

REPÚBLICA DE COLOMBIA



RAMA JUDICIAL
JUZGADO TERCER PENAL MUNICIPAL
CON FUNCIÓN DE CONTROL DE GARANTÍAS
FLORENCIA - CAQUETÁ

Proceso : Acción de tutela
 Radicación : 18-001-40-04-003-2022-00094-00
 Accionante : **LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS**
 Accionado : **MUNICIPIO DE FLORENCIA**
 Sentencia : **092**

Florencia, Caquetá, Nueve (9) de agosto de dos mil veintidós (2022)

1.- ASUNTO

Resolver la acción de tutela interpuesta por la señora **LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS** en contra del **MUNICIPIO DE FLORENCIA**-, por la presunta vulneración de su derecho fundamental de petición.

2.- ANTECEDENTES

Funda la señora **LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS**, su solicitud de amparo en los siguientes hechos:

Que, laboró en el Municipio de Florencia desde el 14 de noviembre de 2017 hasta el 02 de febrero de 2022; que, el día 20 de abril de 2022, le fue cancelada la liquidación de prestaciones sociales, sin embargo, las mismas fueron liquidadas con el salario señalado para el año 2020, cuando se debió cancelarse con el salario del 2022.

Aduce que, en vista de lo anterior, el día 13 de junio de 2022, mediante correo electrónico presentó derecho de petición solicitando se reliquidaran las prestaciones sociales con el salario del año 2022 y se le cancelara la diferencia entre lo pagado y lo que se debió pagar; que, a la anterior solicitud se le asignó radicado COR 11689, transcurriendo más de 15 días, sin haber recibido respuesta a la misma.

2.1. PETICIÓN

Solicitó la accionante se tutele su derecho fundamental de petición y consecuentemente, se ordene al MUNICIPIO DE FLORENCIA, que, proceda a dar respuesta de fondo a la petición que elevó el 13 de junio de 2022.

3. - ACTUACIÓN PROCESAL

El 27 de julio de 2022, correspondió por reparto a este despacho, la acción de tutela de la referencia¹, la cual se admitió mediante auto de la misma fecha², a través del cual se dispuso oficiar a la entidad accionada, para que, dentro del término legal de un día contado a partir del recibo de la notificación respectiva, se pronunciara sobre los hechos planteados en el escrito de tutela e informara qué respuesta emitió a la petición presentada por la actora.

4.- RESPUESTA DE LAS PARTES ACCIONADAS

4.1. El MUNICIPIO DE FLORENCIA, mediante respuesta³ allegada el 29 de julio de 2022⁴, suscrita por su asesor de defensa judicial, indicó:

Que, en relación a la petición presentada por la señora LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS, la Secretaría Administrativa de Florencia – Caquetá, Oficina de Recursos Humanos, mediante oficio S.A. – 1.14-368 de Julio 29 de 2022, procedió a informarle que, la administración municipal se encuentra adelantado los trámites administrativos internos frente al proceso de implementación y parametrización del sistema para proceder a realizar la liquidación de prestaciones sociales por retiro definitivo, a fin de ordenar el pago de la diferencia en la liquidación anterior acorde al salario que ostentaba las ex funcionaria al momento del retiro, liquidación que se realizará teniendo en cuenta el Decreto No. 00287 del 25 de julio del 2022, por medio del cual se deroga el Decreto No. 00175 de 05 de Mayo del 2022, y se ordena el pago del incremento salarial a los Funcionarios de la Planta de Personal del Municipio de Florencia para la vigencia 2022 en un 7.26%. Que, igualmente se le informó que se está adelantando la implementación de los procesos de nómina, en el software “SYSMAN” de la alcaldía para la aplicación del incremento.

Indicó que, tal comunicación le fue debidamente notificada a la actora, toda vez que, fue remitida a los correos electrónicos luisaduque9415@gmail.com y ludufero94@hotmail.com.

En vista de lo anterior, solicitó se nieguen las pretensiones de la acción, teniendo en cuenta que, se presenta un hecho superado por carencia actual de objeto.

5. CONSIDERACIONES

5.1 Competencia.

Corresponde a este Despacho analizar y conocer de la acción de tutela de la referencia, en razón a la accionada – MUNICIPIO DE FLORENCIA-, lo

¹ Ver archivo “02ActaRepartoTutela” del expediente digital.

² Ver archivo “04AutoAdmiteTutela” del expediente digital.

³ Ver archivo “07RespuestaAlcaldiaFlorencia”

⁴ Ver archivo “06CorreoRespuestaAlcaldiaFlorencia”

anterior, teniendo como fundamento el artículo 86 de la Constitución Política, el Decreto 2591 de 1991 y, el artículo 1º, numeral 1 del Decreto 333 del seis (6) de abril de 2021, por el cual se modifican los artículos 2.2.3.1.2.1, 2.2.3.1.2.4 y 2.2.3.1.2.5 del Decreto 1069 de 2015, Único Reglamentario del sector Justicia y del Derecho, referente a las reglas de reparto de la acción de tutela.

5.2 De la acción de tutela

Sea lo primero señalar que la acción de tutela es un mecanismo cuya finalidad consiste en garantizar el disfrute de los derechos fundamentales en el evento en que estos hayan sido violados o amenacen ser violados por la acción u omisión de las autoridades públicas o por los particulares. Además, la Corte Constitucional ha manifestado que la acción de tutela es un mecanismo residual y subsidiario al que se acude, en últimas, para remediar o evitar un perjuicio, no así una instancia respecto de los derechos reclamados.

Por otra parte, se debe manifestar que esta acción fue establecida para salvaguardar derechos de carácter fundamental correspondiéndole al Juez de tutela velar por la protección inmediata y eficaz de los derechos respectivos que puedan resultar vulnerados o amenazados en determinado momento, siendo conveniente recordar que proteger una situación mediante la acción de tutela genera, para el fallador, la responsabilidad de tener absolutamente claro que de por medio hay una violación lo suficientemente grave como para que se afecte el concepto de persona como entidad moral y de respeto, cuando advierte violación, quebrantamiento o amenaza a los derechos fundamentales del accionante.

5.3. Legitimación.

Así mismo, se observa que la acción de tutela es interpuesta por la persona directamente afectada, esto es, la señora LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS, por lo cual no existe ninguna duda frente a la *legitimación por activa*, pues se encuentra satisfecho el principio básico de autonomía que rige su interposición.

Frente a la *legitimación por pasiva*, se encuentra que la acción se interpone en contra del MUNICIPIO DE FLORENCIA, quien presuntamente está desconociendo los derechos de la accionante; por lo cual existe legitimación en la causa por pasiva, en los términos de los artículos 5 y 13 del Decreto 2591 de 1991.

5.4 Problema Jurídico.

Así las cosas, corresponde a este Despacho determinar si en el caso planteado por la accionante, se configura una violación al derecho fundamental de petición por parte del MUNICIPIO DE FLORENCIA, al no

haberle emitido respuesta a la petición elevada por la actora el día 13 de junio de 2022.

5.5 Solución al Problema Jurídico.

5.5.1 Requisitos de Procedibilidad de la Acción de Tutela. Subsidiariedad e Inmediatez.

Frente al cumplimiento del requisito de *inmediatez*, cabe señalar que, una vez verificada la documentación allegada al plenario, se advierte que, la señora LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS radicó petición ante el MUNICIPIO DE FLORENCIA, el día 13 de junio de 2022, presentando la acción Constitucional el día 27 de julio de 2022, razón por la que se cumple el mencionado requisito.

En relación con el requisito de *subsidiariedad*, debe indicarse que, por su carácter residual o complementario, la acción de tutela únicamente procede en aquellos eventos en los cuales no existe otro mecanismo judicial de defensa o cuando, de existir, el medio alternativo es claramente insuficiente o ineficaz para brindar garantía a los derechos fundamentales amenazados o vulnerados, o, igualmente, que se utilice como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable; en consecuencia, se encuentra acreditado el requisito de *subsidiariedad*, habida cuenta que, la acción de tutela ha sido prevista como un mecanismo procedente para la protección al derecho fundamental de petición.

5.5.2 El derecho de petición.

En relación con el derecho de petición ha de mencionarse que el artículo 23 de la Constitución Política consagra que “toda persona tiene derecho a presentar peticiones respetuosas a las autoridades por motivos de interés general o particular y a obtener pronta resolución”.

En sentencia **C-007 de 2017**⁵, la Corte Constitucional definió como elementos del núcleo esencial de derecho de petición los siguientes (i) **la pronta resolución** que establece por regla general atender la solicitud en 15 días como plazo máximo; (ii) **la respuesta de fondo**, que implica ofrecer una respuesta clara, precisa, congruente y consecuente en relación con el trámite dentro del cual es presentada la solicitud y; (iii) **la notificación de la decisión**, que impone dar a conocerla, lo que de suyo posibilita su impugnación.

Como elementos estructurales de esta garantía⁶, definió que (i) toda persona tiene derecho a presentar peticiones a las autoridades por motivos de interés general o particular; (ii) puede ser presentado de forma escrita o verbal.; (iii) las peticiones deben ser formuladas de manera respetuosa;

⁵ Sentencia mediante la cual la Corte declaró la exequibilidad de los artículos 74 al 82 y 161, incisos 2 y 6 de la Ley 1437 de 2011 “por la cual se expide el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo”. M.S. Gloria Stella Ortiz Delgado.

⁶ En reiteración de la sentencia C-818 de 2011.

(iv) la informalidad en la petición y; **(v)** el legislador podrá reglamentar su ejercicio ante organizaciones privadas para garantizar los derechos fundamentales.⁷

En este sentido, la Ley 1755 de 2015, por medio de la cual se regula el Derecho Fundamental de Petición, establece en su artículo 14 que toda petición deberá resolverse dentro de los quince (15) días siguientes a su recepción, salvo norma legal especial y so pena de sanción disciplinaria y que a término especial estarán sometidas **(i)** las peticiones de documentos y de información, que deben ser resueltas dentro de los diez (10) días siguientes a su recepción y de no ser así, la solicitud se tiene como aceptada y, por tanto, la administración ya no podrá negar la entrega de dichos documentos, debiendo entregar las copias dentro de los tres (3) días siguientes; **(ii)** las peticiones mediante las cuales se eleva una consulta a las autoridades en relación con las materias a su cargo, para las que se previeron treinta (30) días siguientes a su recepción.

A más de ello, se consagra en el párrafo, que cuando excepcionalmente no fuere posible resolver la petición en los plazos arriba señalados, la autoridad debe informar esta circunstancia al interesado, antes del vencimiento del término señalado en la ley expresando los motivos de la demora y señalando a la vez el plazo razonable en que se resolverá o dará respuesta.

5.6. CASO CONCRETO

Se reclama a través de la presente acción, la protección al derecho fundamental de petición de la señora LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS, ante la presunta omisión del MUNICIPIO DE FLORENCIA de emitir respuesta a la petición que elevó el día 13 de junio de 2022.

De la documentación obrante en el expediente, fue posible establecer lo siguiente:

- i. La señora LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS, radicó petición el día 13 de junio de 2022, ante la OFICINA DE RECURSOS HUMANOS de la ALCALDÍA MUNICIPAL DE FLORENCIA, en la que solicitó se le realizara nuevamente la liquidación de sus prestaciones sociales con base al salario básico de un profesional universitario grado 05 para el año 2022 y se le consignara la diferencia generada entre lo que se pagó y lo que se debió pagar.
- ii. La ALCALDÍA MUNICIPAL DE FLORENCIA, al descorrer el traslado, informó que, había procedido a dar respuesta a la solicitud de la accionante, a través de comunicación S.A. – 1.14-368 de Julio 29 de 2022, mediante la cual, le indicó que, la administración municipal se encuentra adelantado los trámites

⁷ En reiteración de las sentencias C-818 de 2011 y C-951 de 2014.

administrativos internos frente al proceso de implementación y parametrización del sistema para proceder a realizar la liquidación de prestaciones sociales por retiro definitivo, a fin de ordenar el pago de la diferencia, acorde al salario que ostentaba al momento del retiro; que, dicha liquidación se realizará teniendo en cuenta el Decreto No. 00287 del 25 de julio del 2022, por medio del cual se derogó el Decreto No. 00175 de 05 de Mayo del 2022, y se ordenó el pago del incremento salarial a los Funcionarios de la Planta de Personal del Municipio de Florencia para la vigencia 2022 en un 7.26%.

Asimismo, le informó que está adelantando la implementación de los procesos de nómina, en el software “SYSMAN” de la alcaldía para la aplicación del incremento, razón por la cual, será informada del pago del excedente, el cual le será consignado a la cuenta que tiene registrada en dicha entidad.

- iii. La anterior comunicación le fue debidamente notificada a la accionante el día 29 de julio de 2022, a la dirección de correo electrónico luisaduque9415@gmail.com, que fue la autorizada para efectos de notificaciones.

En vista de lo anterior, ha de señalarse que, frente a la protección al derecho fundamental de petición reclamada por la señora LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS, durante el trámite de la acción, la entidad accionada, , informó que, el día 29 de julio hogaño, procedió a emitir respuesta de fondo a la misma, la cual le fue debidamente notificada, actuar con el que desaparece el hecho que dio origen al presente trámite Constitucional.

Bajo tal perspectiva y debido a que, durante el trámite de esta acción de tutela, la entidad accionada dio respuesta a la petición reclamada por la parte accionante, en los términos previstos por la H. Corte Constitucional, se deberá declarar hecho superado por carencia actual de objeto.⁸

Frente al tema, en Sentencia T 218 de 2017, la Corte señaló:

E. CRITERIOS PARA DETERMINAR LA OCURRENCIA DE HECHO SUPERADO POR CARENCIA ACTUAL DE OBJETO

119. Según lo establece el artículo 86 de la Constitución, la acción de tutela tiene la finalidad de servir como instrumento de “protección inmediata de [los]

⁸ “(...) Igualmente, esta Corporación ha hecho referencia a la “carencia actual de objeto”, fundamentado ya en la existencia de un hecho superado, o ya en un daño consumado¹⁴⁰. La carencia actual de objeto por hecho superado se presenta cuando lo que se pretende al interponer la acción de tutela es una orden de actuar o dejar de hacer y, previamente al pronunciamiento del juez de tutela, sobrevienen hechos que demuestran que la vulneración a los derechos fundamentales ha cesado. En este evento, la Corte considera que el reclamo ha sido satisfecho, y, en consecuencia, la tutela pierde eficacia y razón, al extinguirse su objeto jurídico resultando inocua cualquier orden judicial. Toda vez que “la posible orden que impartiera el juez caería en el vacío.”⁸ T-199 de 2011.

derechos constitucionales fundamentales". Es posible que en el trámite de la acción de tutela surjan circunstancias que permitan inferir que, en el caso concreto, la tutela no podría servir de instrumento de protección inmediata de derechos fundamentales, bien sea porque el daño o vulneración se ha consumado (hipótesis conocida como "daño consumado") **o bien porque la vulneración o amenaza alegada en la acción de tutela ha cesado (hipótesis que ha sido denominada "hecho superado")**. En ambas circunstancias ocurriría lo que la jurisprudencia ha denominado "carencia actual de objeto". **En esa situación se extingue el objeto jurídico sobre el cual giraba la acción de tutela y cualquier decisión que se pudiera dar al respecto resultaría inocua.** (Negrilla y subrayado fuera e texto)

120. El artículo 26 del Decreto 2591 de 1991 reglamenta la figura del hecho superado, así:

"Si, estando en curso la tutela, se dictare resolución, administrativa o judicial, que revoque, detenga o suspenda la actuación impugnada, se declarará fundada la solicitud únicamente para efectos de indemnización y de costas, si fueren procedentes".

121. En distintos pronunciamientos, la Corte Constitucional ha explicado que la carencia actual de objeto por hecho superado tiene lugar cuando desaparece la afectación al derecho fundamental invocado. Así, en una de las primeras sentencias de esta Corte, la T-570 de 1992, se señaló que cuando la perturbación que dio origen a la acción desaparece o es superada el peticionario carece de interés jurídico ya que dejan de existir el sentido y objeto del amparo, razón por la cual habrá de declararse la carencia actual de objeto por hecho superado.

En relación con el hecho superado la Corte Constitucional señaló que hace presencia cuando antes de emitir la orden, advienen hechos que acreditan que ha cesado el desconocimiento de derechos fundamentales, por lo que dispensar el amparo deprecado resultaría inane.

De manera que siendo la finalidad de la acción de tutela la protección de derechos fundamentales, al no verificarse su vulneración o amenaza, en este caso por haber cesado, resulta improcedente conceder algún tipo de amparo.

Por lo expuesto, el JUZGADO TERCERO PENAL MUNICIPAL CON FUNCIÓN DE CONTROL DE GARANTÍAS DE FLORENCIA, CAQUETÁ, administrando Justicia en Nombre de la República y por Autoridad de la Ley,

RESUELVE:

PRIMERO. – NEGAR el amparo tutelar deprecado por la señora LUISA FERNANDA DUQUE ROJAS en contra del MUNICIPIO DE FLORENCIA, en razón a que se configura la carencia actual de objeto por hecho superado.

SEGUNDO. - NOTIFIQUESE este proveído a las partes, por el medio más eficaz y expedito, de conformidad al artículo 16º del Decreto 2591 de 1991.

TERCERO. - Contra esta sentencia procede la impugnación dentro de los tres (3) días siguientes a su notificación.

CUARTO. - De no ser impugnado el presente fallo, **REMITIR** el expediente a la Honorable Corte Constitucional, para su eventual revisión. (Decreto 2591 de 1991, art. 31).

CÓPIESE, NOTIFIQUESE Y CÚMPLASE

JUAN CARLOS CHURTA BARCO

Juez

Firmado Por:

Juan Carlos Churta Barco

Juez

Juzgado Municipal

Penal 003 Control De Garantías

Florencia - Caqueta

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: 0c3e0b6a62a7ff3c2c8bfb1c208daf3adfb6d9ff6444a4d0709a0bad66dec024

Documento generado en 09/08/2022 04:20:20 PM

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

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