



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACIÓN

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 **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO**, identificado con cédula de ciudadanía N° 72.314.879, fue vinculado legal y reglamentariamente mediante el Decreto número 202370001198 del 01/03/2023 del Departamento de Antioquia, como docente de aula tiempo completo, nombramiento en provisionalidad en vacante definitiva bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, nivel salarial 2A, en el nivel básica secundaria, en el área de matemáticas, con el título Ingeniero Industrial.
2. Por motivo de novedad de ausentismo reportada por el Rector CESAR CARDOZO CALLE por correo electrónico liceoconcejoc@gmail.com fechado el día 14/07/2023, mediante correo electrónico del día 25/07/2023, la Dirección Técnica de Talento Humano de la Secretaría de Educación del Departamento de Antioquia, requirió al docente **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO** a su correo electrónico atobio82@gmail.com , para que manifestara las razones por las cuales no se ha presentado los días **del 10 al 14 de julio de 2023**, en la Institución Educativa Liceo Concejo Municipal, sede principal, del municipio de Caucaasia, Antioquia.
3. Por medio del correo electrónico atobio82@hotmail.com , fechado el día 18/08/2023 el docente **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO**, presentó sus justificaciones dirigidas a ausentismoeducacion@antioquia.gov.co , la siguiente respuesta al requerimiento:

“Antes que nada, agradezco la gestión realizada por ustedes a esta solicitud, y aprovecho el espacio para realizar los respectivos descargos. 1. Realicé el proceso de renuncia en días anteriores, sin éxito. Posteriormente me contactaron de la SAC, manifestando que el procedimiento estaba errado de mi parte. 2. Laboré hasta el 7 de julio del presente año, no junio como especifica el oficio 3. El motivo de mi abandono de cargo, es debido a que estuve sometido a un injustificado acoso laboral, por parte del señor rector CESAR CARDOZO CALLE, en el cual el hostigamiento era permanente, continuo y sin ningún sentido, puesto que en ningún momento se realizaron anotaciones, llamados de atención o descargos por alguna situación puntual. Esta situación deterioró mi salud y bienestar para el desarrollo de mis labores, y aunque fue una decisión severa, me permitió recuperar mi salud. Agradezco de antemano toda la atención prestada a la presente solicitud...”



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACIÓN

4. Al realizar un análisis exhaustivo de los hechos por los cuales se verifica el ausentismo del docente **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO** y el acervo probatorio allegado, se obtienen las siguientes conclusiones:

4.1 El docente **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO**, se encuentra bajo vinculación legal y reglamentaria como docente de aula tiempo completo, nombramiento en provisionalidad en vacante definitiva bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, grado de escalafón 2A, en el nivel básica secundaria, en el área de matemáticas, con el título Ingeniero Industrial.

4.2 La ausencia del docente, se ha venido causando presuntamente así: los días comprendidos entre el **10 al 14 de julio de 2023**, en la Institución Educativa Liceo Concejo Municipal, sede principal, del municipio de Caucasia, Antioquia.

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

4.4 Conforme con los argumentos esbozados, el docente **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO**, indica que *"...El motivo de mi abandono de cargo, es debido a que estuve sometido a un injustificado acoso laboral, por parte del señor rector CESAR CARDOZO CALLE, en el cual el hostigamiento era permanente, continuo y sin ningún sentido, puesto que en ningún momento se realizaron anotaciones, llamados de atención o descargos por alguna situación puntual. Esta situación deterioró mi salud y bienestar para el desarrollo de mis labores, y aunque fue una decisión severa, me permitió recuperar mi salud..."* En respuesta a dichos argumentos, es necesario precisar que, luego de revisado la base de datos de la Secretaría de Educación, no se encontró queja alguna por acoso laboral o un trámite en proceso que conozca el Comité de Convivencia Laboral, asimismo, de conformidad con la Ley 115 de 1994 y el Decreto Nacional 1075 de 2015, la educación formal es presencial, y por su ausencia se ha causado afectación al servicio educativo, esto es, al derecho fundamental de la educación de los niños descrito en el artículo 44 y 67 de la Constitución Política. Por otro lado, el docente no aportó prueba alguna que conlleve a ser analizada para justificar su ausencia.

4.5 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 comprendidos entre el **10 al 14 de julio de 2023**.

5. 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.."



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACIÓN

6. 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...”.

7. 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...”

8. 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 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.”

9. 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 previsión 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 la forma ordenada por la ley. Es decir, que ésta opera por ministerio de la ley y el pronunciamiento de la administración al respecto 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



**DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACIÓN**

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:

“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...”

10. 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



**DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACIÓN**

régimes 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 la 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.”

11. El artículo 365 de la Constitución Política, dispone:

“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.”

12. Adicional a lo anterior, se encuentran las suficientes constancias que permiten determinar que el docente **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO se le brindaron todas las garantías para ejercer su derecho de defensa y contradicción, permitiéndole no solo solicitar o aportar las pruebas que estimara convenientes para desvirtuar 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 **ANTONIO JOSE TOBIO FONTALVO**, identificado con cédula de ciudadanía N° 72.314.879, vinculado legal y reglamentariamente bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, como docente de aula tiempo completo, nombramiento en provisionalidad en vacante definitiva bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, nivel salarial 2A, en el nivel básica secundaria, en el área de matemáticas, con el título Ingeniero Industrial; 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 **ANTONIO JOSE TOBIO**



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACIÓN

FONTALVO, identificado con cédula de ciudadanía N° 72.314.879, vinculado legal y reglamentariamente bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, como docente de aula tiempo completo, nombramiento en provisionalidad en vacante definitiva bajo el Decreto Ley 1278 de 2002, nivel salarial 2A, en el nivel básica secundaria, en el área de matemáticas, con el título Ingeniero Industrial; por las razones expuestas en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO TERCERO Notificar al docente 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.

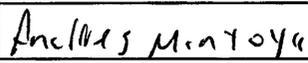
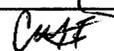
ARTÍCULO QUINTO: Compulsar copia del presente acto administrativo a la Subsecretaría Administrativa, Dirección de Talento Humano y Dirección de Nómina y Prestaciones Sociales de la Secretaría de Educación del Departamento de Antioquia.

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

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:	Andrés Mauricio Montoya Montoya Director Técnico de Talento Humano		29-9-2023
Revisó:	Giovanna Isabel Estupiñán Mendoza. Directora de Asuntos Legales		21/09/23
Proyectó:	Camilo Franco Agudelo. Abogado Contratista		26/09/2023

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. SR

21023