

**JUZGADO VEINTIUNO ADMINISTRATIVO
CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ
SECCIÓN SEGUNDA**

EXPEDIENTE 2020 00110 00

**GLORIA CELINA ROMERO VARGAS VS NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN
NACIONAL - FONPREMAG Y FIDUPREVISORA S.A**

Bogotá, D.C., quince (15) de marzo de dos mil veintiuno (2021)

Ingresa al Despacho el proceso de **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO** instaurado por la señora **GLORIA CECILIA ROMAERO VARGAS** en contra de **LA NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG** y la **FIDUPREVISORA S.A**, para decidir sobre la presentación de la demanda, reconocer personerías jurídicas y resolver las excepciones previas propuestas por las entidades accionadas, de conformidad con lo establecido en el artículo 175 del C.P.A.C.A modificado por el artículo 38 de la Ley 2080 de 2021 que remite a los artículos 100, 101¹ y 102 del C.G.P; Con fundamento en los siguientes,

I. ANTECEDENTES:

Que mediante oficio del 04 de noviembre de 2020 la apoderada de **LA NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG Y FIDUPREVISORA S.A** dio contestación a la demanda en los términos del artículo 172 del C.P.A.C.A. En ella, la apoderada de la entidad prestó la excepción previa de **FALTA DE LEGITIMACIÓN POR PASIVA DE LA FIDUPREVISORA S.A** alegando que dicha entidad carece de competencia por pasiva para conocer del presente asunto.

¹ ARTÍCULO 101. OPORTUNIDAD Y TRÁMITE DE LAS EXCEPCIONES PREVIAS. (...)

(...)

2. *El juez decidirá sobre las excepciones previas que no requieran la práctica de pruebas, antes de la audiencia inicial, y si prospera alguna que impida continuar el trámite del proceso y que no pueda ser subsanada o no lo haya sido oportunamente, declarará terminada la actuación y ordenará devolver la demanda al demandante. (...)* (Subrayado por el Despacho)

Sostiene que dicha entidad no expide los actos de reconocimiento de prestaciones sociales de los docentes, puesto que solo se rige por un contrato de fiducia regulado en el artículo 1233 del Código de Comercio que separa su patrimonio de los bienes fideicomitidos y le impide expedir y notificar actos administrativos. Por lo anterior, en aplicación de lo establecido en el artículo 61 de la Ley 1564 de 2012 es Ministerio de Educación la única entidad que debe ser vinculada.

Tramite: Por secretaría de este Despacho Judicial se fijó en lista la excepción previa planteada por la entidad accionada y se corrió su traslado a la contraparte por el término de (3) tres días hábiles. (fl 134)

Traslado de la Excepción Previa: Solicita no dar prosperidad a la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva de la Fiduprevisora, argumentando que el pago depende de la gestión de la Fiduprevisora y es esta entidad la que practica los descuentos en las mesadas adicionales. Por otra parte, el acto administrativo de reconocimiento ordena realizar los descuentos con destino a salud, sin embargo, nunca se especificó que se realicen sobre las mesadas adicionales y en ese sentido, la Fiduprevisora en razón al libre albedrío que la gobierna para tomar decisiones descuenta el 12% sobre las mesadas adicionales que devenga cada pensionado.

Para resolver se **CONSIDERA:**

La legitimación en la causa ha sido definida como la designación legal de los sujetos del proceso para disputar el derecho debatido ante la jurisdicción, que la ostenta el demandante cuando es legalmente el titular del derecho subjetivo que invoca, y el demandado cuando la ley lo señala como la persona obligada a ejecutar la prestación correlativa al derecho del demandante.

En consecuencia, la falta de legitimación en la causa hace referencia a que el demandante o el demandado, o ambos, no sean titulares de la relación jurídica sustancial formulada con la pretensión, por lo que la legitimación en la causa puede referirse al demandante, en cuanto no se le reconozca la titularidad del derecho

sustancial que afirma tener, o al demandado que afirma no estar obligado a reconocerlo, o no ser aquel contra quien es exigible su reconocimiento².

Ahora bien, por disposición de la Ley 91 de 1989, el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio nació sin personería jurídica, y se constituyó como una cuenta de la Nación – Ministerio de Educación Nacional. Por ello, es válido afirmar que la Nación – Ministerio de Educación Nacional asume la representación jurídica en los procesos adelantados por los afiliados al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (Docentes) para obtener el pago y reconocimiento de sus prestaciones económicas.

En principio se puede establecer que las Secretarías de Educación territorial y la Fiduciaria Fiduprevisora S.A. únicamente colaboran con el trámite de reconocimiento y pago de las prestaciones del Magisterio conforme a lo establecido en el Decreto 2831 de 2005, lo que no implica que el ente territorial y la aludida fiduciaria asuman las obligaciones prestacionales de los docentes respaldas por la cuenta del Ministerio de Educación denominada Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

Sin embargo, en el presente caso se discute sobre los descuentos en salud efectuado sobre las mesadas pensionales del accionante, asunto frente al cual la Fiduciaria Fiduprevisora S.A. cumple el papel de ejecutor del gasto en calidad de administradora del patrimonio autónomo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, de cuyos dineros se pagan las prestaciones sociales en los términos de la Ley 91 de 1989.

En atención al contrato de fiducia mercantil contenido en la escritura pública No. 0083 de 21 de junio de 1990, es esta sociedad anónima quien materialmente ordena los descuentos sobre las mesadas pensionales. En este sentido, siendo que existen pretensiones de no hacer frente a estos descuentos, y que la Fiduciaria Fiduprevisora

² Gozaíni Osvaldo. Tratado de derecho procesal civil. T. II. Ed. La ley. Bs. As. 2002, p. 831. Cita un artículo del mismo autor, y los Fundamentos de derecho procesal civil del profesor Eduardo Juan Couture Etcheverry, Depalma, Bs. As. 1987, p. 71.

S.A. es quien materialmente los está haciendo, es forzoso establecer que debe estar vinculada al proceso judicial.

Por lo expuesto, el JUZGADO VEINTIUNO ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO DE BOGOTÁ, SECCIÓN SEGUNDA, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley,

II. RESUELVE:

PRIMERO: SE DECLARA presentado en término la contestación de la demanda por parte de la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG** y la **FIDUPREVISORA S.A.**

SEGUNDO: SE NIEGA la excepción previa de falta de legitimación por pasiva presentada por los apoderados de la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG Y LA LA FIDUPREVISORA S.A.**

TERCERO: SE RECONOCE personería jurídica para actuar en calidad de apoderado principal de **LA NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG Y DE LA FIDUPREVISORA S.A** al **Dr. LUIS ALFREDO SANABRIA RÍOS** identificado con la CC. 80.211.391 y la T.P. 250.292 del C.S.J de conformidad con la escritura pública No. 522 del 2019, la cual llena los requisitos del artículo 74 y ss. del C.G.P y el artículo 5 del Decreto Legislativo 806 del 4 de junio de 2020

CUARTO: SE RECONOCE personería jurídica para actuar en calidad de apoderado sustituto de las entidades accionadas a la Dra. **ANGELA VIVIANA MOLINA MURILLO** identificada con la CC. 1.019.103.946 y la T.P 295.622 del C.S.J quien presentó memorial de sustitución que obra a folio 79 del expediente. Documento que cumple con el lleno de los requisitos del artículo 75 del C.G.P.

QUINTO: Por Secretaria notifíquese a las partes atendiendo a lo establecido en los artículos 8 y 9 del Decreto Legislativo 806 de 2006 en los correos comunicados para este fin al Despacho; colombiapensiones1@hotmail.com. y t_molina@fiduprevisora.com.co ; notjudicial@fiduprevisora.com.co ; y en los demás correos oficiales de las entidades accionadas.

SEXTO: SE ADVIERTE a las partes y a los terceros intervinientes, que para todos los efectos procesales las actuaciones deberán ser radicadas a través de los correos de la oficina de apoyo judicial correscanbta@cendoj.ramajudicial.gov.co y correscans2@cendoj.ramajudicial.gov.co, con copia al correo de este Despacho judicial admin21bt@cendoj.ramajudicial.gov.co. Con la finalidad de llevar su registro en el sistema Siglo XXI y en atención a lo establecido el artículo 3 del Decreto Legislativo 806 de 2020

SEPTIMO: SE ADVIERTE a las partes que de conformidad con el párrafo final del artículo 109 del G.G.P. *“Los memoriales, incluidos los mensajes de datos, se entenderán presentados oportunamente si son recibidos antes del cierre del despacho del día en que vence el término.”* Por lo que se entenderán recibidos en el correo electrónico siempre y cuando sean presentados antes de las 5 PM.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE


ROSSE MAIRE MESA CEPEDA
JUEZ