

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA
SALA DE ORALIDAD

Auto

Radicación: 76001-23-33-000-2013-00965-00
Medio de control: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
Demandante: ZULIA ARAUJO DE GONZALEZ
grupolegalabogados@hotmail.com
Demandados: MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL
notificacionesjudiciales@minsalud.gov.co
MINISTERIO DE HACIENDA Y CRÉDITO PÚBLICO
notificacionesjudiciales@minhacienda.gov.co
FIDUAGRARIA S.A.
notificaciones@fiduagraria.gov.co
FIDUPREVISORA S.A.
notjudicial@fiduprevisora.com.co
Ponente: PATRICIA FEUILLET PALOMARES
Asunto: VINCULACIÓN DE LA FIDUPREVISORA S.A. COMO
CESIONARIA DEL CONTRATO DE FIDUCIA MERCANTIL
013-2010

Santiago de Cali, cinco (05) de noviembre de dos mil veinte (2020)

ANTECEDENTES

1. El Despacho, en audiencia inicial del 2 de marzo de 2016, ordenó vincular al proceso a la Alianza Fiduciaria S.A. y que se aportara el contrato de fiducia mercantil 013-2010 suscrito entre dicha sociedad y la ESE Antonio Nariño en liquidación¹. En el transcurso de la diligencia, el apoderado judicial de la parte demandante manifestó que la sociedad encargada actualmente de los procesos judiciales de la ESE Antonio Nariño era la Sociedad Fiduciaria de Desarrollo Agropecuario S.A., en adelante Fiduagraria S.A., por lo que el Despacho, en atención a lo informado por la actora, ordenó la vinculación de la Fiduagraria S.A. en lugar de la Alianza Fiduciaria S.A.
2. Fiduagraria S.A. formuló recurso de reposición y en subsidio de apelación contra el auto, proferido en audiencia inicial del 2 de marzo de 2016, que ordenó su vinculación al proceso². Lo anterior, porque la Alianza Fiduciaria S.A., el 30 de junio

¹ Folio 240.

² Folios 258-261.

de 2015, cedió y modificó el contrato de fiducia mercantil 013-2010 a favor de la Fiduprevisora S.A., quien actualmente es la vocera y administradora del Patrimonio Autónomo de Remanentes de la ESE Antonio Nariño, en adelante PAR ESE Antonio Nariño. Para acreditar lo expuesto, aportó copia del contrato de fiducia mercantil 013-2010³, suscrito entre la ESE Antonio Nariño en liquidación y la Alianza Fiduciaria S.A., que constituyó el PAR ESE Antonio Nariño, y de la cesión y modificación de dicho contrato⁴.

3. De igual forma, Fiduagraria S.A. también contestó la demanda y formuló, entre otras, la excepción de «*no comprender la demanda a todos los litisconsortes necesarios*», pues no estaba vinculada la actual vocera y administradora del PAR ESE Antonio Nariño, la Fiduprevisora S.A.⁵.

4. El Despacho, a través de auto 262 del 2 de mayo de 2018⁶, concedió, en el efecto devolutivo, el recurso de apelación que se presentó por la apoderada general de Fiduagraria S.A. contra el auto, dictado en audiencia inicial, que ordenó su vinculación al proceso. De igual manera, se solicitó a la recurrente aportar, dentro de los cinco días siguientes a la notificación del auto por estado, las expensas necesarias para la reproducción mecánica de: i) la demanda, ii) la contestación de la demanda, iii) la audiencia inicial en la que se vinculó como demandada a Fiduagraria S.A. (medio magnético y acta), iv) el recurso de reposición y en subsidio de apelación formulado por Fiduagraria S.A. y v) el auto que concedió el recurso. No obstante, la parte demandada no cumplió con la carga procesal impuesta y, a través de proveído del 16 de septiembre de 2019⁷, se declaró desierto el recurso de apelación.

CONSIDERACIONES

1. Problema jurídico y tesis

5. La Sala debe determinar si hay lugar a vincular, antes de fijar fecha para continuar con la audiencia inicial, a la Fiduprevisora S.A. como demandada en las presentes actuaciones.

6. La tesis de la Sala es que debe ordenarse la vinculación de la Fiduprevisora S.A., pues es la fiduciaria cesionaria del contrato de fiducia mercantil 013-2010 que se suscribió entre la ESE Antonio Nariño en liquidación y la sociedad Alianza Fiduciaria S.A.

³ Folios 287-318.

⁴ Folios 321-328.

⁵ Folio 377.

⁶ Folios 486-487.

⁷ Folio 490.

2. Solución del caso

7. En primer lugar, el Despacho observa que en la parte considerativa del contrato de fiducia mercantil 013-2010, del 30 de noviembre de 2010, se estableció que, de conformidad con el artículo 19 de la Ley 1105 de 2006, era necesaria la suscripción de dicho contrato para atender los procesos remanentes o las situaciones jurídicas no definidas al cierre de la liquidación de la ESE Antonio Nariño⁸.

8. En la cláusula tercera del contrato se dispuso, entre las actividades propias del PAR ESE Antonio Nariño, en cabeza de la sociedad fiduciaria como administradora de los bienes transferidos a la fecha de terminación de la existencia legal de la ESE Antonio Nariño, el pago de las acreencias laborales contingentes del fideicomitente, con cargo a los recursos de las reservas entregadas al PAR, para financiar y atender los pasivos laborales⁹.

9. Por su parte, el párrafo cuarto de la cláusula décima del contrato 013-2010 plantea que ni el PAR ni la sociedad fiduciaria asumen la calidad de vinculados o parte en los procesos judiciales, pues la fiduciaria sólo está obligada al seguimiento de los apoderados que ejercen la defensa judicial y al pago de los gastos judiciales, de la defensa judicial y de las sentencias en firme proferidas contra el fideicomitente

10. Por último, la cláusula décima tercera estableció que, para los efectos del contrato de fiducia mercantil, la ESE Antonio Nariño en liquidación ejerce los derechos que la ley concede a los fideicomitentes y que, una vez extinguida legalmente, la calidad de fideicomitente la asume el Ministerio de la Protección Social. Acorde con acta final, suscrita el 30 de septiembre de 2011, se dio por terminado el proceso liquidatorio de la ESE Antonio Nariño¹⁰.

11. Posteriormente, la Alianza Fiduciaria, en condición de cedente, la Fiduprevisora S.A., en calidad de cesionario, y el Ministerio de Salud y Protección Social suscribieron, el 30 de junio de 2015, cesión y modificación del contrato de fiducia mercantil 013-2010 y en el que la Fiduprevisora S.A. sustituyó, a partir del 1° de julio de 2015, a la Alianza Fiduciaria en la totalidad de las relaciones jurídicas, económicas y de negocios, además de la totalidad de los derechos, acciones y obligaciones, derivados del contrato de fiducia mercantil¹¹.

⁸ Folios 417-418.

⁹ Folios 424-426.

¹⁰ Folios 449-454.

¹¹ Folios 460-463.

12. De todo lo expuesto, el Despacho concluye que, en virtud de la cesión y modificación del contrato de fiducia mercantil 013-2010, del 30 de junio de 2015, la actual vocera y administradora del PAR ESE Antonio Nariño es la Fiduprevisora y es a quien le corresponde el pago de las acreencias laborales contingentes del fideicomitente, la ESE Antonio Nariño en liquidación. Sin embargo, como consecuencia de la culminación del proceso liquidatorio de la ESE Antonio Nariño, el 30 de septiembre de 2011, el Ministerio de la Protección Social, hoy día Ministerio de Salud y Protección Social, asumió la calidad de fideicomitente.

13. Al respecto, el Consejo de Estado (2018)¹² explicó que, a través del Decreto 3870 del 3 de octubre de 2008, se dispuso la supresión y liquidación de la ESE Antonio Nariño y se estableció que el liquidador, acorde con el artículo 4 ibídem, sería la Alianza Fiduciaria S.A. Sin embargo, resaltó que —al estar jurídicamente extinguida la ESE Antonio Nariño y al haberse entregado, por la Alianza Fiduciaria S.A., los procesos judiciales, entre otros, a la Fiduprevisora S.A. para que los administrara — la Fiduprevisora S.A. es la que tiene —siguiendo los lineamientos de los decretos 2752 de 2011, 414 de 2001, 254 de 2000 y la Ley 489 de 1998¹³—, en principio, el deber legal de asumir el pago de las condenas impuestas contra la ESE Antonio Nariño.

14. Señaló que, en el evento en que los recursos entregados a la Fiduprevisora S.A. no alcancen para solventar las acreencias atribuidas a la ESE, el pago estaría a cargo del otrora Ministerio de la Protección Social, pues es el fideicomitente cesionario de los contratos con los que se constituyeron las fiducias del patrimonio autónomo de la entidad liquidada.

15. Así las cosas, se ordenará vincular a la Fiduprevisora S.A. —entidad que se notificará personalmente en el correo electrónico notjudicial@fiduprevisora.com.co—, pues, de conformidad con la cesión realizada el 30 de junio de 2015, es la encargada, en la actualidad, de atender los procesos remanentes o las situaciones jurídicas no definidas al cierre de la liquidación de la ESE Antonio Nariño.

¹² Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, sentencia del 18 de julio de 2018, radicación número: 52001-23-31-000-2011-00207-01(0501-17).

¹³ Ley 489 de 1998. Por la cual se dictan normas sobre la organización y funcionamiento de las entidades del orden nacional, se expiden las disposiciones, principios y reglas generales para el ejercicio de las atribuciones previstas en los numerales 15 y 16 del artículo 189 de la Constitución Política y se dictan otras disposiciones. (...)

Artículo 52º.- *De la supresión, disolución y liquidación de entidades u organismos administrativos nacionales.* El Presidente de la República podrá suprimir o disponer la disolución y la consiguiente liquidación de entidades y organismos administrativos del orden nacional previstos en el artículo 38 de la presente Ley cuando:

(...)

Parágrafo 1º.- El acto que ordene la supresión, disolución y liquidación, dispondrá sobre la subrogación de obligaciones y derechos de los organismos o entidades suprimidas o disueltas, la titularidad y destinación de bienes o rentas, los ajustes presupuestales necesarios, el régimen aplicable a la liquidación y, de conformidad con las normas que rigen la materia, la situación de los servidores públicos.

16. De igual manera, se ordenará correr traslado de las excepciones formuladas por Fidagraria S.A. con el escrito de contestación de la demanda¹⁴, pues no se corrió traslado de las mismas a la actora. Para dichos efectos, en aplicación del parágrafo primero del artículo 9 del Decreto 806 de 2020¹, se dispone que Fidagraria S.A. remita copia digital del escrito de contestación y sus anexos al correo electrónico de la parte demandante que está en el encabezado del presente proveído. Lo anterior, para facilitar el trámite de los traslados y, por economía procesal, prescindir del traslado por Secretaría.

En mérito de lo expuesto, el Despacho,

RESUELVE:

PRIMERO: ORDENAR vincular a la Fiduprevisora S.A., actual vocera y administradora del PAR ESE Antonio Nariño, acorde con los motivos expuesta en la parte considerativa del presente proveído.

SEGUNDO: ORDENAR a Fidagraria S.A. que, en los términos del parágrafo primero del artículo 9 del Decreto 806 de 2020, remita copia digital del escrito de contestación y sus anexos al correo electrónico de la parte demandante, para que se surta el traslado de las excepciones formuladas por esa sociedad.

TERCERO: Reconocer personería al abogado Edimer Esneyder Franco Martínez, para actuar como apoderado de Fidagraria S.A., de conformidad con el poder especial otorgado por la representante legal de dicha entidad¹⁵.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE



PATRICIA FEUILLET PALOMARES
Magistrada

JDPF

¹⁴ Folio 377.

¹⁵ Folio 468-471.