



JUZGADO TRECE CIVIL MUNICIPAL DE ORALIDAD

Medellín, tres (03) de mayo de dos mil veintitrés (2023)

Radicado	05001 40 03 013 2023 00497 00
Proceso	Acción de Tutela
Accionante	Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías Protección S.A
Afectado	José Guillermo Martin
Accionado	Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP
Tema	Del Derecho de Petición
Sentencia	General: 167 Especial: 157
Decisión	Concede Amparo Constitucional

Se procede a resolver la acción de tutela del trámite de la referencia.

I. ANTECEDENTES

1.1 La administradora de fondos de pensiones y cesantías **Protección S.A**, actuando en representación del afiliado **José Guillermo Martin** interpone acción de tutela en contra de **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, Indicando que el día 03 de febrero de 2023, **Protección S.A** elevó derecho de petición ante dicha entidad, solicitando el pago de unos periodos de cotización pensional respecto de José Guillermo Martin.

Indica que a la fecha en que interpone la acción de tutela, **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP** no había dado respuesta al requerimiento, vulnerando así el derecho fundamental de petición, por lo que solicita se ordene a la mencionada entidad emitir respuesta de fondo a este requerimiento.

1.2 La acción de tutela, fue admitida el día 21 de abril de 2023, se concedió el término de dos (2) días a la parte accionada para que se pronunciara sobre los hechos materia de la solicitud, presente las pruebas que requieran, so pena de dar aplicación al artículo 20 del Decreto 2591 de 1991.

1.3 El día 26 de abril de 2023, **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, responde a la acción de tutela, manifestando que una vez consultada el área de atención al ciudadano de FONCEP y la base de información y solicitudes, no se evidencia derecho de petición relacionado en la presente acción de tutela por parte de Protección S.A en favor de los tiempos laborados del señor José Guillermo Martin.

Manifiesta que la reclamación por parte de Protección se torna extraña, argumentando que FONCEP por solicitud de Protección emitió bono pensional, reconocido y pagado por FONCEP mediante resolución 156 del 15 de febrero de 2019 y remito a Protección S.A, que dicho bono abarcó desde el 25 de mayo de 1983 a 19 de junio de 1995.

Advierte FONCEP que la solicitud elevada por Protección no es procedente, indicando que lo que debió tramitar Protección fue la revocatoria directa de la resolución 156 del 15/02/2019 por la identificación de nuevos tiempos laborados como tiempos adicionales a la liquidación del bono pensional determinado en la resolución 156 de 15 de febrero de 2019.

Manifiesta que FONCEP solo tuvo conocimiento del derecho de petición al momento de notificación de la presente acción de tutela el día 21 de abril de 2023, que en ese sentido dará respuesta en el término otorgado por el ordenamiento jurídico. Por tal motivo, solicita se declare improcedente la acción de tutela al no existir vulneración de derechos fundamentales por parte de FONCEP a Protección S.A

1.4 conforme a constancia que reposa en expediente (07ConstanciaAccionante), se tomó contacto con el señor Hugo Horacio Bedoya Gallego, quien manifestó que a la fecha no había recibido respuesta al derecho de petición por parte de **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**.

II. COMPETENCIA.

De conformidad con lo establecido en el artículo 86 de la Constitución Política de Colombia y el Decreto 2591 de 1991, artículo 32, es competente este Despacho para conocer y decidir respecto de la solicitud de tutela impetrada.

III. PROBLEMA JURÍDICO.

De acuerdo con la situación fáctica puesta de presente en el asunto bajo estudio, se debe determinar si el accionado, **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, ha vulnerado el derecho fundamental de petición al solicitante, al no dar respuesta a su solicitud, radicada el día 03 de febrero de 2023.

IV. CONSIDERACIONES.

4.1 DE LA ACCIÓN DE TUTELA.

Conforme al artículo 86 de la Constitución Política y el Decreto 2591 de 1991, el objeto fundamental de la acción de tutela, no es otro que la protección efectiva e inmediata de los derechos constitucionales fundamentales cuando éstos resulten vulnerados o amenazados por la acción u omisión de una autoridad pública o de un particular en los casos expresamente señalados en la ley.

4.2 DE LA LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA (ACTIVA - PASIVA) EN LA ACCIÓN DE TUTELA.

De conformidad con el artículo 86 de la constitución política “Toda Persona” puede recurrir a la acción de tutela “para reclamar ante los jueces, en todo momento y lugar, mediante un procedimiento preferente y sumario, por sí mismo o por quien actúe a su nombre, la protección inmediata de sus derechos constitucionales fundamentales, cuando quiera que éstos resulten

vulnerados o amenazados por la acción o la omisión de cualquier autoridad pública”.

Conforme lo anterior, la acción de tutela puede ser ejercida por toda persona que considere que le están vulnerando sus derechos constitucionales fundamentales sea nacional o extranjera, natural o jurídica, ciudadano o no, que se halle en el territorio colombiano o se encuentre por fuera y la autoridad o particular que vulneró los derechos fundamentales se encuentre en Colombia. Así pues, puede ser ejercida directamente o por quien actúe a su nombre, bien sea por medio de (i) un representante legal en el caso de los menores de edad, las personas jurídicas, los incapaces absolutos y los interdictos; (ii) mediante apoderado judicial; y (iii) por agencia oficiosa. En estos tres últimos casos se debe probar la legitimación en la causa por activa.

Como ya se expresó, por mandato constitucional se faculta a todo ciudadano para que en su propio nombre instaure acción de tutela ante una autoridad judicial con el fin de hacer valer sus derechos fundamentales cuando los considere vulnerados o amenazados; dentro del presente caso, **Protección S.A.**, actúa en representación del señor **José Guillermo Martín** de conformidad con el artículo 2.2.16.7.4 del Decreto 1833 de 2016, por lo tanto, se encuentra legitimada en la causa por **activa**.

Se tiene, además, la legitimación en la causa por **pasiva** del accionado **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, toda vez que es la entidad a la cual se le endilga la “presunta” vulneración del derecho fundamental esgrimido por el accionante.

4.3 SOBRE EL DERECHO FUNDAMENTAL DE PETICIÓN.

La sentencia T-103 de 2019, explicó: “El artículo 23 de la Constitución Política de 1991 consagra el derecho de petición, como una garantía que permite “presentar peticiones respetuosas a las autoridades por motivos de interés general o particular y a obtener pronta resolución”. Esta Corte se ha referido en múltiples ocasiones al carácter fundamental del derecho de petición, y a su aplicación inmediata, de igual forma, ha señalado que su

núcleo esencial se concreta en la obtención de una respuesta pronta y oportuna de lo solicitado, que además debe ser clara, de fondo y estar debidamente notificada, sin que ello implique necesariamente una contestación accediendo a la petición. En este orden de ideas, cualquier trasgresión a estos parámetros, esto es, si no se obtiene una respuesta oportuna, clara de fondo, congruente o si ésta no es puesta en conocimiento del peticionario, existe una vulneración del referido derecho fundamental.

El artículo 23 Superior, dispone también que el Legislador puede reglamentar el ejercicio del derecho de petición ante organizaciones privadas para garantizar los derechos fundamentales. Inicialmente, existía un vacío en la regulación de esta materia, por lo tanto, la Corte Constitucional desarrolló las reglas que serían aplicables a partir de lo dispuesto en los artículos 2, 20, 23 y 86 de la Constitución.

No obstante, con la expedición de la Ley Estatutaria 1755 de 2015 “Por medio de la cual se regula el Derecho Fundamental de Petición y se sustituye un título del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo”, quedó regulado el ejercicio del derecho de petición frente a particulares en sus artículos 32 y 33, que, en gran medida, recogieron las reglas que habían sido creadas por la Corte en su jurisprudencia. Veamos:

“Artículo 32. Derecho de petición ante organizaciones privadas para garantizar los derechos fundamentales. Toda persona podrá ejercer el derecho de petición para garantizar sus derechos fundamentales ante organizaciones privadas con o sin personería jurídica, tales como sociedades, corporaciones, fundaciones, asociaciones, organizaciones religiosas, cooperativas, instituciones financieras o clubes.

Salvo norma legal especial, el trámite y resolución de estas peticiones estarán sometidos a los principios y reglas establecidos en el Capítulo I de este título.

Las organizaciones privadas solo podrán invocar la reserva de la información solicitada en los casos expresamente establecidos en la Constitución Política y la ley.

Las peticiones ante las empresas o personas que administran archivos y bases de datos de carácter financiero, crediticio, comercial, de servicios y las provenientes de terceros países se regirán por lo dispuesto en la Ley Estatutaria del Hábeas Data.

Parágrafo 1°. Este derecho también podrá ejercerse ante personas naturales cuando frente a ellas el solicitante se encuentre en situaciones de indefensión, subordinación o la persona natural se encuentre ejerciendo una función o posición dominante frente al peticionario.

Parágrafo 2°. Los personeros municipales y distritales y la Defensoría del Pueblo prestarán asistencia eficaz e inmediata a toda persona que la solicite, para garantizarle el ejercicio del derecho constitucional de petición que hubiere ejercido o desee ejercer ante organizaciones o instituciones privadas. Parágrafo.

3°. Ninguna entidad privada podrá negarse a la recepción y radicación de solicitudes y peticiones respetuosas, so pena de incurrir en sanciones y/o multas por parte de las autoridades competentes.

Así pues, la Ley 1755 de 2015 establece que las peticiones ante particulares se rigen por las mismas reglas generales de aquellas dirigidas a las autoridades, consagradas en el Capítulo I de la citada norma, que, entre otros, señala que la petición puede ser presentada verbalmente, por escrito o por cualquier medio idóneo, y que el particular debe respetar los términos de respuesta según lo dispuesto en el artículo 14 de la misma. También cabe mencionar que la Ley divide en tres grupos las hipótesis de ejercicio de este derecho frente a particulares:

(i) El artículo 32 se refiere a la posibilidad que tiene toda persona de ejercer el derecho de petición con el fin de obtener la garantía de sus derechos fundamentales. Este supuesto incluye el ejercicio del derecho frente a cualquier tipo de organización privada, incluso si no es prestadora de un servicio público, ni tenga funciones similares; siempre que resulte necesario para asegurar el disfrute de otros derechos fundamentales.

(ii) El mismo artículo 32 contempla un segundo evento, relacionado con las peticiones presentadas ante otra persona natural, que serán procedentes siempre que el solicitante se encuentre en situación de indefensión o subordinación con respecto a aquella, o cuando la persona natural tenga una posición o función dominante ante el peticionario; siempre que el ejercicio del derecho de petición persiga el objetivo de materializar los derechos fundamentales del solicitante.

(iii) El artículo 33 regula lo pertinente a las peticiones formuladas por usuarios ante empresas u organizaciones privadas. Así, señala que es procedente frente a cajas de compensación familiar, instituciones del Sistema de Seguridad Social Integral, entidades que conforman el Sistema Financiero y Bursátil, así como empresas que prestan servicios públicos y servicios públicos domiciliarios. En este segundo supuesto, la Ley añade que aplica también lo dispuesto en su Capítulo II, que se ocupa de las reglas especiales del derecho de petición ante autoridades, en particular sobre la reserva de información y documentos.

En suma, con la entrada en vigencia de la Ley 1755 de 2015, es posible presentar derecho de petición ante particulares siempre que estos (i) presten servicios públicos o cuando estén encargados de ejercer funciones públicas; (ii) se trate de organizaciones privadas con o sin personería jurídica si lo que se busca es garantizar otros derechos fundamentales -diferentes al derecho de petición- y (iii) sin importar si se trata de una persona natural o jurídica, cuando exista subordinación, indefensión o posición dominante.

4.4 CASO CONCRETO.

Sea lo primero indicar que, la accionante Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías Protección S.A., actúa en representación del señor **José Guillermo Martin**, interpone acción de tutela señalando como hecho vulnerador del derecho fundamental de petición la ausencia de un pronunciamiento claro, congruente y de fondo respecto de la petición incoada ante el **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP** el día 03 de febrero de 2023, en el cual solicitó información con relación al pago de periodos de cotización pensional de **José Guillermo Martin**.

Por su parte **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, en la respuesta a la acción de tutela, manifestó que, una vez consultada la base de información y solicitudes, no se evidenció la radicación del derecho de petición relacionado en la acción de tutela por parte de Protección S.A, de igual forma indica que la solicitud elevada por protección no es procedente argumentando que lo que debió tramitar Protección fue la revocatoria directa de la resolución 156 del 15/02/2019 por la identificación de nuevos tiempos laborados como tiempos adicionales a la liquidación del bono pensional determinado en la resolución 156 de 15 de febrero de 2019 y no la radicación de un derecho de petición y posteriormente acción de tutela.

Manifiesta que FONCEP solo tuvo conocimiento del derecho de petición al momento de notificación de la presente acción de tutela el día 21 de abril de 2023, que en ese sentido dará respuesta en el término otorgado por el ordenamiento jurídico. Por tal motivo, solicita se declare improcedente la acción de tutela al no existir vulneración de derechos fundamentales por parte de FONCEP a Protección S.A

Conforme a constancia que antecede, la cual reposa en expediente (archivo07ConstanciaAccionante) se tomó contacto con el señor Hugo Horacio Bedoya Gallego, quien manifestó a la fecha no había recibido respuesta al derecho de petición presentado ante FONCEP.

Ahora bien, para emitir pronunciamiento frente al caso concreto y con las pruebas obrante en plenario, con relación al derecho de petición, se evidencia que por parte de **Protección S.A** se elevó derecho de petición ante **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, pues en los anexos aportados en el escrito de tutela, se logra evidenciar que Protección S.A radicó el requerimiento al correo electrónico bonosycuotaspartes@foncep.gov.co, y en pantallazo acredita que el envío fue entregado el día viernes 03 de febrero de 2023 a las 16:07 horas, así las cosas, con base a la respuesta generada por parte de **FONCEP**, este despacho procedió a realizar una búsqueda en la página web de **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP** y encontró las sedes electrónicas de FONCEP para tramites o servicios para entidades,

detallándose que tenía habilitado el correo electrónico bonosycuotaspertes@foncep.gov.co, mismo correo donde fue remitida la petición por parte de Protección S.A. Por lo tanto, no es de recibo para el Despacho que FONCEP niegue haber recibido la solicitud, cuando es ese correo electrónico el habilitado por esa dependencia, para recibir los requerimientos de las entidades. En ese sentido, es su deber legal estar atento y vigilante respecto de las solicitudes allí presentadas a fin de evitar posibles vulneraciones a los derechos fundamentales de algún solicitante.

Así las cosas, es preciso advertir que, en reiterada jurisprudencia, la Corte Constitucional ha manifestado que el núcleo esencial del mismo reside en la resolución pronta y oportuna de la cuestión solicitada. En ese sentido, la vulneración del derecho de petición se presenta por la negativa de un agente a emitir respuesta de fondo, clara, oportuna y en un tiempo razonable, y por no comunicar la respectiva decisión al peticionario.

Conforme la Jurisprudencia constitucional, la respuesta debe ser clara, concreta, precisa, de fondo y congruente con lo solicitado, además, puesta en conocimiento al peticionario directamente, pues la omisión de tal diligencia constituye una vulneración al derecho fundamental de petición por parte de la accionada, toda vez que si lo decidido no se da a conocer al interesado continúa latente la insatisfacción de tal garantía fundamental.

En ese sentido, se advierte que, la situación de hecho de la cual la actora se queja, no ha sido superada y la aspiración primordial en que consiste el derecho alegado no ha sido satisfecha, tal y como lo ha sostenido en reiteradas ocasiones la jurisprudencia constitucional “(...) la Corte ha aclarado que el fenómeno de la carencia actual de objeto se produce cuando ocurren dos situaciones específicas: (i) el hecho superado y (ii) el daño consumado. Así las cosas, la primera hipótesis “se presenta cuando, por la acción u omisión (según sea el requerimiento del actor en la tutela) del obligado, se supera la afectación de tal manera que “carece” de objeto el pronunciamiento del juez. La jurisprudencia de la Corte ha comprendido la expresión hecho superado, en el sentido obvio de las palabras que componen la expresión, es decir, dentro del contexto de la satisfacción de lo pedido en tutela”. Es decir, el hecho superado significa la observancia de las pretensiones del accionante a partir de una conducta desplegada por el

agente transgresor. En otros términos, la omisión o acción reprochada por el tutelante, ya fue superada por parte del accionado”.

Así las cosas, en el trámite preferente y sumario que corresponde a la acción de tutela, no se logra acreditar, que el sujeto pasivo, haya cesado en su proceder lesivo del derecho fundamental del accionante, al continuar la omisión de entrega efectiva de la respuesta de fondo y congruente con la petición.

En consecuencia, se ordenará a **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, que proceda a dar una respuesta de manera completa, congruente y eficaz, al derecho de petición invocado por el accionante el día 03 de febrero de 2023, para lo cual se le concederá el término de cuarenta y ocho (48) horas hábiles contadas a partir de la notificación del presente fallo, si aún no lo ha hecho, y que dicha respuesta sea comunicada al accionante.

V. DECISIÓN.

En mérito de lo expuesto, la suscrita Juez Trece Civil Municipal de Oralidad de Medellín, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por mandato de la Constitución Política,

RESUELVE:

PRIMERO: Tutelar el amparo constitucional al derecho fundamental de petición vulnerado a **Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías Protección S.A**, por parte del **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**. conforme las razones antes expuestas.

SEGUNDO: Ordenar a **Fondo De Prestaciones Económicas Cesantías y Pensiones FONCEP**, que en el término de cuarenta y ocho (48) horas hábiles contadas a partir de la notificación del presente fallo, si aún no lo ha hecho, de respuesta de fondo, clara, precisa y congruente a la petición del 03 de febrero de 2023, y que dicha respuesta sea remitida a Protección S.A a su correo electrónico bonosprocesosjuridicos@proteccion.com.co, de lo cual se deberá dar cuanta al Despacho.

TERCERO: Notificar a las partes la presente providencia e informarles que puede ser impugnada al correo electrónico cmpl13med@cendoj.ramajudicial.gov.co. En horarios de lunes a viernes de 08:00 am a 05:00 pm; En caso de no ser impugnada dentro de los tres (3) días siguientes a su notificación, remítase inmediatamente el expediente a la Corte Constitucional para su eventual revisión.

NOTIFÍQUESE

PAULA ANDREA SIERRA CARO

JUEZ

EJQ

Firmado Por:

Paula Andrea Sierra Caro

Juez

Juzgado Municipal

Civil 013 Oral

Medellin - Antioquia

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: **192d822092656c14d875a1f1931fbd9476a713dcb9f92147d38eb18c2d9b311a**

Documento generado en 03/05/2023 08:05:38 AM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:

<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>