

DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION

DECRETO N°

“Por medio de la cual se declara la vacancia definitiva de un cargo por abandono y se retira del servicio a un docente financiado con el Sistema General de Participaciones”

LA SECRETARIA DE EDUCACIÓN, en uso de las atribuciones legales, y en especial las conferidas por la Ley 715 de 2001, el Decreto 2020070002567 del 05 de noviembre de 2020, modificado por la Ordenanza 23 del 6 de septiembre de 2021, y el Decreto Nacional 648 del 19 de abril de 2017, que modifica y adiciona el Decreto Nacional 1083 de 2015, Reglamentario Único del Sector de la Función Pública y el Decreto Nacional 1075 de 2015,

CONSIDERANDO

1. El señor **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, identificado con cédula de ciudadanía N° 79.632.663, fue vinculado legal y reglamentariamente mediante el Decreto número 1182 del 06/05/2009 del Departamento de Antioquia, como docente de aula tiempo completo, bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, grado de escalafón 2A, en el nivel básica secundaria, en el área de ciencias sociales, con el título licenciado en filosofía y letras.
2. Mediante el Decreto 2023070000803 del 07/02/2023 *“Por el cual se traslada un (a) Docente y se da por terminado un nombramiento en Provisional Vacante Definitiva en la Planta de Cargos del Departamento de Antioquia, pagada con Recursos del Sistema General de Participaciones”*, se resolvió trasladar por motivos de seguridad al señor **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, para la Institución Educativa Escuela Normal Superior Señor de los Milagros, sede LE. ESCUELA NORMAL SUPERIOR SEÑOR DE LOS MILAGROS-SEDE PRINCIPAL, del municipio de San Pedro de los Milagros, notificada personalmente el día 8/02/2023.
3. Por motivo de novedad de ausentismo reportada por la Rectora GLORIA MARLENY CADAVID RESTREPO por correo electrónico rectoria@normalsm.edu.co fechado el día 13/04/2023, mediante correo electrónico del día 19/04/2023, la profesional universitaria YAQUELINE BERRIO LÓPEZ, de la Dirección Técnica de Humano de la Secretaría de Educación del Departamento de Antioquia, requirió al docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS** a su correo electrónico sangredecristo30@hotmail.com, para que manifestara las razones por las cuales no se ha presentado en la Institución Educativa Escuela Normal Superior Señor de los Milagros, sede LE. ESCUELA NORMAL SUPERIOR SEÑOR DE LOS MILAGROS-SEDE PRINCIPAL, conforme con el traslado ordenado en el Decreto de No. 2023090000803 del 07/02/2023, notificado el día 08/02/2023; y se le concedió al docente tres días para realizar presencia en el establecimiento educativo y comenzar con su labor y/o en su defecto enviar justificación con evidencias de la ausencia.
4. Dentro del término concedido para emitir las justificaciones por su ausentismo, en la fecha 24/04/2023, el docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, presentó, mediante SAC N° ANT2023ER017672, la siguiente respuesta al requerimiento:

“Señores SEDUCA OFICINA DE TALENTO HUMANO DRA ANA MILENA SIERRA ASUNTO: Solicitud para que no se me REEVICTIMICE aún más,



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION

y se me conceda seguir laborando virtual con salario o sueldo, ya que esto agrava letalmente mi ya, luctuosa situación. Cordial saludo Solicito muy respetuosamente a SEDUCA a través de la oficina de Talento Humano, me mantenga vigente y vinculado a la planta de personal del magisterio de SEDUCA y a NÓMINA mediante la alternativa virtual o virtualmente, así poder ejercer mi vocación y seguir como todos estos años, ofreciendo o brindando, mis servicios como docente en propiedad en el área de Ciencias Sociales, o se me conceda un traslado a otro Departamento colombiano, ya que por amenazas inminentes de acabar con mi vida, no puedo hacer presencia física en Antioquia, y NO es capricho mío, y así lo demuestro ya con los distintos y numerosos folios que ya en repetidas y reiteradas ocasiones les he enviado y que también ustedes me han solicitado desde el 29 de Diciembre del 2022, y todo lo que va de este año 2023 a través del SAC, y últimamente a la señorita Yaqueline Berrio López. En consecuencia, les repito, reafirmo, enfatizo e insisto que mi posición es de sentido común NO caprichosa así lo avalan y son garantes las distintas denuncias, y exposiciones que he presentado ajustado a la ley en las diferentes fiscalías, Personerías, Defensorías del Pueblo, A Unidad de Víctimas, a la Policía Nacional y la Procuraduría General de la Nación (los anteriores documentos de cada entidad mencionada ya VARIAS veces las he radicado en el SAC de SEDUCA y enviadas a Talento Humano DESDE Julio del 2017 a la fecha Abril del 2023); ya que SEDUCA me brinda solución de forma, no de fondo, al trasladarme ya varias veces a las distintas subregiones de Antioquia, y obteniendo el mismo resultado para mi seguridad física-existencial, y mi estabilidad laboral, ya me tienen sin sueldo, afectándome aún más en lo laboral, familiar, emocional. Ya que me han postrado en una situación de indigencia, porque no tengo ni cuento con otros recursos, y ustedes me suspenden ahora, mi sagrado sueldo. En este orden de ideas, me siento revictimizado y una vez más vulnerado, violado en mis siguientes Derechos fundamentales: TÍTULO II en su Capítulo 1 en los siguientes artículos: 11, 12, 13, 15, 21, 22, 23, 24, 25 y 29, además en el mismo Título II su artículo 42. Oro a Dios, que, de la mano de nuestra Constitución Nacional, SEDUCA a través de Talento Humano, por favor apliquen esta palabra "Humano", se me conceda los objetivos que gestiono y suplico por infinita vez, ante ustedes, y ahorita, con la presente misiva."

5. Con respuesta con radicado SAC N° ANT2023EE014324, del 16/05/2023 se le responde al docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, así: "De conformidad con el Decreto de (sic) 202370000803 del 07/02/2023 que decreta trasladarlo en la planta de cargos del departamento de Antioquia, para la I.E ESCUELA NORMAL SUPERIOR SEÑOR DE LOS MILAGROS SEDE PRINCIPAL, del municipio de SAN PEDRO DE LOS MILAGROS, y de acuerdo con notificación de dicho acto administrativo, al correo sanfredecristo30@hotmail.com el día 08/02/2023, y al mismo correo electrónico se le envía el día 19/04/2023 requerimiento con el "ASUNTO: Solicitud de información con evidencia para justificar la no presencia al Establecimiento Educativo al cual fue trasladado" en donde se le informa que "a partir de la fecha del envío de este correo, cuenta con 3 días para realizar presencia en el Establecimiento Educativo y comenzar con su labor como docente y/o en su defecto enviar justificación evidencias de la ausencia". En razón de lo anterior, a la fecha no hay justificación a su ausentismo a partir de la fecha de la notificación del traslado a la I.E ESCUELA NORMAL SUPERIOR SEÑOR



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION

DE LOS MILAGROS SEDE PRINCIPAL, del municipio de SAN PEDRO DE LOS MILAGROS.”

6. Al realizar un análisis exhaustivo de los hechos por los cuales se verifica el ausentismo del docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS** y el acervo probatorio allegado, se obtienen las siguientes conclusiones:

6.1 El docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, se encuentra bajo vinculación legal y reglamentaria en calidad de docente de aula tiempo completo, bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, en el nivel básica secundaria, en el área de ciencias sociales, con el título licenciado en filosofía y letras.

6.2 El señor **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS** fue traslado por motivos de seguridad a la Institución Educativa Escuela Normal Superior Señor de los Milagros, sede LE. ESCUELA NORMAL SUPERIOR SEÑOR DE LOS MILAGROS-SEDE PRINCIPAL, del municipio de San Pedro de los Milagros.

6.3 La ausencia del docente, se ha venido causando presuntamente así: desde el 9/02/2023, en la I.E ESCUELA NORMAL SUPERIOR SEÑOR DE LOS MILAGROS-SEDE PRINCIPAL, del municipio de SAN PEDRO DE LOS MILAGROS.

6.4 Luego de analizado cada una de las pruebas y argumentos aportados se concluye lo siguiente:

6.5 El Decreto 2023070000803 del 07/02/2023, expedido por la Secretaria de Educación del Departamento de Antioquia, adquirió firmeza, de conformidad con lo establecido en el numeral 3 del artículo 87 de la Ley 1437 de 2011¹, el día 09/02/2023, esto es, el docente debió presentarse a laborar desde el día 09/02/2023, en I.E ESCUELA NORMAL SUPERIOR SEÑOR DE LOS MILAGROS-SEDE PRINCIPAL, del municipio de SAN PEDRO DE LOS MILAGROS. En consecuencia, se analizará el presunto ausentismo desde el día 09/02/2023 hasta la fecha de la expedición del presente acto administrativo.

6.6 Conforme con los argumentos esbozados, el docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, indica que los mismos hacen referencia a, que por motivos de amenazas inminentes de acabar con su vida, no puede hacer presencia física en Antioquia y solicita seguir laborando virtual con salario o sueldo. No obstante a dichos argumentos, es necesario precisar que, de conformidad con la Ley 115 de 1994 y el Decreto Nacional 1075 de 2015, la educación formal es presencial, por lo que no es posible ofrecerle la modalidad virtual al docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, en protección al derecho fundamental de la educación de los niños descrito en el artículo 44 y 67 de la Constitución Política. Por otro lado, en las pruebas

¹ 2. Desde el día siguiente a la publicación, comunicación o notificación de la decisión sobre los recursos interpuestos.



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION

aportadas por el docente, no hay constancia de medida de protección donde la entidad territorial certificada en educación, Departamento de Antioquia, tome decisiones preventivas o de protección en la Institución Educativa para la cual fue trasladado el docente, precisamente, el docente fue trasladado de una Institución Educativa del municipio Yalí a otra Institución Educativa del municipio de San Pedro de los Milagros como medida preventiva y de protección.

6.7 Finalmente, el docente no justifica, así sea de manera sumaria, alguno de los días que se le indilga ha estado ausente. Se explica: a la fecha de expedición del presente acto administrativo no se cuenta con evidencia de incapacidades médicas u otro soporte que justifiquen los días entre el 09/02/2022 hasta la fecha de expedición del presente acto administrativo.

7. De conformidad con lo establecido en el artículo 43 del Decreto Ley 1278 de 2002, en lo que respecta al abandono del cargo, establece *“El abandono del cargo se produce cuando el docente sin justa causa deja de concurrir al trabajo; cuando no reasume sus funciones al vencimiento de una licencia, una comisión, un permiso o las vacaciones reglamentarias; cuando en caso de renuncia, hace dejación del cargo antes de que se le autorice para separarse del mismo o antes de transcurrido un mes después de presentada, o cuando no asume el cargo dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a la fecha en que se le comunique un traslado. El abandono del cargo conlleva la declaratoria de vacancia del mismo previo un proceso sumario en el que se garantice el derecho a la defensa. A su vez, la autoridad debe iniciar el correspondiente proceso disciplinario y proceder a la exclusión del Escalafón Docente..”*
8. El literal i del artículo 41 de la Ley 909 de 2004, indica: *“...El retiro del servicio de quienes estén desempeñando empleos de libre nombramiento y remoción y de carrera administrativa se produce en los siguientes casos:”* “(...)” “i) *Por declaratoria de vacancia del empleo en el caso de abandono del mismo..”*
9. El artículo 2.2.11.1.9 del Decreto Nacional 1083 de 2015 modificado por el artículo 2 del Decreto Nacional 648 de 2017, con respecto al abandono del cargo establece que este se produce cuando un empleado público sin justa causa *“...2.Deje de concurrir al trabajo por tres (3) días consecutivos...”*.
10. El artículo 2.2.11.1.1, *ibídem*, establece las causales del retiro del servicio, así: *“ El retiro del servicio implica la cesación en el ejercicio de funciones públicas y se produce por:*

“(..)”

“8) Declaratoria de vacancia del empleo en el caso de abandono del mismo....”
11. Por su parte, el artículo **2.2.11.1.10, *ibídem*, establece “Procedimiento para la declaratoria del empleo por abandono del cargo. Con sujeción al procedimiento administrativo regulado por el Código de Procedimiento**



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION

*Administrativo y de lo Contencioso Administrativo y demás normas que la modifiquen, adicionen o sustituyan, el jefe del organismo deberá establecer la ocurrencia o no de cualquiera de las conductas señaladas en el artículo anterior y las decisiones consecuentes. **PARÁGRAFO**. Si por el abandono del cargo se perjudicare el servicio, el empleado se hará acreedor a las sanciones disciplinarias, fiscales, civiles y penales que correspondan.”*

12. El Honorable Consejo de Estado, con respecto al abandono del cargo ha emitido diferentes pronunciamientos. A continuación, se transcriben los apartes pertinentes de algunos de ellos que sustentan la decisión en la parte resolutive:

En sentencia del 31 de julio de 2008, dentro del expediente radicado 68001-23-15-000-2000-01185-01(2151-07), C.P. GUSTAVO EDUARDO GÓMEZ ARANGUREN, se dejó establecido que:

“... Tanto para los funcionarios de libre nombramiento como para los de Carrera, la declaratoria de vacancia por abandono del cargo no señala condicionamiento alguno de culpabilidad, solo basta que este ocurra, en los términos del artículo 126 del decreto 1950 de 1973, para que la administración pueda proveer el servicio, designando a la persona que va a ocupar el lugar del funcionario que sin mediar causa hace dejación de su empleo. Es una prevision que favorece en principio a la administración no al administrado y que tiene razón lógica en la protección del interés general que anima el servicio público, el cual no puede suspenderse por el abandono que haga un funcionario de sus deberes, en los términos del artículo 126 del decreto 1950 de 1973. Esta declaratoria de vacancia de un cargo no exige el adelantamiento de proceso disciplinario; basta que se compruebe tal circunstancia para proceder en la forma ordenada por la ley. Es decir, que ésta opera por ministerio de la ley y el pronunciamiento de la administración al respect es meramente declarativa, lo cual podrá hacer después de adelantar un trámite breve y sumario que respete el debido proceso. En este orden de ideas, la declaratoria de destitución por vía disciplinarian, son independientes, no depende una de la otra, no son excluyentes, poseen trámites diferentes, competencia funcional diversa y con una semejanza: la misma causal: abandono del cargo. De manera que, no es ilegal la actuación de la administración, cuando actúa primero , con el procedimiento administrativo y luego con el procedimiento disciplinario, razón por la cual el cargo por este argumento no prosperará.”

En este mismo sentido, en sentencia del 13 de junio de 2013, dentro del expediente radicado N° 54001-23-31-000-1999-00259-01(0140-11), C.P. ALFONSO VARGAS RINCÓN, se indicó lo siguiente:

“De conformidad con la normativa transcrita y la jurisprudencia citada, en los casos en que se presenta la ausencia de un empleado al trabajo durante tres días consecutivos, el nominador deberá adelantar un procedimiento breve y sumario en donde se respete el debido proceso al encartado, concediendo la oportunidad de ejercer el derecho de contradicción y defensa, con el objeto de acreditar la inasistencia y una vez comprobado que no existió justa causa para la misma, procederá a declarar la vacancia del empleo, sin perjuicio de que el servidor pueda allegar las pruebas que justifiquen su ausencia, evento en el cual no procedería la declaratoria de vacancia”

Y en sentencia del 6 de junio de 2019 dentro del expediente radicado N° 11001-03-25-000-2012-00230-00 (0884-2012), C.P. WILLIAM HERNÁNDEZ GÓMEZ, se expuso lo siguiente:



**DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION**

“Se ha sostenido que el abandono del cargo, función o servicio se puede presentar en dos eventos. El primero, cuando se renuncia al ejercicio de las funciones propias del cargo, con la necesaria afectación de la continuidad del servicio administrativo; y el Segundo, cuando el trabajador deserta materialmente del cargo al ausentarse del sitio de trabajo y no regresa a él para cumplir con las labores asignadas, propias del empleo o del servicio...”

- 13.** Así mismo, la Honorable Corte Constitucional, mediante Sentencia C-1189 de 2005, M.P. Humberto Antonio Sierra Porto, con respecto al abandono del cargo, consagró lo siguiente:

“Abandonar el cargo, o el servicio, implica la dejación voluntaria definitiva y no transitoria de los deberes y responsabilidades que exige el empleo del cual es titular el servidor público. En consecuencia, dicho abandono se puede presentar, bien porque se renuncia al ejercicio de las labores o funciones propias del cargo, con la necesaria afectación de la continuidad del servicio administrativo, o bien porque se deserta materialmente del cargo al ausentarse el servidor del sitio de trabajo y no regresar a él para cumplir con las labores asignadas, propias del cargo o del servicio. Corolario de lo anterior es que el abandono debe ser injustificado, es decir, sin que exista una razón o motivo suficiente para que el servidor se exima de la responsabilidad de cumplir con las funciones propias del cargo o del servicio. Ello es así, porque de ser justificado el abandono del cargo o del servicio desaparece la antijuridicidad del hecho y, por consiguiente, la falta disciplinaria.

“(...)”

La Corte considera que existe una multiplicidad de disposiciones legales y reglamentarias-relativas a la administración pública- que consagran dentro de las causales de retiro del servicio, el abandono del cargo, sin perjuicio de la iniciación del respectivo proceso disciplinario.

La Corte Constitucional ha establecido que la coexistencia del abandono del cargo como causal de retiro del servicio en el régimen de la administración pública y como falta gravísima en el Derecho Disciplinario no implica la vulneración de la prohibición del doble enjuiciamiento o propio constitucional del non bis in ídem, sino que los dos regímenes está regidos por principios, funciones y finalidades diversos y que, si bien la posibilidad para la autoridad administrativa de declarar la vacancia del empleo ante la configuración de la causal de abandono del mismo conlleva una consecuencia negativa para el servidor o el funcionario público, ésta no constituye una medida sancionatoria. Las garantías propias del debido proceso deben tener aplicación en todos los juicios y en las actuaciones administrativas por mandato de la Carta Fundamental y de los instrumentos internacionales como el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP) y la Convención Americana sobre Derechos Humanos. El debido proceso implica el respeto de unas garantías previas a la expedición de la decisión, así como de unas garantías posteriores, que en el ámbito de los procedimientos administrativos guardan relación con el agotamiento de los recursos de la vía gubernativa, así como con las posibilidad de someter al control jurisdiccional la validez jurídica de dichas decisiones. Por ello, del examen efectuado, esta Corte colige que la causal de retiro del servicio por abandono del cargo, consagra en el literal i) del artículo 41 de la Ley 909 de 2004, no tiene proyección hacia el derecho disciplinario, sino que se enmarca dentro de las medidas administrativas que tienden a dar plena aplicabilidad a los principios que rigen la función pública y a evitar traumatismos en su marcha normal.”

- 14.** El artículo 365 de la Constitución Política, dispone:



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION

“Los servicios públicos son inherentes a la finalidad social del Estado. Es deber del Estado asegurar su prestación eficiente a todos los habitantes del territorio nacional. Los servicios públicos estarán sometidos al régimen jurídico que fije la ley, podrán ser prestados por el Estado, directa o indirectamente, por comunidades organizadas, o por particulares. En todo caso, el Estado mantendrá la regulación, el control y la vigilancia de dichos servicios. Si por razones de soberanía o de interés social, el Estado, mediante ley aprobada por la mayoría de los miembros de una y otra cámara, por iniciativa del Gobierno decide reservarse determinadas actividades estratégicas o servicios públicos, deberá indemnizar previa y plenamente a las personas que en virtud de dicha ley, queden privadas del ejercicio de una actividad lícita.”

15. Adicional a lo anterior, se encuentran las suficientes constancias que permiten determinar que el docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS** se le brindaron todas las garantías para ejercer su derecho de defensa y contradicción, permitiéndosele no solo solicitar o aportar las pruebas que estimara convenientes para disvirtuar los cargos en su contra, sino controvertir las que fueron arrojadas, sin que hubiese un pronunciamiento que justifique lo indilgado.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: RETIRAR DEL SERVICIO al docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, identificado con cédula de ciudadanía N° 79.632.663, vinculado legal y reglamentariamente bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, como docente de aula tiempo completo, grado de escalafón 2A, en el nivel básica secundaria, en el área de ciencias sociales, con el título licenciado en filosofía y letras; por las razones expuestas en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO: DECLARAR LA VACANCIA DEFINITIVA POR ABANDONO DEL CARGO desempeñado por el docente **EDGAR LEONEL DÍAZ MACÍAS**, identificado con cédula de ciudadanía N° 79.632.663, vinculado legal y reglamentariamente bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, como docente de aula tiempo completo, grado de escalafón 2A, en el nivel básica secundaria, en el área de ciencias sociales, con el título licenciado en filosofía y letras; por las razones expuestas en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO TERCERO Notificar a la rectora el presente acto administrativo, de conformidad con lo establecido en el artículo 66 y siguientes de Ley 1437 de 2011.

ARTÍCULO CUARTO: Archivar la novedad en la hoja de vida de la servidor público.

ARTÍCULO QUINTO: Compulsar copia del presente acto administrativo a la Subsecretaría Administrativa, Dirección de Talento Humano y Dirección de Nómina y Prestaciones Sociales de la Secretaría de Educación del Departamento de Antioquia.

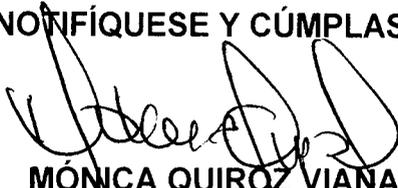
ARTÍCULO SEXTO: COMPULSAR COPIAS del presente acto administrativo a la OFICINA DE CONTROL INTERNO DISCIPLINARIO, para que proceda con lo de su competencia.

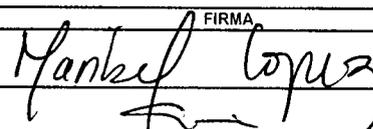
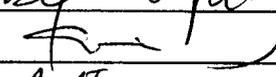
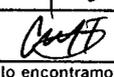


DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACION

ARTÍCULO SÉPTIMO: Contra esta decisión procede recurso de reposición en sede administrativa.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE


MÓNICA QUIROZ VIANA
Secretaria de Educación

	NOMBRE	FIRMA	FECHA
Revisó:	Maribel López Zuluaga. Subsecretaria Administrativa		20/06/2023
Revisó:	Giovanna Isabel Estupiñán Mendoza. Directora de Asuntos Legales		20/06/23
Proyectó:	Camilo Franco Agudelo. Abogado Contratista		19/06/2023

Los arriba firmantes declaramos que hemos revisado el documento y lo encontramos ajustado a las normas y disposiciones legales vigentes y por lo tanto, bajo nuestra responsabilidad lo presentamos para la firma. 58

220623