente:

*“De conformidad con las directrices aprobadas por el Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional, las cuales se encuentran recogidas en el Acuerdo No. 001 de 1 de octubre de 2020 «Por medio del cual se recogen las políticas, lineamientos, directrices, parámetros y reglas aprobados por el Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional en asuntos relacionados con la sanción moratoria por el pago tardío de cesantías a los docentes afiliados al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio» aprobado en sesión No. 41 de 1 de octubre de 2020, modificado por el Acuerdo No. 001 de 4 de mayo de 2022 «Por el cual se modifica el Acuerdo No. 001 de 1 de febrero de 2021», y conforme al estudio técnico presentado al comité de conciliación en el cual Fiduprevirsora S.A. —sociedad fiduciaria administradora del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG)— informó que no se han realizado pagos administrativos por concepto de la obligación de que trata la presente certificación, la posición del Ministerio es **CONCILIAR** en la audiencia programada*

por el Despacho con ocasión a la convocatoria promovida por JORGE MARIO QUICENO NIETO con CC 79608276 en contra de la NACIÓN –MINISTERIO DE EDUCACIÓN –FOMAG, cuya pretensiones el reconocimiento y pago de la sanción moratoria por pago tardío de cesantías (CESANTIA PARCIAL POR REPARACIÓN -PRESUPUESTO ORDINARIO) reconocidas mediante Resolución No. 8892 de 13/09/2019. Los parámetros de la propuesta son los siguientes:

Fecha de solicitud de las cesantías: 10 de septiembre de 2019

Fecha de pago: 23 de diciembre de 2019

No. de días de mora: 2

Asignación básica aplicable: \$5.001.793,00

Valor de la mora: \$333.452,87

Propuesta de acuerdo conciliatorio: \$333.452,87(100%)

De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 3, numerales 3.2 y 3.5 del Acuerdo No. 001 de 1 de octubre de 2020, la presente propuesta se encuentra estructurada conforme a la información suministrada en la convocatoria a conciliar, en razón a que la sanción moratoria es un derecho de carácter discutible y conciliable, que se reclama a través de la denominada justicia rogada. Lo anterior, atendiendo a que corresponde a las entidades estatales la salvaguarda del patrimonio público.

Tiempo de pago después de la aprobación judicial de la conciliación: 1 MES (DESPUÉS DE COMUNICADO EL AUTO DE APROBACIÓN JUDICIAL). No se reconoce valor alguno por indexación.

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

Se paga la indemnización con cargo a los títulos de tesorería de conformidad con lo establecido en la Ley 1955 de 2019 (Plan Nacional de Desarrollo) y el Decreto 2020 de 2019, y de acuerdo con la adición presupuestal de \$440.000.000.000 aprobada por el Consejo Directivo de FOMAG en sesión ordinaria de 9 de diciembre de 2019”.

3.- Propuesta de la cual se le corrió traslado a parte demandante y fue aceptada.

4.- Por su parte, el Ministerio Público indicó que revisada la propuesta conciliatoria, esta es de carácter particular y de contenido patrimonial, disponibles para las partes, y que además la certificación expedida por la Secretaria Técnica del Comité de Conciliación que soporta el acuerdo, propende por la efectividad derechos legítimos del convocante, sin ser lesivo para el patrimonio público y por tal razón considera que el acuerdo está ajustado en derecho.

II. CONSIDERACIONES

Esta sede judicial es competente para pronunciarse sobre la aprobación del acuerdo conciliatorio antes citado, para lo cual debe recordarse que desde la expedición de la Ley 23 de 1991, modificada por la Ley 446 de 1998 y desarrollada por la Ley 640 de 2001, la conciliación se extendió hasta el campo de la Jurisdicción Contencioso Administrativa, siendo procedente sobre aquellos conflictos de carácter particular y contenido económico que se

encuentren en el ámbito de su competencia, susceptibles de ser enjuiciados con ocasión de las acciones de Nulidad y Restablecimiento del Derecho, Contractuales y de Reparación Directa. Lo anterior, por estricto mandamiento del artículo 59 de la mencionada Ley 23 de 1991, cuyo texto es del siguiente tenor:

“ARTICULO 59. (Modificado por el Art. 70, Ley 446 de 1998). Podrán conciliar, total o parcialmente, en las etapas prejudicial o **judicial**, las personas jurídicas de derecho público, a través de sus representantes legales, sobre conflictos de carácter particular y contenido patrimonial que ante la jurisdicción de lo Contencioso Administrativo se ventilarían mediante las acciones previstas en los artículos 85, 86 y 87 del Código Contencioso Administrativo.” (Destacado fuera de texto).

Teniendo en cuenta el tema objeto de conciliación se considera pertinente citar la normatividad aplicable a la sanción moratoria, por la tardanza en el pago de las cesantías conforme lo dispuesto por la Ley 1071 de 2006, vemos que en sus artículos 4 y 5, dispone:

“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.” (Subrayado fuera de texto).

Recientemente la Sección Segunda del Consejo de Estado profirió el 18 de julio de 2018, la Sentencia de unificación por importancia jurídica¹ en la que precisó las hipótesis sobre la exigibilidad de la sanción moratoria por pago tardío de las cesantías, así:

“(…) 95. En consecuencia, la Sección Segunda de esta Corporación fija la regla jurisprudencial concerniente a que en el evento en que la administración no resuelva la solicitud de la prestación social –cesantías parciales o definitivas- o lo haga de manera tardía, el término para el cómputo de la sanción moratoria iniciará a partir de la radicación de la petición correspondiente, de manera que se contarán 15 días hábiles para la expedición del acto administrativo de reconocimiento (Art. 4 L. 1071/200622), 10 del término de ejecutoria de la decisión (Arts. 76 y 87 de la Ley 1437 de 201123) [5 días si la petición se presentó en vigencia del Código Contencioso Administrativo – Decreto 01 de 1984, artículo 5124], y 45 días hábiles a partir del día en que quedó en firme la resolución. Por consiguiente, al vencimiento de los 70 días hábiles discriminados en precedencia, se causará la sanción moratoria de que trata el artículo 5 de la Ley 1071 de 2006”.

Acorde con dicho precedente, se debe analizar cada caso en concreto a efectos de establecer el cómputo para la sanción moratoria, de suerte que si el acto administrativo de reconocimiento

¹ CONSEJO DE ESTADO SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO SECCION SEGUNDA, sentencia CE-SUJ-SII-012-2018 SUJ-012-S del 18 de julio de 2018 Radicación número: 73001-23-33-000-2014-00580-01(4961-15) Actor: Jorge Luis Ospina Cardona Demandado: Nación – Ministerio de Educación – Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio

es proferido dentro del término legal conferido, los 45 días para el pago de las cesantías comienzan a contarse desde su firmeza; pero si el acto se expide fuera del término, por culpa de la entidad y no del solicitante, el tiempo comienza a contarse desde la fecha en la cual el interesado radicó la petición, es decir, 15 días hábiles que tiene la entidad para expedir la resolución, más 10 días hábiles que corresponden a la ejecutoria, en el evento de que la resolución de reconocimiento hubiere sido expedida, más 45 días hábiles a partir del día en que quedó en firme la resolución, para un total de 70 días hábiles, transcurridos los cuales se causará la sanción moratoria.

De acuerdo con el material probatorio allegado se tiene que el señor JORGE MARIO QUICENO NIETO, en su condición de docente oficial, el día 10 septiembre de 2019, solicitó el pago de sus cesantías, y mediante Resolución 8892 del 13 de septiembre de 2019, se ordenó el reconocimiento y pago de sus cesantías, la cual vino a ser cancelada el 23 de diciembre de 2019, es decir, que la entidad demandada incurrió en mora desde el 21 de diciembre de 2019, día siguiente al vencimiento de los 70 días hábiles para hacer efectivo el pago de las cesantías, hasta el 22 de diciembre de 2019, día anterior al pago, que se efectuó el 23 de diciembre de 2019; es decir, la mora fue de dos (2) días.

Por lo tanto, este despacho concluye que el acuerdo al que llegaron las partes se ajusta a derecho y no resulta lesivo al patrimonio público, toda vez que el reconocimiento realizado no supera el valor al que tendría derecho el actor por concepto de la sanción moratoria que se reclama; toda vez que el acuerdo final de las partes fue por la suma de **TRESCIENTOS TREINTA Y TRES MIL CUATROCIENTOS CINCUENTA Y DOS PESOS CON OCHENTA Y SIETE CENTAVOS M/CTE (\$333.452,87)**, valor que corresponde a los dos días de mora, motivo por el cual se aprobará el acuerdo conciliatorio celebrado entre el señor JORGE MARIO QUICENO NIETO y la NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, pues se satisfacen los requisitos exigidos para disponer del presente asunto.

DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, el **JUZGADO VEINTINUEVE ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ D.C. ORAL,**

RESUELVE

PRIMERO: APROBAR la conciliación a que llegaron el señor JORGE MARIO QUICENO NIETO identificado con la cédula de ciudadanía No. 79.608.276 y la NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, en desarrollo de la audiencia inicial llevada a cabo el 26 de julio de 2022, por el valor de **TRESCIENTOS TREINTA Y TRES MIL CUATROCIENTOS CINCUENTA Y DOS PESOS CON OCHENTA Y SIETE CENTAVOS M/CTE (\$333.452,87)**, en la forma y términos indicados en el certificación aportada por la entidad demandada y conforme a las consideraciones aquí expuestas.

SEGUNDO: Se hace constar que el presente acuerdo conciliatorio debidamente ejecutoriado hace tránsito a cosa juzgada y presta mérito ejecutivo.

TERCERO: Por Secretaría expídase a la parte demandante copia de la presente acta y de los documentos aportados por la entidad en los términos del artículo 114 del Código General del Proceso.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE 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 29 de julio de 2022 a las 8:00 a.m.**

Demandante:	notificacionesbogota@giraldoabogados.com.co
Demandada:	notificacionesjudiciales@mineducacion.gov.co notificacionesjudiciales@secretariajuridica.gov.co notjudicial@fiduprevisora.com.co procesosnacionales@defensajuridica.gov.co chepelin@hotmail.fr t_jkramirez@fiduprevisora.com.co
Ministerio Público: Procuraduría 191 Judicial I Para Asuntos Administrativos	procjudadm191@procuraduria.gov.co