

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

EXPEDIENTE 2019 00496 00

**MARTHA ESNEDA MUELLE MAECHA VS NACIÓN – MINISTERIO DE
EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG Y OTROS**

Bogotá, D.C., diez y nueve (19) de febrero de 2021.

Ingresa al Despacho el proceso de **NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO** instaurado por la señora **MARTHA ESNEDA MUELLE MAECHA** en contra de **LA NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG, FIDUPREVISORA S.A** y la **SECRETARÍA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ**, para decidir sobre la contestación de la demanda, reconocer personerías y resolver las excepciones previas propuestas por las entidades accionadas. Conforme 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, 101 ¹ y 102 del C.G.P y con fundamento en los siguientes,

I. ANTECEDENTES:

Que mediante escritos del 27 de julio de 2020 y del 20 agosto de 2020 la apoderada de **LA NACIÓN - MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONPREMAG Y FIDUPREVISORA S.A** y el apoderado de la **SECRETARÍA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ** dieron contestación a la demanda en los términos del artículo 172 del C.P.A.C.A. En ella, los apoderados de las entidades presentaron la excepción previa de **FALTA DE LEGITIMACIÓN POR PASIVA DE LA FIDUPREVISORA S.A** y de la **SECRETARÍA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ** alegando que dichas entidades carecen de competencia por pasiva para conocer del presente asunto.

La Fiduprevisora S.A, 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.

Por su parte, la Secretaria de Educación, señala que esta entidad no autoriza ni determina el reconocimiento de prestaciones sociales de los docentes. No puede entrar a varios factores salariales y mucho menos conciliar los efectos patrimoniales de los actos administrativos cuyos dineros no le pertenecen. Para el caso cita las Leyes 33 de

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)*

1985, 91 de 1989 y los Decretos 3135 de 1868 y 2831 de 2005, que en su consideración establecen únicamente obligaciones de colaboración por parte del ente territorial.

Tramite: La secretaría de este Despacho Judicial fijó en lista la excepción previa planteada por las entidades accionadas y se corrió su traslado a la contraparte por el término de (3) tres días hábiles. (fl 106)

Traslado de la Excepción Previa (fls 207): Mediante oficio radicado de manera electrónica el 24 de agosto del 2020 el apoderado de la parte accionante se opuso a las excepciones previas presentadas, sostuvo que la Secretaría de Educación actúa en representación de la Nación – Ministerio de Educación Nacional, y que la Fidurpevisora S.A participa de la expedición de la resolución atacada al aprobar previamente los rubros reconocidos en la misma. Por lo que es indispensable la presencia de ambas partes en el proceso.

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

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.

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 no solo se discute sobre la reliquidación de la pensión, también se discute acerca de los descuentos en salud efectuado sobre las mesadas pensionales del accionante y el no descuento de cotizaciones para efectos prestacionales en los cuales la Secretaria de Educación Territorial hace los reconocimientos en nombre de la Nación Ministerio de Educación Nacional en virtud de lo establecido en el Decreto 2831 de 2005 y la Fiduciaria Fiduprevisora S.A. cumple el papel 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 efecto, frente al primero, Secretaria de Educación, no cabe duda de su legitimación en la causa por pasiva a ser esta entidad la que expidió los actos administrativos atacados, aunque actúe en virtud de la de la dejación otorgada por el Decreto 2831 de 2005. Entidad que en un eventual fallo condenatorio tendría que cumplir las órdenes de expedir nuevos actos administrativos, por lo que tiene un interés en las resultas de este proceso.

Igual tratamiento se aplica a la Fiduprevisora S.A, ya que 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 S.A. es quien materialmente los está haciendo, es forzoso establecer que debe estar vinculada al proceso.

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 presentada en término la contestación de la demanda por parte de la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN – FONPREMAG, FIDUPREVISORA S.A** y la **SECRETARIA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ**.

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

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 105 del expediente. Documento que cumple con el lleno de los requisitos del artículo 75 del C.G.P.

QUINTO: SE RECONOCE personería jurídica para actuar en calidad de apoderado principal de **SECRETARÍA DE EDUCACIÓN DE BOGOTÁ** al Dr. **CARLOS JOSÉ HERRERA CASTAÑEDA** identificado con la CC. 79.954.623 y la T.P No. 141.955 del C.S.J de conformidad con el poder allegado de manera electrónica el 20 de agosto de 2020 otorgado por el Jefe de la Oficina Jurídica de la entidad, la cual cumple con 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

SEXTO: Por Secretaria notifíquese a las partes atendiendo a lo establecido en los artículos 8 y 9 del Decreto Legislativo 806 de 2020 en los correos comunicados para este fin; miguel.abcolpen@gmail.com y t.molina@fiduprevisora.com.co ; notjudicial@fiduprevisora.com.co ; chepelin@hotmail.fr y en los demás correos oficiales de las entidades accionadas.

SÉPTIMO: 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

OCTAVO: 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