



RESOLUCION No. DESAJCLR22-2806
21 de septiembre de 2022

“Por medio de la cual se resuelve un Recurso de Reposición y en subsidio Apelación”

**LA DIRECTORA EJECUTIVA SECCIONAL DE ADMINISTRACIÓN JUDICIAL
DE CALI, VALLE DEL CAUCA.**

En ejercicio de las facultades legales y en especial las conferidas por el artículo 103 de la ley 270 de 1996, Estatutaria de Administración de Justicia, designada para ejercer el cargo por Resolución No. 1392 del 18 de agosto del 2021 y acta de posesión del 09 de septiembre del 2021, proferidas por la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial y,

CONSIDERANDO:

Que la Dirección Ejecutiva Seccional de Administración Judicial de Cali, mediante acto administrativo contenido en la Resolución No. DESAJCLR22-146 de 16 de febrero de 2022, ordenó un reintegro a EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA identificada con NIT No. 800088702, por la vigencia 2020 la suma de VEINTITRES MILLONES CUATROCIENTOS CINCUENTA Y TRES MIL NOVECIENTOS DOS PESOS M/CTE (\$23.453.902,00)

Que el día 16 de febrero del 2022, a través de medio electrónico fue notificado el acto administrativo en comento a EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, del contenido de la Resolución N° DESAJCLR22-146 del 16 de febrero de 2022.

Que el día 02 de marzo de 2022, el Doctor GUSTAVO ALBERTO HERRERA ÁVILA, identificado con la cedula de ciudadanía N° 19.395.114 de Bogotá D.C. en calidad de apoderado especial de EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, presenta ante esta Dirección Seccional de Administración Judicial un escrito, radicado EXTDESAJCL22-2483 mediante el cual interpone el Recurso de Reposición y en subsidio apelación contra mencionado ato administrativo, solicitando:

1. Revoque y reponga en su totalidad la Resolución recurrida citada por no contar con la competencia para emitir este tipo de decisiones, y por no existir fundamentos suficientes desde el punto de vista financiero, jurídico y fáctico para tales efectos, por estar en manifiesta oposición a la Constitución Política y a la ley, por no estar conforme al interés público o social y porque con el mismo se está causando un agravio injustificado a la persona que represento.
2. Si la decisión no fuere revocada, interponemos mediante el presente escrito igualmente, **RECURSO DE APELACIÓN** contra la Resolución citada ante su superior jerárquico de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial Nacional de la ciudad de Bogotá o quien haga sus veces, con el fin de que la misma sea revocada en su totalidad.

La EPS en sus consideraciones preliminares, expresa su inconformidad respecto de la legalidad de la actuación administrativa de recobro de los recursos del Sistema General de Seguridad Social en Salud y la posible configuración de alguna conducta no debida, como *Peculado por aplicación oficial diferente* y *Peculado por aplicación oficial diferente frente a recursos de la Seguridad Social*.

Así mismo, plantea que dentro de la relación se encuentran: *“Incapacidades ya pagadas • Incapacidades que no existen en nuestro sistema de información, es decir no han sido presentadas por la empresa para el cobro y no se tiene información de que hayan sido*

generadas por nuestro sistema • Incapacidades iniciales, menores o iguales a dos días que no generan pago por parte de la EPS”, las cuales soporta relacionando un cuadro con cada número de cédula referenciado, del estado de dichas incapacidades a la fecha, con el fin de demostrar que no solo formalmente, sino sustancialmente, no existe fundamento alguno para adelantar el trámite previsto en la Resolución señalada:

| Identificación | Fecha Desde | Fecha Hasta | Valor Incapacidad | Valor pagado | Diferencia | No. Incapacidad | Observación de la EPS |
|----------------|-------------|-------------|-------------------|--------------|------------|-----------------|---|
| 1107038406 | 23/09/2020 | 29/09/2020 | 1.408.695 | 1.006.216 | 402,479 | 27686296 | Liquidación debidamente realizada. La incapacidad es inicial y se paga a partir del tercer día, consecuentemente solo se pagan 5 y no 7 como lo propone el empleador. |
| 31903299 | 26/08/2020 | 30/08/2020 | 270,187 | 270.188 | 270,187 | 27467960 | pagada el 07-09-2020 |
| 16694397 | 12/06/2020 | 30/06/2020 | 465,664 | - | 465,664 | 27052068 | No pagada, se trata de una incapacidad mayor a 180 días. Cumplió el día 180 el 18-02-2020 |
| 67007816 | 28/05/2020 | 06/06/2020 | 1.833.221 | - | 1.833.221 | - | No registra incapacidad en nuestro sistema de información |
| 1144050918 | 12/03/2020 | 15/07/2020 | 25.121.124 | 24.738.819 | 382,305 | 26691782 | Licencia de maternidad debidamente liquidada IBC de inicio de la LM 5.890,195, según los cálculos realizados el empleador esta tomando un IBC de liquidación de 5,981,200, el cual no es el reportado en la EPS |
| 38867493 | 10/03/2020 | 29/03/2020 | 4.418.057 | - | 4.418.057 | - | No registra incapacidad en nuestro sistema de información |
| 14884744 | 09/03/2020 | 07/04/2020 | 2.679.714 | 2.679.714 | 1.339.857 | 28225629 | pagada al cotizante por orden de fallo tutela 2020-0068 |
| 48600534 | 16/02/2020 | 25/02/2020 | 1.046.666 | - | 1.046.666 | - | No registra incapacidad en nuestro sistema de información |
| 1143880085 | 16/02/2020 | 23/02/2020 | 281,965 | | 281,965 | | No registra incapacidad en nuestro sistema de información |
| 1144041818 | 14/02/2020 | 20/02/2020 | 482,247 | | 482,247 | | No registra incapacidad en nuestro sistema de información |
| 16694397 | 13/02/2020 | 13/03/2020 | 877,803 | 175.561 | 702,242 | 26779303 | pagada parcialmente hasta el día 180 que se cumplió el 18-02-2020. Es obligación de la EPS reconocer 5 días de los 30 generados al cotizante |
| 1144050918 | 12/02/2020 | 25/02/2020 | 2.488.863 | | 2.488.863 | | No registra incapacidad en nuestro sistema de información |
| 38867493 | 09/02/2020 | 09/03/2020 | 7.573.811 | 6081520 | 1.492.291 | 26690357 | Incapacidad debidamente pagada al empleador |
| 14884744 | 08/02/2020 | 08/03/2020 | 2.679.714 | 2.679.714 | 2.679.714 | 28225426 | pagada al cotizante por orden de fallo tutela 2020-0068 |
| 1144050918 | 28/01/2020 | 06/02/2020 | 1.422.207 | | 1.422.207 | 26520843 | |
| | | | | | | | Pendiente de radicación por parte del empleador |
| 16705055 | 22/01/2020 | 24/01/2020 | 335,048 | | 335,048 | 26492222 | Pendiente de radicación por parte del empleador |
| 16289160 | 20/01/2020 | 21/01/2020 | 172,762 | | 172,762 | 26472035 | incapacidad inicial de 2 días NO genera reconocimiento económico por parte de la EPS |
| 16705055 | 15/01/2020 | 21/01/2020 | 558,413 | | 558,413 | 26475984 | Pendiente de radicación por parte del empleador |
| 14884744 | 09/01/2020 | 07/02/2020 | 2.679.714 | 2.679.714 | 2.679.714 | 28225389 | pagada al cotizante por orden de fallo tutela 2020-0068 |

Seguidamente, aduce como fundamentos del derecho del recurso: i) Falsa motivación y Falta de competencia, para expedir la Resolución No. DESAJCLR22-146 ii) Integración ilegal del acto administrativo iii) Inexistencia de fuente sustancial de obligaciones económicas.

Que una vez analizados los argumentos presentados por el apoderado judicial de la EPS SURA S.A, a la luz de la normatividad jurídica, esta Dirección Ejecutiva Seccional de Administración Judicial, se permite señalar:

FUNDAMENTOS LEGALES DE DEFENSA

Que el art. 206 de la ley 100 de 1993, preceptúa:

“ARTÍCULO 206. Incapacidades. Para los afiliados de que trata el literal a) del artículo 157, el régimen contributivo reconocerá las incapacidades generadas en enfermedad general, de conformidad con las disposiciones legales vigentes. Para el cubrimiento de estos riesgos las Empresas Promotoras de Salud podrán subcontratar con compañías aseguradoras. Las incapacidades originadas en enfermedad profesional y accidente de trabajo serán reconocidas por las Entidades Promotoras de Salud y se financiarán con cargo a los recursos destinados para el pago de dichas contingencias en el respectivo régimen, de acuerdo con la reglamentación que se expida para el efecto.” Subrayas fuera del texto.

Que el artículo 121 del Decreto Ley 019 de 2012, establece:

“ARTÍCULO 121. TRÁMITE DE RECONOCIMIENTO DE INCAPACIDADES Y LICENCIAS DE MATERNIDAD Y PATERNIDAD.

El trámite para el reconocimiento de incapacidades por enfermedad general y licencias de maternidad o paternidad a cargo del Sistema General de Seguridad Social en Salud, deberá ser adelantado, de manera directa, por el empleador ante las entidades promotoras de salud, EPS. En consecuencia, en ningún caso puede ser trasladado al afiliado el trámite para la obtención de dicho reconocimiento.

Para efectos laborales, será obligación de los afiliados informar al empleador sobre la expedición de una incapacidad o licencia”.

Que, al tenor de las normas trascritas, le corresponde al empleador adelantar el trámite para el recobro de los auxilios económicos por incapacidad y por licencias de maternidad o paternidad ante las Entidades Promotoras de Salud – EPS.

Que la Dirección Ejecutiva Seccional actúa como ordenadora del gasto, según la Ley 270 de 1996, “Estatutaria de la Administración de Justicia”, cuando esta señala:

“ARTICULO 103. DIRECTOR SECCIONAL DE LA RAMA JUDICIAL. *Corresponde al Director Seccional de la Rama Judicial, ejercer en el ámbito de su jurisdicción y conforme a las órdenes, directrices y orientaciones del Director Ejecutivo Nacional de la Administración Judicial, las siguientes funciones:*

(...)

6. Actuar como ordenador del gasto para el cumplimiento de las obligaciones que correspondan”. Subraya y negrilla fuera de texto.

Que el Parágrafo 1° del artículo 24 de Decreto 4023 de 2011, establece:

Artículo 24. Pago de prestaciones económicas. *A partir de la fecha de entrada en vigencia de las cuentas maestras de recaudo, los aportantes y trabajadores independientes, no podrán deducir de las cotizaciones en salud, los valores correspondientes a incapacidades por enfermedad general y licencias de maternidad y/o paternidad.*

El pago de estas prestaciones económicas al aportante, será realizado directamente por la EPS y EOC, a través de reconocimiento directo o transferencia electrónica en un plazo no mayor a cinco (5) días hábiles contados a partir de la autorización de la prestación económica por parte de la EPS o EOC. *La revisión y liquidación de las solicitudes de reconocimiento de prestaciones económicas se efectuará dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a la solicitud del aportante.*

En todo caso, para la autorización y pago de las prestaciones económicas, las EPS y las EOC deberán verificar la cotización al Régimen Contributivo del SGSSS, efectuada por el aportante beneficiario de las mismas. (...)”

Ahora bien, esta Dirección Ejecutiva Seccional de Administración Judicial adelantó el proceso de recobro de las incapacidades, Licencias de Maternidad o Paternidad entre otras, debe entonces la entidad propiciar los actos necesarios en procura de obtener el reintegro de tales dineros, no obstante, y ante el recurso interpuesto se procedió a la revisión y depuración de las Incapacidades, con la información suministrada por la EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, y el reporte de Tesorería de esta Entidad, así:

AJUSTE A INCAPACIDADES REVISADAS Y DEPURADAS

Se realizaron ajustes a incapacidades, mayores a 180 días, días a cargo del empleador, reintegro por Tutela y pago incapacidad por parte de la EPS.

| Identificación | Tipo Incapacidad | Fecha Desde | Fecha Hasta | Ajustes | Apellidos | Nombres | Observaciones |
|----------------|------------------|-------------|-------------|-----------|----------------------|---------------|--|
| 1107038406 | IGE | 23/09/2020 | 29/09/2020 | 402.479 | PEREIRO DEL CASTILLO | JENIFFER | Se acepta, incapacidad inicial. |
| 31903299 | IGE | 26/08/2020 | 30/08/2020 | 270.187 | HURTADO PARUMA | ELSA MILENA | Incapacidad Pagada el 04/09/2020 |
| 16694397 | IGE | 12/06/2020 | 30/06/2020 | 465.664 | QUINTERO CORRALES | JOSE FABIO | Mayor a 180 días, 18-02-2020 |
| 14884744 | IGE | 9/03/2020 | 7/04/2020 | 1.339.857 | QUEVEDO CARDENAS | JOSE FERNANDO | Pagada por Tutela al Servidor Judicial y reintegrado a la Entidad. |
| 16694397 | IGE | 13/02/2020 | 13/03/2020 | 702.242 | QUINTERO CORRALES | JOSE FABIO | Mayor a 180 días, 18-02-2020 |
| 14884744 | IGE | 8/02/2020 | 8/03/2020 | 2.679.714 | QUEVEDO CARDENAS | JOSE FERNANDO | Pagada por Tutela al Servidor Judicial y reintegrado a la Entidad. |
| 14884744 | IGE | 9/01/2020 | 7/02/2020 | 2.679.714 | QUEVEDO CARDENAS | JOSE FERNANDO | Pagada por Tutela al Servidor Judicial y reintegrado a la Entidad. |
| TOTAL | | | | 8.539.857 | | | |

En resumen el saldo pendiente de incapacidades de EPS SURA, vigencia 2020, según Resolución DESAJCLR22-146, de fecha febrero 16 de 2022, corresponde a CATORCE MILLONES NOVECIENTOS CATORCE MIL CUARENTA Y CINCO PESOS M/CTE (\$14.914.045,00).

| SURA EPS RESOLUCION DESAJCLR22-146 | Valor |
|------------------------------------|------------|
| Valor Resolución | 23.453.902 |
| Ajustes | 8.539.857 |
| PENDIENTE DE PAGO | 14.914.045 |

Que, dichos dineros pertenecen al Estado, y por tener esa calidad de públicos deben ser devueltos a la DTN, la omisión en su recobro, generaría a cargo de la entidad un detrimento fiscal, conforme a la norma de la Ley de Presupuesto Decreto 111 de 1996 “*Por el cual se compilan la Ley 38 de 1989, la Ley 179 de 1994 y la Ley 225 de 1995 que conforman el estatuto orgánico del presupuesto*”, que a la letra reza:

“(…) ARTÍCULO 112. Además de la responsabilidad penal a que haya lugar, serán fiscalmente responsables:

- a) Los ordenadores de gastos y cualquier otro funcionario que contraiga a nombre de los órganos oficiales obligaciones no autorizadas en la ley, o que expidan giros para pagos de las mismas;*
- b) Los funcionarios de los órganos que contabilicen obligaciones contraídas contra expresa prohibición o emitan giros para el pago de las mismas;*
- c) El ordenador de gastos que solicite la constitución de reservas para el pago de obligaciones contraídas contra expresa prohibición legal, y*
- d) Los pagadores y el auditor fiscal que efectúen y autoricen pagos, cuando con ellos se violen los preceptos consagrados en el presente estatuto y en las demás normas que regulan la materia.*

PARÁGRAFO Los ordenadores, pagadores, auditores, y demás funcionarios responsables que estando disponibles los fondos y legalizados los compromisos demoren sin justa causa su cancelación o pago, incurrirán en causal de mala conducta (L. 38/89, art. 89; L. 179/94, art. 55, incs. 3º y 16, art. 71) (...)

De igual forma la Corte Constitucional, en la Sentencia C-337 del 19 de agosto de 1993 (M.P. Vladimiro Naranjo Mesa), expresó:

“Leyes orgánicas, concepto.

(...) Así las cosas, las normas orgánicas del presupuesto regulan y limitan la actividad de las diferentes entidades y órganos del Estado, tanto en los actos que puedan realizar en el ejercicio de sus funciones que conllevan ejecución presupuestal, como en las formalidades y requisitos que den cumplir. De tal suerte que todos los actos administrativos que afecten el presupuesto respectivo, tendrán que contar con el CERTIFICADO DE DISPONIBILIDAD PRESUPUESTAL EN LOS TERMINOS DE LA Ley 38 de 1998 y 179 de 1994 orgánicas de presupuesto”

Así mismo este proceder estaría además inmerso en implicaciones de tipo disciplinario, como las consagradas en la Ley 1952 de 2019, que señala frente a la función pública y la falta disciplinaria, en sus artículos 23, 26 y 39.

Que, así las cosas, teniendo en cuenta que la Resolución No. DESAJCLR22-146 de 16 de febrero de 2022, ordenó un reintegro por la suma de VEINTITRES MILLONES CUATROCIENTOS CINCUENTA Y TRES MIL NOVECIENTOS DOS PESOS M/CTE (\$23.453.902,00), por parte de EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, suma que de conformidad con la revisión precedente; varía a la fecha, el saldo adeudado por parte de EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, a favor de la Nación- RAMA JUDICIAL – DIRECCIÓN EJECUTIVA SECCIONAL DE ADMINISTRACIÓN JUDICIAL DE CALI, por concepto de capital por incapacidades, licencias de maternidad y paternidad de la vigencia de 2020, por la suma de CATORCE MILLONES NOVECIENTOS CATORCE MIL CUARENTA Y CINCO PESOS M/CTE (\$14.914.045,00), razón por la cual se hace necesario reponer parcialmente la Resolución en comentario.

Que teniendo en cuenta lo anterior, esta Dirección Ejecutiva Seccional de Administración Judicial de Cali – Valle del Cauca,

RESUELVE:

ARTICULO 1º. Reponer parcialmente el artículo 1 del acto administrativo contenido en la Resolución N° DESAJCLR22-146 de 16 de febrero de 2022 *“Por medio de la cual se ordena un reintegro”* contra EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, identificada con NIT No. 800088702, de conformidad con las razones expuestas en la parte motiva del presente proveído y en su lugar, establecer que el cobro de las incapacidades, licencias de maternidad y paternidad, a favor de la Nación- RAMA JUDICIAL – DIRECCIÓN EJECUTIVA SECCIONAL DE ADMINISTRACIÓN JUDICIAL DE CALI - VALLE, por la vigencia 2020, es por la suma de CATORCE MILLONES NOVECIENTOS CATORCE MIL CUARENTA Y CINCO PESOS M/CTE (\$14.914.045,00), que deberá consignar los dineros, así:

| AÑOS | VALOR | CUENTA | NOMBRE | CODIGO CENTRO DE COSTOS |
|------|-----------------|--------------------------------------|--|-------------------------|
| 2020 | \$14.914.045,00 | Nº 61011516 Banco de la Republica | DTN – Reintegros Gastos de Funcionamiento | 284 y/o 280 |

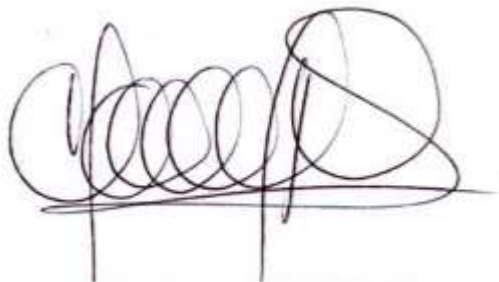
ARTICULO 2. Reconocer personería jurídica al doctor GUSTAVO ALBERTO HERRERA ÁVILA, identificado con la cedula de ciudadanía N° 19.395.114 de Bogotá D.C. en calidad de apoderado especial de EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA.

ARTICULO 3º. NOTIFIQUESE la presente resolución al doctor GUSTAVO ALBERTO HERRERA ÁVILA, identificado con la cedula de ciudadanía N° 19.395.114 de Bogotá D.C. en calidad de apoderado especial de EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, en cumplimiento de lo dispuesto en el Artículo 67 y ss. del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo.

ARTICULO 4º. Conceder el Recurso de Apelación interpuesto por el apoderado de EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA, para lo cual se remite la documentación ante la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial.

ARTICULO 5º. La presente Resolución rige a partir de la fecha de su expedición.

NOTIFÍQUESE, COMUNIQUESE Y CUMPLASE



CLARA INES RAMIREZ SIERRA
Directora Ejecutiva Seccional

NOTIFICACIÓN: EN LA FECHA _____ NOTIFIQUE PERSONALMENTE EL CONTENIDO DE LA PRESENTE RESOLUCION A LA EPS A TRAVES DE SU REPRESENTANTE LEGAL O A QUIEN HAYA DELEGADO LA FACULTAD PARA RECIBIR NOTIFICACIONES, ESTO ES AL(LA) DOCTOR(A) GUSTAVO ALBERTO HERRERA ÁVILA, identificado con la cedula de ciudadanía N° 19.395.114 de Bogotá D.C. en calidad de apoderado especial de EPS SURAMERICANA S.A. – EPS SURA.

SE DEJA CONSTANCIA QUE EL INTERESADO HA RECIBIDO UNA COPIA INTEGRAL, AUTÉNTICA Y GRATUITA DEL PRESENTE ACTO ADMINISTRATIVO.

EL NOTIFICADO _____

EL NOTIFICADOR _____

TDA/AMOS