

## **Antecedentes**

La jurisprudencia de la Corte Constitucional y del Consejo de Estado, por vía jurisprudencial hizo extensivo la aplicación de Ley 1071 de 2006 y sus términos, para el pago de cesantías parciales y definitivas de los docentes afiliados al Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio, y de esta manera las autoridades judiciales mediante sentencias dan aplicación al precedente jurisprudencial reconociéndolo y ordenando el pago de la sanción por mora contemplada en el artículo 5º de la misma Ley, afectando los recursos del Fondo.

Al respecto, la sentencia de unificación SUJ-SII-012-2018 (SUJ-012-S2), expedida el 18 de julio de 2018, radicado 73001.23-33-000-2014-00580-01 (4961-2015) del H. Consejo de Estado, determinó las reglas para el reconocimiento y liquidación de la sanción por mora en el pago de las cesantías a los docentes, de acuerdo con lo establecido por la Ley 1071 de 2006 y, en sentencia aclaratoria del 26 de agosto de 2019 (Rad. No. 2016-00406-01 (1728-2018), contempló claramente que, tratándose de una indemnización a cargo del Estado, ésta resulta conciliable y/o transigible, como también lo son, los intereses reconocidos, los causados por el no pago de la sentencia, las costas y demás expensas derivadas de los procesos que originaron la decisión judicial, es decir que, para los asuntos aquí identificados, procede la transacción para efectos de evitar un eventual litigio judicial o ejecutivo.

En virtud de lo anterior, el Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional, el 13 de junio de 2018, resolvió modificar la política de no conciliación en audiencias de conciliación judicial o extrajudicial para asuntos relacionados con el FOMAG, excepto para *“la sanción por mora en el pago de cesantías, la cual podrá conciliarse cuando así lo determine el Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Ministerio de Educación Nacional, previa recomendación de Fiduprevisora S.A., en calidad de vocera y administradora del fondo”*.

Con fundamento en el artículo 2469 del Código Civil *“La transacción es un contrato en que las partes terminan extrajudicialmente un litigio o precaven un litigio eventual”*, es decir, que resulta viable la transacción, que no es cosa distinta a aquella que tiene lugar antes, durante o por fuera de un proceso judicial, con el fin de prevenir o terminar un litigio.

A la fecha atendiendo los criterios establecidos por la jurisprudencia se ha venido transando el pago de sentencias judiciales con el objetivo de prever litigios futuros, de acuerdo a la autorización delegada mediante Resolución No. 002238 del 11 de febrero de 2020.

En virtud de lo anterior resulta procedente, sin perjuicio de la utilización de otros medios de solución de conflictos, realizar transacciones sobre pretensiones de reconocimiento y pago de sanción por mora que se ajuste a las reglas definidas en la sentencia de unificación y sobre los cuales exista, además de las sentencias ejecutoriadas, un proceso judicial en curso de manera que permita terminar litigios de manera anticipada, evitar la causación de intereses, costas procesales, y optimizar los recursos destinados a la atención de procesos judiciales.

Así, se requiere extender la política de conciliación al mecanismo de la transacción en sede judicial para los procesos judiciales en curso, en los mismos porcentajes y condiciones dispuestas por el Comité según Acta No. 01 del 10 de enero del 2020.

## **Recomendación**

Para procesos judiciales en curso relacionados con sanción por mora en el pago de cesantías de los docentes afiliados al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, extender la política de conciliación al mecanismo de la transacción en sede judicial, en los mismos porcentajes y condiciones dispuestas por el Comité según Acta No. 01 del 10 de enero del 2020.