



Fusagasugá Cundinamarca, 15 de Abril de 2016.

200-O-123-16

Señor

GABRIEL PEREZ UMAÑA

Carrera 1ª Este No. 9 B-76 Barrio Bellavista

Fusagasugá

Teléfono: 3102065569

Ref.: **NOTIFICACION POR AVISO RESOLUCION 135 DE 2016**

Respetado Señor Pérez.

De conformidad con el artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo y, teniendo en cuenta que la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá EMSERFUSA E.S.P., dando tramite y en respuesta de fondo a su derecho de petición, profirió la resolución de Gerencia No. 135 de 2016 y teniendo en cuenta que, enviada la citación para notificación personal, Usted no se ha hecho presente para notificarse, la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá EMSERFUSA E.S.P., procede a efectuar notificación mediante AVISO de la resolución en cita.

Se deja constancia que contra la presente procede el recurso de reposición que deberá ser interpuesto en debida forma ante la Gerencia dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la fecha de notificación, conforme a lo preceptuado en los artículos 74 y s.s. de la Ley 1437 de 2011.

La notificación se entenderá surtida al finalizar el día siguiente al de la entrega del aviso en el lugar de destino.

Hace parte integral de este documento, copia de Resolución que se notifica.

Atentamente,


HEIDI JOHANNA TORRES

Jefe División Administrativa

Proyectó: Paola Ortiz B.- Abogada Externa

Revisó: Heidi Johanna Torres- Jefe D. Administrativa



NIT. 890.680.053-6
SOMOS AUTORRETENEDORES
RES. 0547 - 25 ENR/2002



RESOLUCION 135
15 DE MARZO DE 2016

“POR LA CUAL SE DECIDE SOBRE UNA SOLICITUD DE RELIQUIDACION DE CESANTIAS RETROACTIVAS PRESENTADA POR EL SEÑOR GABRIEL PEREZ UMAÑA IDENTIFICADO CON CEDULA 17.153.514”

El Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá en uso de sus facultades legales, reglamentarias y estatutarias y,

CONSIDERANDO

- A. Que el artículo 29 de los estatutos dispuso que es función del Gerente autorizar con su firma todos los actos, negocios jurídicos y documentos que no sean de competencia de otra autoridad.
- B. Que el Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá EMSEFUSAE S.P., de conformidad con la Resolución de la Junta Directiva No. 003 de enero 25 de 2016 y Acta de Posesión de la misma fecha, tiene las atribuciones como Representante Legal de la Empresa.
- C. Que el reglamento interno de trabajo estableció que EMSEFUSAE S.P. y sus trabajadores se regirán por la Ley 6 de 1945 y el Decreto 2127 de 1945 o las disposiciones que la adicionen, modifiquen o sustituyan.
- D. Que la Ley 6 de 1945 *“Por la cual se dictan algunas disposiciones sobre convenciones de trabajo, asociaciones profesionales, conflictos colectivos y jurisdicción especial de trabajo”* fue adicionada por el Decreto 3135 de 1968.
- E. En lo que concierne a la prescripción trienal de carácter laboral, debe tenerse en cuenta lo dispuesto por el artículo 41 del Decreto 3135 del 26 de diciembre de 1968, que estipula:
*“Artículo 41º.- Las acciones que emanen de los derechos consagrados en este Decreto prescribirán en tres años, contados desde que la respectiva obligación se haya hecho exigible.
El simple reclamo escrito del empleado o trabajador ante la autoridad competente, sobre un derecho o prestación debidamente determinado, interrumpe la prescripción, pero sólo por un lapso igual”.*
- F. Que el Decreto 3135 de 1968 fue reglamentado por el Decreto Nacional 1848 de 1969 el cual a su turno, en su artículo 102, preceptuó lo siguiente:
“Artículo 102º.- Prescripción de acciones. 1.- Las acciones que emanen de los derechos consagrados en el Decreto 3135 de 1968 y en este Decreto, prescriben en tres (3) años, contados a partir de la fecha en que la respectiva obligación se haya hecho exigible. 2. El simple reclamo escrito del empleado oficial formulado ante la entidad o empresa obligada, sobre un derecho o prestación debidamente determinado, interrumpe la prescripción, pero solo por un lapso igual” (Se destaca). El simple reclamo escrito del empleado oficial formulado ante la entidad o empresa obligada, sobre un derecho o prestación debidamente determinado, interrumpe la prescripción, pero solo por un lapso igual.”

VIGILADA SERVICIOS - NÚMERO ÚNICO DE REGISTRO NUIR-1-25290000-2

G. Que respecto de la prescripción trienal la Sección Segunda del Consejo de Estado, mediante sentencia de 21 de marzo de 2002 sostuvo lo siguiente:

"(...) No cree la Sala que el vacío normativo que presenta el artículo 41 del Decreto 3135 de 1968, conlleve radicalizar la tesis de la imprescriptibilidad del derecho salarial o permitir subsidiariamente la vigencia del término veintenario contemplado en el artículo 2536 del C.C., puesto que en una interpretación sistemática, es preciso reconocer que la PRESCRIPCIÓN de los derechos laborales no previstos en dicha norma se regula por otras disposiciones que establezcan la materia. En este sentido, es de recibo aplicar el trienio prescriptivo que se enuncia en el artículo 151 del C.P.L. y que consagra este fenómeno para "las acciones que emanen de las leyes sociales", norma que por su carácter de orden público y ante la ausencia de precepto normativo de carácter especial, es viable para suplir esta falencia por aplicación analógica. La Ley 153 de 1887 artículo 8° al preceptuar los principios de interpretación jurídica, acepta como regla de hermenéutica la analogía cuyo alcance se explica en que "Cuando no haya ley exactamente aplicable al caso controvertido, se aplicarán las leyes que regulen casos o materias semejantes,...".

Acudiendo al artículo 151 del C.P.L. en vigor de la pauta analógica, es dable concluir, que aun otorgando a esta norma un alcance estrictamente privatista, contiene una materia común extensible para los empleados públicos, porque es innegable la relación laboral que surge respecto de ambas modalidades, luego existe una "materia semejante" que colma el vacío normativo regulador del régimen prescriptivo salarial para los empleados públicos. La norma referida no tiene un alcance estrictamente privatista y siendo así, no existen elementos indicadores que permitan deducir que la expresión trienal está limitada a temas tratados específicamente para regular el sector privado. En consecuencia, la PRESCRIPCIÓN contemplada en el artículo 151 del C.P.L., abarca los derechos tanto de los servidores públicos como de los trabajadores particulares, a menos que existan normas especiales que regulen términos prescriptivos, verbigracia el artículo 23 del Decreto Ley 1045 de 1978."

- H. Que el término de prescripción en materia de cesantías retroactivas debe contabilizarse desde el momento de la terminación definitiva del contrato de trabajo, que es el momento en el cual verdaderamente se causa o hace exigible tal prestación social según la normatividad que la regula.
- I. Que el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA, identificado con la cédula de ciudadanía número 17.153.514, ingresó a trabajar con la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá EMSEFUSA ESP, antes Empresas Publicas Municipales el día dos (02) de Julio del año Mil Novecientos Ochenta y Cinco (1985).
- J. Que el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA laboró para EMSEFUSA ESP hasta el 28 de Febrero de 2007, siendo éste su ultimo día laboral.
- K. Que la liquidación de prestaciones sociales fue en su oportunidad conocida y debidamente notificada al señor GABRIEL PEREZ UMAÑA quien en constancia de notificación suscribió el documento contentivo de la liquidación.
- L. Que en la liquidación de prestaciones sociales notificada al señor GABRIEL PEREZ UMAÑA la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá EMSEFUSA

E.S.P. consignó lo siguiente: *"Las partes hacen constar que la EMPRESA DE SERVICIOS PUBLICOS DE FUSAGASUGA EMSEFUSA ESP, ha incorporado en la presente liquidación el valor correspondiente a las prestaciones sociales y demás acreencias que tengan por causa del contrato de trabajo que ha quedado extinguido quedando a paz y salvo por todo conceptos por el trabajador."*

- M. Que existen sendas constancias de pago efectivamente recibidos por el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA, por concepto de pago de Auxilio de Cesantías tanto en vigencia de la relación laboral como a la terminación de la misma.
- N. Que con base en lo anterior, no existe duda que la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá EMSEFUSA E.S.P. reconoció y pagó el derecho a las cesantías retroactivas definitivas causadas a favor del señor GABRIEL PEREZ UMAÑA, como consta en sendos comprobantes documentales debidamente notificados al referido y obrantes en su historia laboral.
- O. Que al señor Gabriel Pérez Umaña se le liquidaron sus prestaciones sociales, dentro de ellas el valor correspondiente al Auxilio de sus cesantías definitivas, al momento de su retiro de la entidad, de lo cual se le notificó debidamente.
- P. Que el derecho de cobro y/o reliquidación de cesantías retroactivas definitivas en caso del señor Gabriel Pérez Umaña se generó al día siguiente de la terminación definitiva de la relación laboral, es decir el 1º de Marzo de 2007.
- Q. Que el señor Gabriel Pérez Umaña tuvo la oportunidad de impugnar la decisión y/o presentar solicitud de reliquidación de sus cesantías retroactivas, es decir que el referido contó con el término legal para discutir el monto de las cesantías definitivas reconocidas y pagadas desde el 1º de Marzo de 2007, hasta el 28 de Febrero del año 2010.
- R. Que el termino oportuno para presentar solicitud de reliquidación de las cesantías retroactivas por parte del señor GABRIEL PEREZ UMAÑA, teniendo en cuenta la fecha de su retiro definitivo de la Empresa, venció el 28 de Febrero del año Dos Mil Diez (2010).
- S. Que el fenómeno prescriptivo operó el día primero (1) de Marzo (03) del año Dos Mil Diez (2010).
- T. Que dentro de los tres (3) años siguientes a la fecha de desvinculación laboral definitiva y de habersele notificado la liquidación de sus prestaciones laborales definitivas, es decir antes del día 1 de Marzo de 2010 el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA no presentó ninguna reclamación direccionada a obtener la reliquidación de cesantías retroactivas definitivas.
- U. Que el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA, después de haber transcurrido tres (3) años de su desvinculación laboral, extemporáneamente radica reclamaciones en procura de obtener la reliquidación de sus cesantías retroactivas.
- V. Que se realizó consulta en la base de datos del software SYSMAN, módulo de correspondencia de la Empresa, con el propósito establecer si el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA había radicado alguna solicitud relacionada con cesantías retroactivas en el lapso comprendido entre el 1 de Marzo del año 2007 y el 28 de

Febrero del año 2010; luego de lo cual no se encontró ninguna constancia de ingreso de reclamación y/o solicitud dentro de este periodo.

- W. Que no existe constancia siquiera sumaria en la historia laboral obrante en el archivo central de la Empresa que dé cuenta que el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA haya radicado solicitud formal de reliquidación de sus cesantías retroactivas con anterioridad a que operara la prescripción de las mismas, es decir antes del 1º de Marzo de 2010.
- X. Que al Servidor Público no le está permitido reconocer y pagar obligaciones prescritas, so pena de comprometer su responsabilidad fiscal y disciplinaria.
- Y. Que vistas las condiciones de hecho y derecho expuestas, resulta entonces viable aplicar la prescripción trienal a las solicitudes ingresadas con números 369 de 14 de Enero de 2016, 820 y 1020 de 16 de Febrero de 2016 mediante las cuales el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA solicitó la reliquidación de las cesantías retroactivas.

En mérito de lo expuesto, el Gerente de la Empresa de Servicios Públicos de Fusagasugá EMSEFUSA E.S.P.,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: Negar las solicitudes de reliquidación de las cesantías retroactivas presentadas por el señor GABRIEL PEREZ UMAÑA identificado con Cédula 17.153.514, de conformidad con los fundamentos expuestos en la parte motiva.

ARTÍCULO SEGUNDO: Notifíquese personalmente el contenido del presente acto administrativo al señor GABRIEL PEREZ UMAÑA, identificado con la cédula de ciudadanía número 17.153.514, de conformidad con lo establecido en los artículos 66 y s.s. del Código de Procedimiento Administrativo y de Lo Contencioso Administrativo

ARTICULO TERCERO: Disponer que contra la presente resolución procede el recurso de reposición que deberá ser interpuesto en debida forma ante la Gerencia dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la fecha de notificación, conforme a lo preceptuado en los artículos 74 y s.s. de la Ley 1437 de 2011.

ARTÍCULO CUARTO: Copia de este acto administrativo deberá enviarse al consecutivo, gerencia y División Administrativa en gestión Humana para archivo en la hoja de vida del señor GABRIEL PEREZ UMAÑA que reposa en el archivo Central de la Empresa.

ARTÍCULO QUINTO: La presente resolución rige a partir de la fecha de ejecutoria.

NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE, Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá, D.C., a los quince (15) días del mes de Marzo del año del año Dos Mil Dieciséis (2016).


JULIAN DUARTE CASTELLANOS

Gerente

Proyecto: Yeimy Paola Ortiz Beltrán- Abogada Externa
Revisó: Dra. Heidi Johanna Torres-Jefe División Administrativa
Dr. Julio Cesar Sorza- Jefe División Jurídica