**BIENES FIDEICOMITIDOS – Código de Comercio**

En los términos del artículo 1233 del Código de Comercio los bienes fideicomitidos deberán mantenerse separados, en cuanto forman un patrimonio autónomo afecto a la finalidad contemplada en el acto constitutivo, de lo que se sigue que la responsabilidad de los fiduciarios se encuentra limitada. No obstante, de la limitación, al igual que de la separación de patrimonios, no se deriva la falta de legitimación por pasiva, dada la vinculación de la fiduciaria con la gestión encomendada.

**CONSEJO DE ESTADO**

**SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO**

**SECCIÓN TERCERA**

**SUBSECCIÓN B**

**Consejera ponente: STELLA CONTO DIAZ DEL CASTILLO**

Bogotá, D.C., veintinueve (29) de febrero de dos mil dieciséis (2016)

**Radicación número: 25000-23-26-000-1998-03062-01(27876)**

**Actor: CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR – COMPENSAR**

**Demandado: FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. Y OTROS**

**Referencia: APELACIÓN SENTENCIA - ACCIÓN DE CONTROVERSIAS CONTRACTUALES**

Resuelve la Sala el recurso de apelación interpuesto por la parte demandada, en contra de la sentencia proferida el 6 de mayo de 2004, por el Tribunal Administrativo de Cundinamarca- Sección Tercera- Sala de Descongestión, mediante la cual se adoptaron las siguientes declaraciones y condenas:

***PRIMERO:*** *DECLÁRESE probada la falta de legitimación en la causa por pasiva, respecto al MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL y el DISTRITO CAPITAL DE SANTA FÉ DE BOGOTÁ.*

***SEGUNDA:*** *DECLÁRESE el incumplimiento de los contratos No. 11222-41/96 y 1122-45/96 suscritos entre la Fiduciaria la Previsora S.A. y la Caja de Compensación Familiar COMPENSAR, por parte del primero de ellos.*

***TERCERO:*** *En consecuencia CONDÉNESE a la Fiduciaria LA PREVISORA S.A., a pagar los perjuicios causados al contratista, Caja de compensación Familiar COMPENSAR, en la cuantía que se pruebe de conformidad con lo establecido en la parte motiva de la presente providencia.*

***CUARTO:*** *Deniéguense las demás pretensiones de la demanda.*

**I. ANTECEDENTES**

El 13 de octubre de 1998, la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR COMPENSAR, por conducto de apoderado judicial[[1]](#footnote-1), solicitó declarar que i) la Fiduciaria La Previsora S.A. incumplió los contratos n.º (s) 1122–41 de 1996 y 1122–45 de 1996, en cuanto no pagó los servicios médicos prestados a los empleados y los beneficiarios de estos de la planta del personal docente del Distrito Capital y ii) la demandada deberá pagar las sumas adeudada con ocasión de la ejecución de los mentados contratos, incluidos los intereses moratorios a que haya lugar –folio 8 del cuaderno principal-.

Al tiempo solicitó vincular a la Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestación Sociales del Magisterio y Distrito capital-Secretaría de Educación como litis consortes de la parte demandada.

**1.1. LA DEMANDA**

Conforme al texto de la demanda, COMPENSAR pretende las siguientes declaraciones y condenas:

***1)*** *Declárese que la Entidad FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., incumplió los contratos números 1122 – 41 de 1996 y 1122 – 45 de 1996 por no haber pagado, dentro de los plazos contractuales, la totalidad de las obligaciones contraídas por razón de la prestación de servicios médico asistenciales que la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR COMPENSAR brindó a los funcionarios de la planta de personal docente del Distrito Capital de Santa Fe de Bogotá y a los beneficiarios de los mismos.*

***2)*** *Previa la liquidación de los contratos a que se refiere el punto anterior y como consecuencia de la declaratoria que se demanda en el mismo punto, condénese a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., y/o a los Litis Consortes demandados, en la proporción que determine la sentencia, a hacer a favor de la CAJA DE COMPEMSACIÓN FAMILIAR COMPENSAR, los siguientes pagos dentro de los 15 días contados a partir de la ejecutoria de la sentencia.*

***a)*** *La suma de UN MIL CIENTO VEINTIOCHO MILLONES CIENTO DIECIOCHO MIL SEISCIENTOS NOVENTA Y SESIS PESOS ($1.128’118.696,00) MONEDA CORRIENTE, o la suma que resulte liquidada dentro del proceso mediante dictamen pericial, por los siguientes conceptos:*

*DEL CONTRATO 1122-41/96:*

***-*** *Saldo correspondiente al 50% de los servicios prestados a familiares o beneficiarios de los maestros $118’406.181,00 más un costo administrativo del 8.5% por valor de $10’064.525,00, o la suma que resulte liquidada dentro del proceso mediante dictamen pericial.*

***-*** *Saldo pendiente de medicamentos: $3’101.453,00 más un costo administrativo del 8.5% por valor de $263.624,00, o la suma que resulte liquidada dentro del proceso mediante dictamen pericial.*

*DEL CONTRATO 1122-45/96*

***-*** *Saldo correspondiente al 50% de los servicios prestados a familiares o beneficiarios de los maestros $286.009.561,00, más un costo administrativo del 8.5% por valor de $24’310.813,00, o la suma que resulte liquidada dentro del proceso mediante dictamen pericial.*

***-*** *Saldo correspondiente a facturación pendiente de pago por servicios prestados al magisterio del distrito $615’622.175,00, más un costo administrativo del 8.5% por valor de $52’327.885,00, o la suma que resulte liquidada dentro del proceso mediante dictamen pericial.*

***-*** *Saldo pendiente por concepto de suministro de medicamentos $16’601.365,00 más un costo administrativo del 8.5% por valor de “1’411.116,00, o la suma que resulte liquidada dentro del proceso mediante dictamen pericial.*

***3)*** *Previa la liquidación de los contratos mencionados en el numeral 1) de este acápite, condénese a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., y/o a los Litis Consorte demandados, en la proporción que determine la sentencia, a pagar a favor de la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR COMPENSAR la suma de UN MIL NOVENTA Y DOS MILLONES CUATRO MIL QUINIENTOS DIEZ PESOS ($1.092’004.510,00) MONEDA CORRIENTE, de conformidad con los hechos de esta demanda o la suma que resulte liquidada dentro del proceso mediante dictamen pericial, por concepto de intereses legales de mora sobre saldos liquidados de acuerdo con el artículo 1º del Decreto No. 679 de 1994, teniendo como fecha de corte el 10 de Agosto de 1998.*

***4)*** *Condénese en costas a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., y/o los Litis Consortes demandados, en la proporción que determine la sentencia.*

***5)*** *Ordénese que las respectivas condenas se actualicen mediante indexación y se proceda de conformidad con lo ordenado por los artículos 177 y 178 del Código Contenciosos Administrativo y teniendo en cuenta el Artículo 1653 del Código Civil con fundamento en el cual el pago se imputará primero a los intereses y luego al capital.*

Para el efecto la actora puso de presente los siguientes hechos:

1.- La Fiduciaria LA PREVISORA S.A. y la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR-COMPENSAR suscribieron el contrato de prestación de servicios n.º 1122-41 de 1996, mediante el cual la contratista se obligó a prestar los servicios de salud a los funcionarios de la planta de personal docente distrital y a los miembros de su grupo familiar, previa determinación de la Fiduciaria la Previsora S.A., por el término de 35 días contados a partir del 27 de mayo al 30 de junio de 1996, por valor del resultado de la facturación, sin perjuicio de los términos acordados con la Secretaría de Educación, según convenio n.º 004 de 12 de febrero de 1996.

2.- Igualmente, se convino que el servicio se prestaría por el sistema de libranza. Por el suministro de droga se descontaría el 50% por nómina, previo diligenciamiento de los datos de cada usuario por parte de COMPENSAR, sin que a esta le correspondiera tramitar las libranzas a cargo de la Secretaría, acorde con el convenio suscrito con la Fiduciaria. Al margen de que la actora se encontraba obligada a la prestación del servicio.

3.- Con fundamento en el contrato, la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. se obligó a pagar a COMPENSAR los servicios, previa presentación de las facturas, incrementadas en el 8.5% por costo administrativo, sin perjuicio de los valores recaudados por el mecanismo de libranza. Así la Fiduciaria recibía el recaudo que la Secretaría descontaba de la nómina, con el incremento convenido y cancelaba las facturas a COMPENSAR.

4.- El 24 de junio de 1996, la Fiduciaria la Previsora S.A. le informó a Compensar que el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales requería la suscripción de un nuevo contrato de prestación de servicios médico asistenciales por un período de tres meses, bajo las mismas condiciones del vigente, por lo que, el 25 de junio de 1996, el Director de Compensar respondió el sentido de aceptar la oferta y extender el contrato hasta el 30 de septiembre del mismo año.

5.- En consecuencia, la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. y la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR COMPENSAR suscribieron el contrato n.º 1122-45/96 por el término de tres meses, vigente entre el 1º de julio y el 30 de septiembre de 1996, con el mismo objeto y bajo las mismas condiciones de pago del contrato 1122-41 del mismo año.

6.- Aunque la demandante se encontraba prestando el servicio, en los términos acordados, es decir con valor abierto o cuantía indeterminada, en el nuevo contrato se convino que la facturación total para los tres meses de duración no excedería el equivalente al 8% de la nómina básica mensual de los docentes a cargo de la Secretaría, esto es la suma de $735’000.000.oo. Monto insuficiente para atender el pago de los servicios prestados, al margen de que la demandante se encontraba obligada a prestar el servicio por el término convenido, esto es hasta el 30 de septiembre de 1996.

7.- A partir del 20 de agosto de 1996, por orden de la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., la prestación de los servicios médicos asistenciales de hospitalización y cirugía requerían del visto bueno del auditor médico de la Fiduciaria -doctor AUGUSTO CIFUENTES-. A lo que se suma que, el 29 de agosto, la Fiduciaria puso de presente a Compensar que el programa de garantía y auditoria de la calidad fijaría los criterios para la prestación del servicio ambulatorio, segundo y tercer nivel.

8.- El 27 de septiembre de 1996, el Presidente de la Asociación Distrital de Educadores y el Representante de la Comisión de Salud pusieron de presente al Vicepresidente del Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio su preocupación, porque el 30 de septiembre vencía el contrato, por lo que resultaba necesario que la Fiduciaria y el Fondo garantizaran la prestación del servicio y, el 30 de septiembre siguiente, el Presidente de la Asociación Distrital de Educadores se dirigió al Director de Compensar para que se continuara con la prestación del servicio, en cuanto existían procedimientos médicos programados.

9.- Al margen de solicitudes de pacientes pendientes de atender, el 20 de noviembre y el 11 de febrero de 1997, el Vicepresidente del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio puso de presente a la Fiduciaria que el contrato de prestación de servicios n.° 1122-45/96 finalizó. Al tiempo le informó que su solicitud de reintegro de gastos debía ser dirigida a Compensar.

9-.- COMPENSAR, por su parte, presentó ante la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., las facturas que se relacionan a continuación, por la prestación de los servicios médicos asistenciales a los docentes del magisterio del Distrito Capital:

- No. 0012434 por valor de $129’214.277,00 de fecha 13/08/1996

- No. 0012514 por valor de $148’334.473,00 de fecha 16/08/1996

- No. 0012663 por valor de $124’571.128,00 de fecha 09/09/1996

- No. 0012785 por valor de $ 9’661.491,00 de fecha 24/09/1996

- No. 0012939 por valor de $135’434.799,00 de fecha 08/10/1996

- No. 0013156 por valor de $ 3’535.906,00 de fecha 18/10/1996

Adicionalmente, la actora presentó la factura n.° 0014952 por valor de $577’674.940,00, con fecha de vencimiento de 21 de febrero de 1997, el 22 de enero anterior, así:

a) En desarrollo del contrato n.° 1122-41/1996

- A docentes $86’682.500,00

- A beneficiarios $63’265.000,00 Subtotal: $149’947.500,00

- Costos administrativos (8.5%) 12’745.538,00

-----------------------

- TOTAL $162’693.038,00

b) En desarrollo del contrato n.° 1122-45 / de 1996

- A docentes $228’633.500,00

- A beneficiarios $153’838.300,00 Subtotal: $382’471.800,00

- Costo administrativo (8.5%) $ 32’510.103,00

-----------------------

- TOTAL $414’981.903,00

10.- La FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. pagó parcialmente a COMPENSAR la factura 0014952, así:

La suma de $128’371.775,00, correspondiente al contrato 1122-41/96, comprobante de egreso n.º 9586 y la suma de $331’524.625,00 correspondiente contrato 1122-45/96. En ese orden los saldos pendientes por pagar quedaron así:

Contrato 1122-41/96

- 50% de beneficiarios $31’632.500,00

- Costo administrativo (8.5%) $ 2’688.763,00

----------------------

- Total sujeto a intereses $34’321.263,00

Contrato 1122-45/96

- 50% de beneficiarios $76’919.150,00

- Costo administrativo (8.5%) $ 6’538.128,00

---------------------

- Total sujeto a intereses $83’457.278,00

11.- Igualmente, se adeudan las siguientes facturas:

i) La n.° 0012781 por valor de $111’968.629,00 de 24 de septiembre de 1996, radicada el 2 de octubre de 1996; ii) n.° 0012857 por valor de $54’858.316,00, radicada el 8 de octubre de 1996 y iii) factura n.° 0012943 por valor de $ 246’093.960,00, radicada el 17 de octubre de 1996.

Las facturas relacionadas, fueron devueltas por la Fiduciaria La Previsora S.A. a COMPENSAR, mediante el oficio VFP 4576 del 17 de Octubre de 1996, por falta del número de la cédula del beneficiario.

12.- El 7 de noviembre de 1996, mediante factura n.° 0013440, COMPENSAR presentó cuenta de cobro a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., por valor de $ 102’363.094,00, dividida así: en desarrollo del contrato n.° 1122-41/96 $ 101’590.900,00 y por el contrato 1122-45 /96 la suma de $772.195,oo.

13.- El 20 de noviembre de 1996, mediante factura No. 0013602, COMPENSAR cobró a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. $ 266’018.355,00, divididos así: por el contrato 1122-41/96 $ 26’584.019,00 y por el contrato 1122-45/96 $ 239’434.336.oo.

La FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. pagó a COMPENSAR la factura No. 0013602, así:

i) En lo que tiene que ver con el contrato 1122-41/96 la suma de $ 22’042.263,00; ii) con el contrato n.° 1122-45/96, la suma de $ 66’721.405,00 y la suma de $91’320.202,00 el 29 de enero de 1998, para un total de $158’041.607,oo.

14.- El 2 de enero de 1997, mediante factura n.° 0014083, COMPENSAR cobró a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. $ 851’714.210,00, con fecha de vencimiento el 01 de Febrero de 1997.

Por el contrato No. 1122-41/96 la suma de $ 100’416.369,00 y por el contrato n.° 1122-45 /96 $ 751’297.841,00.

La FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. pagó a COMPENSAR la factura No. 0014083, así:

a) Para el contrato n.° 1122-41/96 la suma de $20’918.961,00 el 2 de octubre de 1997 y la suma de $63’358.584,00 el 20 de noviembre de 1997, para un total de $84’277.545,oo.

b) Para el contrato n.° 1122-45/96, la suma de $73’792.988,00 el 29 de enero de 1998.

c) Saldo pendiente por pagar del contrato 1122-41/96 la suma de $16’138.824,00 y por el contrato 1122-45/96 la suma de $ 677’504.853,00

15.- El 2 de enero de 1997, mediante factura 0014117, COMPENSAR presentó cuenta de cobro a la PREVISORA S.A., por valor de $15’084.006,00, con vencimiento el 1 de febrero de 1997:

a) Por el contrato n.° 1122-41/96 $ 4’944.181,00

b) Por el contrato n.° 1122-45 /96 $10’139.825,00

La FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. pagó a COMPENSAR la factura No. 0014117, así: i) la suma de $2’687.091,00 y ii) la suma de $ 1’569.651,00, imputadas al contrato 1122-41/96, para un total de $ 4’256.742,oo.

En relación con el contrato 1122-45/96 se encuentra pendiente de pago la suma de $ 8’888.251.oo.

16.- El 1 de noviembre de 1996, mediante factura No. 0013412, la contratista presentó cuenta de cobro a LA PREVISORA S.A., por valor de $187’689.964,00, discriminada así i) contrato 1122-41/96 $67’770.003,00 y ii) contrato 1122-45 /96 $119’919.961,oo.

La PREVISORA S.A. pagó la suma de $54’069.085,00, imputada al contrato 1122-41/96 el 13 de marzo de 1997, por lo que quedó pendiente de cancelar la suma de $ 97´112.921.oo, correspondiente al contrato 1122-45/96.

17. Con fecha 22 de noviembre de 1996, mediante factura 0013715, COMPENSAR cobró a la FIDUCIARIA la suma de $111’955.950.oo, de la que se pagó $ 88’557.319,00, imputable al contrato 1122-41/96 el 13 de marzo 13 de 1997.

18.- El 22 de Noviembre de 1996, mediante factura No. 0013716, COMPENSAR presentó cuenta de cobro por la suma de $ 171’269.338,00, con fecha de vencimiento el 12 de febrero de 1997, así: por el contrato n.° 1122-41/96 la suma de $101’888.698,00 y por el n.° 1122-45 /96 la suma de $69’380.640,0

La FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. pagó a COMPENSAR la factura No. 0013716 en estos términos:

i) La suma de $82’878.855,oo imputada al contrato 1122-41/96 el 13 de marzo de 1997 y ii) la suma de $56’656.525,oo para el contrato 1122-45/96 aún pendiente por cancelar.

19.- Por último, el 28 de octubre de 1996, se presentó la factura n.° 0013363 por valor de $114’139.472,00 y la factura n.° 0013800 por $ 154’500.203,00, para un total de $268’639.675,oo.

20.- El 17 de enero de 1997, la Subdirectora Administrativa y Financiera de Compensar se dirigió a la Fiduciaria La Previsora S.A. para que en el trámite de cancelación se excluyeran los registros que en el proceso de validación presentaran alguna inconsistencia que impidiera su pago.

21.- El 24 de febrero de 1997, el Director de COMPENSAR reiteró a la Previsora el pago de la suma de $ 2.241’363.854,oo, relativa a la atención de 443 pacientes. A lo que se suma que COMPENSAR continuó prestando servicios requeridos con el visto bueno del médico auditor de la FIDUCIARIA.

22.- El 8 de mayo de 1997, el Jefe de la División de Crédito y Cartera de Compensar allegó en medio magnéticos los archivos, solicitados por la Fiduciaria La Previsora S.A.

23.- El 7 de julio de 1997, Compensar, por intermedio de apoderado, solicitó al Presidente de la Fiduciaria La Previsora S.A. el reconocimiento y pago de la suma de $ 1.386’881.301,oo e intereses por valor de $262’116.148,00. Por su parte, el 27 de enero 27 de 1998, la Fiduciaria informó a Compensar que no le correspondía atender el proceso de libranzas, para el cubrimiento del 50% por los servicios prestados a los beneficiarios.

24.- El 25 de febrero de 1998, la Subdirectora Administrativa y Financiera de Compensar aceptó algunas de las glosas a las cuentas de cobro presentadas por la Fiduciaria.

25.- Mediante comunicación del 26 de marzo de 1998, el Vicepresidente del Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio se dirigió al señor Director de Compensar para informar que, en reunión del 16 de marzo de 1998, se advirtió *“que no existe viabilidad legal ni contractual para que la Fiduciaria La Previsora S.A., como vocera del patrimonio autónomo del Fondo Nacional de prestaciones Sociales del Magisterio, cancele a la firma por usted representada las sumas reclamadas por concepto de los valores que excedieron el tope del 8% establecido en el Contrato”,* por lo que el pago de dichos servicios le corresponde a la respectiva entidad territorial, es decir, a la Secretaría de Educación del Distrito.

26-. El 20 de abril de 1998, el Director de Compensar propuso al Presidente de la Fiduciaria La Previsora S.A. someter las diferencias a la decisión de un Tribunal de Arbitramento, con la concurrencia del Ministro de Educación y del señor Alcalde Mayor de Bogotá.

27-. Vencido el término para la constitución del tribunal de arbitramento, en cuanto las partes no se pronunciaron, Compensar entendió que al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, a la Fiduciaria La Previsora S.A., al Ministerio de Educación y a la Alcaldía Mayor de Santa Fe de Bogotá–Secretaría de Educación del Distrito no les asiste interés por hacer uso de la facultad de acordar la constitución de un tribunal de arbitramento.

**1.2. INTERVENCIÓN PASIVA**

**1.2.1 CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA**

En auto de 21 de noviembre de 1999, el Tribunal Administrativo de Cundinamarca admitió la demanda –folio 66 del cuaderno principal-. La FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A.[[2]](#footnote-2) contestó oponiéndose a las pretensiones –folio 124 del cuaderno principal- y a título de excepciones propuso i) inexistencia de la obligación, en cuanto Compensar pretende que le sean pagadas unas erogaciones que no se hicieron en el ámbito del contrato, sin perjuicio de que la demandada cumplió a cabalidad todas las obligaciones contraídas; ii) cobro de lo no debido, por falta de fundamento legal o contractual para dicha exigencia e incumplimiento de la gestión de la libranza, dada su relación directa con los beneficiarios del servicio, aunado a que no se pactó que tales créditos le iban a ser cedidos a la FIDUCIARIA. Sostuvo que el porcentaje del 8.5% pactado, en realidad corresponde al reconocimiento a favor de COMPENSAR, por la obtención, manejo y cobro de las libranzas expedidas por los docentes para sufragar la prestación de servicios médicos a sus beneficiarios, sin olvidar que, conforme al parágrafo primero de la cláusula segunda del contrato, es claro que el usuario pagaría el 50 % de la atención médica, mediante el sistema de libranza y el otro cincuenta por ciento (50%) lo asumía la FIDUCIARIA, con cargo a los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, previa presentación de la factura con sus respectivos soportes. A lo que se suma, que, para regular y controlar los costos, el mecanismo del co-pago disminuía el acceso al sistema de salud, pues, como el docente desembolsaba la mitad del costo acudía solo cuando en realidad lo necesitaba; iii) en los términos del contrato 112–45/96, el prestador del servicio asumió la obligación a precio global, único, indeterminado pero determinable, conforme al porcentaje del 8% del valor básico de la nómina, de modo que aceptó que el costo del servicio no podía superar o exceder dicho monto, estimado en SETECIENTOS TREINTA Y CINCO MILLONES DE PESOS ($735’000.000,00), según lo dispuesto en el parágrafo primero de la cláusula cuarta del contrato 1122-45/96. En conclusión, no existe fundamento legal ni contractual para darle curso a las pretensiones de la demanda.

El Distrito Capital-Secretaría de Educación, litis consorte de la parte demandada, se opuso a las pretensiones –folio 102 del cuaderno principal-. A su parecer, si bien el Vicepresidente del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio informó al Director de Compensar que *“no existe viabilidad legal ni contractual para que la Fiduciaria La Previsora S.A. como vocera del patrimonio autónomo–Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del magisterio, pagara a COMPENSAR las sumas reclamadas por concepto de los valores que excedieron el tope del 8% establecido en el contrato”,* así como que *“el pago de cualesquiera tipo de prestación a estos docentes debe hacerse con cargo a los recursos girados por la respectiva entidad territorial”,*  esto no era necesario, porque la demandante conocía lo convenido, con consecuencias previsibles. En ese orden, la comunicación además de que no genera la obligación que se pretende hacer exigible, como no fue suscrita por el Distrito Capital, no le resulta extensiva a la Secretaría de Educación.

A lo anterior se suma que los contratos n.° (s) 1122-41 y 1122-45/96 fueron suscritos por la Fiduciaria La Previsora S.A., en desarrollo del contrato celebrado con la Nación–Ministerio de Educación Nacional, esto es por cuenta del patrimonio autónomo que administra los recursos de la cuenta especial de la Nación denominada Fondo Nacional de Prestación Sociales del Magisterio, por lo que su vinculación a la litis constituye falta de legitimación por pasiva.

Por su parte, la Nación-Ministerio de Educación, litis consorte de la parte demandada –folio 90 del cuaderno principal-, se opuso a las pretensiones, fundada en que i) no procede la acción contractual mientras no se liquide el contrato; ii) falta de legitimación por pasiva del Ministerio de Educación Nacional, en cuanto resulta ajeno a la relación contractual; iii) cumplimiento de la demandada, pues los contratos n.° (s) 1122-41/96 y 1122-45/96, vigentes hasta el 30 de junio y el 30 de septiembre de 1996, respectivamente, fueron pagados en su totalidad, aunado a que en los términos pactados no podían exceder el valor equivalente al 8% de la nómina básica mensual, estimado en la suma de SETECIENTOS TREINTA Y CINCO MILLONES DE PESOS MCTE. ($735.000.000,00., iv) aunque el oficio de 21 de mayo de 1998, n.° 08112 no comporta confesión de parte, el mismo da cuenta de que la fiduciaria pagó la suma de $1.330’641.418,oo; v) inexigibilidad de la obligación, si se considera que, en los términos del contrato, el pago quedó sujeto a la obligación por parte de COMPENSAR de presentar las facturas correspondientes, el recibo a satisfacción del servicio prestado con el visto bueno del interventor del contrato, previa presentación por parte del usuario o de sus beneficiarios del último desprendible de pago, cédula de ciudadanía, el carné de compensar y la constancia de la vinculación laboral y vi) pérdida total de intereses, en cuanto su cobro excede el 4,80% mensual para el año 1997 y del 4,48% mensual para el año de 1998, lo que comporta usura.

**1.3 ALEGATOS PRIMERA INSTANCIA**

**1.3.1. PARTE ACTORA**

La CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR –COMPENSAR- insistió en la prosperidad de sus pretensiones -folio 262 del cuaderno principal-, fundada en que i) aceptó prestar el servicio médico acorde con las coberturas previstas por la Caja de Previsión Social del Distrito. Acordó que, para identificar a los beneficiarios, se cruzarían las bases de datos de docentes que reposan en la Secretaría de Educación y la de los beneficiarios que poseía Compensar. Posteriormente la Secretaría de Educación autorizó prestar los servicios de salud a aquellos beneficiarios que se identificaran con el carné de la Caja de Previsión Social del Distrito; ii) aunque el valor del contrato n.° 004 del 12 de febrero de 1996, se convino en $ 214’589.331,oo, la suma admitía modificación, para lo cual el Distrito se obligó a apropiar las partidas necesarias cuando la prestación del servicio sobrepasara lo previamente acordado; iii) en el ámbito del contrato se prestaron los servicios y la Secretaría de Educación pagó por ello la suma de $ 1.804’611.337,00 m/cte, con un incremento del 4.5% por concepto de costos de administración; iv) se convino en que la atención médica sería sufragada en un 50% por el empleado, mediante el sistema de libranza, para ser descontada por nómina. Por esta razón la Secretaría de Educación pagó a Compensar el 100% de los servicios facturados.

En lo que tiene que ver con el contrato n.° 1122-45/96, además de los términos y condiciones ya establecidos en el convenio n.° 04 de 1996, aunque la cuantía no se determinó se entiende de que no superaba la suma aproximada de $ 735’000.000,00 m/cte” y se acordó la vigencia entre el 1º de julio y el 30 de septiembre de 1996. En rigor, se puso de presente que *“el Consejo directivo del Fondo citó y se reunió en forma extraordinaria el citado 23 de Mayo, declarando la necesidad inminente de adoptar los mecanismos necesarios para prestar oportunamente el servicio médico – asistencial a los docentes incorporados al Fondo”,* para lo cual el CONTRATISTA atendería los funcionarios de la planta docente distrital, en los términos previstos en el contrato n.° 004 del 12 de Febrero de 1996. Condiciones estas incorporadas en el acuerdo, de modo que la Fiduciaria La Previsora S.A. se encontraba obligada a tomar las medidas necesarias para apropiar los recursos correspondientes al patrimonio autónomo. Siendo claro que COMPENSAR no podía suspender los servicios a los docentes, estando en ejecución el contrato, a lo que se suma que la Fiduciaria nunca hizo expresa su intención sobre la suspensión del servicio. En conclusión, la FIDUCIARIA se encontraba obligada a tramitar la apropiación de los recursos necesarios para atender a la ejecución en toda su extensión. Finalmente, puso de presente las sumas que se le adeudan con ocasión de la prestación del servicio.

**SALDOS DE LA FACTURACIÓN DE LOS CONTRATOS 1122 – 41/96 Y 1122 – 45/96 DE LA FIDUCIARIA LA PREVISORA**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **FACTURA** | **SALDO** | **CONTRATO 1122 / 41** | | | |
| **MAESTROS** | **50% CONTRATO** | **50% LIBRANZA** | **SUBTOTAL** |
| **14952**  **13440**  **13602**  **14083**  **14117**  **13412**  **13715**  **13716**  **99999** | 117’778.540  16’681.364  22’400.301  693’643.676  10’827.264  133’620.879  23’398.631  88’390.482  21’377.556 | **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  3’365.075 | **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  **-**  **-** | 34’321.262  16’681.364  4’541.756  16’138.824  687.439  13’700.917  23’389.301  19’009.843  **-** | 34’321.262  16’681.364  4’541.756  16’138.824  687.439  13’700.917  23’389.301  19’009.843  3’365.075 |
| **TOTAL** | **1.128’118.693** | **3’365.075** | **-** | **128’470.706** | **131’835.781** |

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **FACTURA** | **SALDO** | **CONTRATO 1122 / 45** | | | |
| **MAESTROS** | **50% CONTRATO** | **50% LIBRANZA** | **SUBTOTAL** |
| **14952**  **13440**  **13602**  **14083**  **14117**  **13412**  **13715**  **13716**  **99999** | 117’778.540  16’681.364  22’400.301  693’643.676  10’827.264  133’620.879  23’398.631  88’390.482  21’377.556 | **-**  **-**  **-**  333’068.700  7’636.675  74’305.880  1.844  43’932.409  18’012.481 | **-**  **-**  **-**  172’218.076  1’251.575  22’807.041  3.743  12´724.115  **-** | 83’457.278  **-**  17’858.545  172’218.076  1’251.575  22’807.041  3.743  12’724.115  **-** | 83’457.278  **-**  17’858.545  677’504.852  10’139.825  119’919.962  9.300  69’380.639  18’012.481 |
| **TOTAL** | **1.128’118.693** | **476’957.989** | **209’004.550** | **310’320.373** | **996’282.912** |

**TOTAL SALDOS DE LA FACTURACIÓN DE LOS CONTRATOS**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **FACTURA** | **SALDO** | **TOTAL CONTRATO 1122 / 41 Y 1122/45** | | | |
| **MAESTROS** | **50% CONTRATO** | **50% LIBRANZA** | **TOTAL** |
| **14952**  **13440**  **13602**  **14083**  **14117**  **13412**  **13715**  **13716**  **99999** | 117’778.540  16’681.364  22’400.301  693’643.676  10’827.264  133’620.879  23’398.631  88’390.482  21’377.556 | **-**  **-**  **-**  333’068.700  7’636.675  74’305.880  1.844  43’932.409  21’377.556 | **-**  **-**  **-**  172’218.076  1’251.575  22’807.041  3.743  12´724.115  **-** | 117’778.540  16’681.364  22’400.301  188’356.900  1’939.014  36’507.958  23’393.044  31’733.958  **-** | 117’778.540  16’681.364  22’400.301  693’643.676  10’827.264  133’620.879  23’398.631  88’390.482  21’377.556 |
| **TOTAL** | **1.128’118.693** | **480’323.064** | **209’004.550** | **438’791.079** | **1.128’118.693** |

**1.3.3. PARTE DEMANDADA**

La Fiduciaria “LA PREVISORA S.A. reiteró los planteamientos de su defensa –folio 383 del cuaderno principal- y solicitó negar las súplicas de la demanda, fundada en que i) en el contrato 1122-45/96 se incorporaron nuevas condiciones en lo atinente al límite del valor global por la prestación de los servicios médicos-asistenciales; ii) los contratos 1122-41/96 y 1122-45/96 constituyen acuerdos de voluntad totalmente diferentes, por lo que su liquidación deberá hacerse conforme a lo convenido y iii) la actora pretende hacer efectiva una obligación inexistente, lo que comportaría un pago de lo no debido y un enriquecimiento sin causa a su favor, de modo que sus pretensiones carecen de fundamento legal. Esto último, si se considera que las partes bien podían, como efectivamente sucedió, pactar en el nuevo contrato una modalidad de pago diferente. En ese orden, en el contrato 1122-45/96 el actor asumió el riesgo económico de prestar en forma íntegra los servicios médicos–asistenciales a un precio global, único e inmodificable, de modo que los servicios prestados no podían superar o exceder el valor equivalente al 8% de la nómina básica mensual de los docentes del Distrito, estimado en SETECIENTOS TREINTA Y CINCO MILLONES DE PESOS ($735’000.000,00), según el parágrafo primero de la cláusula cuarta del contrato 1122-45/96, de lo que se sigue que la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., sólo tenía la obligación de pagar las cuentas presentadas por COMPENSAR hasta el 50% de su valor; pues el otro 50% le correspondía asumirlo al docente. Lo anterior obligaba a COMPENSAR a abstenerse de prestar cualquier servicio a los beneficiarios mientras no hubiera certeza sobre el trámite relativo a la libranza.

La Nación-Ministerio de Educación presentó sus alegaciones finales –folio 249 del cuaderno principal-, para insistir en las razones de su defensa. Señaló que i) aunque el valor de ambos contratos fue indeterminado, el 1122-45/96 ascendió al 8% de la nómina básica mensual de los docentes del Distrito durante la vigencia del contrato, equivalente a la suma de $ 735’000.000,00 en los términos de la cláusula cuarta; ii) para obtener el pago, COMPENSAR debía acreditar la prestación del servicio, acompañado del visto bueno del interventor del contrato; iii) no procede el reconocimiento de la suma de $ 470’823.453,80, porque los servicios prestados a los beneficiarios de los docentes excedieron el 50% que le correspondía asumir a la FIDUCIARIA; iv) la remisión al contrato n.° 04 de 12 de febrero de 1996, suscrito entre Secretaría de Educación del Distrito Capital y COMPENSAR, no le resulta oponible a la FIDUCIARIA.

**1.4 SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA**

El Tribunal Administrativo de Cundinamarca, Sección Tercera –Sala de Descongestión accedió parcialmente a las súplicas de la demanda -folio 437 del cuaderno principal-. Encontró probada la falta de legitimación por pasiva de lo la Nación-Ministerio de Educación y del Distrito Capital, llamados como litis consorte necesarios, por lo que no se pronunció sobre las excepciones.

En cuanto al fondo del asunto, el tribunal i) se apartó de la defensa esgrimida por la Fiduciaria la Previsora S.A., relativa a que le correspondía a COMPEMSAR adelantar los trámites referentes a las libranzas, pues, conforme al contrato n.º 1122-45/96, la actora se obligaba a atender a todos los funcionarios de la planta de personal docente distrital, en las condiciones acordadas con la Secretaría de Educación del Distrito Capital y, en los términos del contrato n.º 004 de 12 de febrero de 1996, en tanto el trámite de las libranzas lo adelantarían el Distrito Capital y la FIDUCIARIA, respecto del 50% del valor de los servicios prestados a los beneficiarios y familiares, en orden al descuento directo de nómina; ii) COMPENSAR cumplió con la obligación de prestar el servicio convenido; iii) aunque se pactó un precio global que no podía exceder del 8 % de la nómina básica mensual, estimado en SETECIENTOS TREINTA Y CINCO MILLONES DE PESOS MCTE. ($735’000.000,00)., lo cierto es que la demandante, en los términos del artículo 49 constitucional, no podía suspender la prestación del servicio, sin poner en riesgo el derecho fundamental a la vida e integridad personal de los usuarios y por ello bien podía excederse en el valor convenido; iv) si bien COMPENSAR no remitió a la Fiduciaria la Previsora S.A., información respecto de los servicios prestados, de suerte que la Fiduciaria no conoció los montos que se estaban causando, de ello no se sigue la pérdida de la remuneración acordada. Lo anterior, sin perjuicio de que se designó un médico auditor dependiente de la Fiduciaria quien tenía la responsabilidad de autorizar la prestación de algunos servicios, permitiendo así la información que la Fiduciaria echa de menos.

En consecuencia, resolvió declarar el incumplimiento de los contratos n.° (s) 1122-41/96 y 1122-45/96 y condenó en abstracto a la Fiduciaria la Previsora S.A., en orden a que los perjuicios causados fueran liquidados en incidente separado.

**2. SEGUNDA INSTANCIA**

**2.1 PARTE DEMANDA**

La demandada, inconforme con la decisión, interpuso recurso de apelación, para que se nieguen las pretensiones[[3]](#footnote-3) –folio 440 del cuaderno principal-, fundada en que i) la Fiduciaria no fue parte de los contratos de prestación de servicios n.º (s) 1122–41/96 y 1122–45/96, sino representante del patrimonio autónomo denominado *“FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO, creado mediante contrato de fiducia mercantil celebrado entre la Fiduciaria la Previsora S.a. y la Nación–Ministerio de Educación”*, según da cuenta la escritura pública n.º 83 de 21 de junio de 1990. En este orden, cualquiera que sea el resultado del proceso, el mismo debe comprometer al PATRIMONIO AUTONOMO DENOMINADO FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES DEL MAGISTERIO y no a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., con patrimonio propio e independiente del autónomo mencionado; ii) el trámite de las libranzas correspondía a la Caja de Compensación Familiar COMPENSAR y no a la Fiduciaria, por lo que la demandante omitió cumplir la obligación relativa a la firma y entrega para su recaudo, acorde con el parágrafo primero de la cláusula segunda tanto del contrato 1122–41/96 como del 1122–45/96. La Fiduciaria la Previsora S.A. no podía hacer descuentos de manera autónoma a la nómina del Magisterio del Distrito Capital, como tampoco repetir contra los docentes con ocasión de estos créditos, iii) se pactó un precio único y global, en cuanto en la cláusula cuarta se previó que no excedería el 8% de la nómina básica mensual, aunado a que Compensar no informó a la Fiduciaria los indicadores de demanda de servicios y costos medios para la ejecución del presupuesto del contrato, además de que sobrepasa el valor acordado; sin perjuicio de su obligación, en orden a definir los términos de la prórroga. De donde, actuó por su cuenta y riesgo, lo que de suyo implica que no es posible alegar en su favor su propia culpa; iv) las facturas no fueron aceptadas por la FIDUPREVISORA y no hay prueba de la prestación de los servicios.

En el curso de la segunda instancia, LA PREVISORA amplió la sustentación del recurso y en el ámbito de la misma insistió en su pedimento. Sostuvo –folio 440 del cuaderno principal-: i) que no actuó en nombre propio, sino en representación del Patrimonio Autónomo *“FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO”*, extremo contractual, en cuanto su gestión se circunscribió a representarlo en los términos del contrato celebrado el 21 de Junio de 1990, para la administración de los recursos del Fondo; ii) el contrato n.º 1122-45/96 es de ASEGURAMIENTO EN SALUD, de modo que el *a quo* desconoce la realidad probatoria; iii) el prestador –COMPENSAR- se enriqueció sin justa causa, pues, so pretexto de la prestación del servicio de salud, omitió sus deberes contractuales; iv) aunque, los contratos tienen como finalidad la preservación del servicio de salud, debe tenerse presente las tarifas preestablecidas y que se trata de un aseguramiento; v) el tema de copagos y libranzas constituía una responsabilidad a cargo de COMPENSAR.

En síntesis, la Fiduciaria agregó que los contratos 1122-41/96 y 1122-45/96, en cuanto derivados de un negocio fiduciario, se sujetan igualmente a las normas del Código de Comercio, de modo que i) en virtud del artículo 1233 *“Para todos los efectos legales, los bienes fideicomitidos deberán mantenerse separados del resto del activo del fiduciario y de los que correspondan a otros negocios fiduciarios, y forman un patrimonio autónomo afecto a la finalidad contemplada en el acto constitutivo”* y ii) su actuación se explica y limita en razón de la existencia del patrimonio autónomo FOMAG, acorde con las instrucciones impartidas por el fideicomitente -Nación Ministerio de Educación- y en ese orden las reclamaciones de COMPENSAR fueron conocidas por el Consejo directivo del FOMAG.

Aunado a lo anterior, sostuvo que i) en el acta de la reunión adelantada el 16 de marzo de 1998, se le impartió a la fiduciaria la instrucción de no conciliar; ii) la alusión del contrato 04 suscrito entre el Distrito y COMPENSAR solo puede entenderse como simple referencia a la cobertura estipulada y nada más; iii) la obtención de las libranzas era responsabilidad de COMPENSAR, quien tenía interés jurídico y económico en el pago del servicio, por lo que no se entiende como se pretende exigirlo de la FIDUCIARIA, iv) el hecho de que COMPENSAR prestara el servicio o entregara el medicamento a los beneficiarios, sin la certeza de la existencia de las libranzas, permite inferir que incurrió en falta de diligencia y cuidado.

En suma, sostuvo que, tanto el contrato 1122–41/96 como el 1122– 45/96, constituyen dos acuerdos de voluntades diferentes y, por consiguiente, su liquidación no tendría que responder a iguales parámetros. A lo que se agrega que la actora no probó el desequilibrio del contrato. Sin perjuicio de que la modalidad del aseguramiento significa la asunción plena del riesgo de salud por el contratista, salvo lo relativo a las exclusiones expresas. En ese orden correspondía negar las súplicas de la demanda.

**2.2. INTERVENCIONES FINALES**

**2.2.1. PARTE ACTORA**

En la etapa de intervenciones finales de la segunda instancia, la parte actora insiste en la prosperidad de las pretensiones –folio 528 del cuaderno principal-, fundada en que i) el 26 de junio de 1996, el Fondo de Prestaciones del Magisterio impartió instrucciones a la Fiduciaria para suscribir el contrato de prestación de servicios médicos, por el término de tres meses a partir del 1º de julio hasta el 30 de septiembre de 1996, ii) la Contratista se obligó a atender a los funcionarios de la planta docente distrital; iii) el segundo contrato se extendió hasta el 30 de septiembre de 1996, por lo que su ejecución no podía interrumpirse y por tanto se suscribió en los mismos términos del contrato anterior o sea 1122-41/96. En síntesis, la Fiduciaria La Previsora y Compensar dada la naturaleza de las prestaciones no podían interrumpir el servicio, iv) COMPENSAR se encontraba facultada para cobrar y, aunque se convino en que no podía facturar por un valor superior a los $ 735’000.000,oo, de ello no se sigue que los servicios prestados por fuera del contrato no le sean reconocidos; v) los términos y condiciones establecidos en el convenio n.° 04, corresponden a la voluntad negocial, por lo que cualquier duda en la interpretación del contrato n.° 1122-45 se solventa con el citado Convenio. A ello se suma la comunicación n.° (s) VFP-26226 de 25 de junio de 1996, puesto que en los términos de la Cláusula Cuarta *“La Secretaría de Educación hará la provisión necesaria en caso de sobrepasar el valor del Contrato”,* por lo que se acudió a un precio aproximado. En consecuencia, lo que se predicó como una obligación de la Secretaría de Educación Distrital en el Contrato 004, resulta extensible a la Fiduciaria La Previsora S.A. y a esta le correspondía gestionar ante el Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio la provisión de fondos, en caso de sobrepasar el valor del inicial, una vez identificado el costo total de los servicios prestados.

**2.2.2. PARTE DEMANDADA**

La Fiduciaria insistió en los argumentos de la defensa –folio 553 del cuaderno principal-. Puso de presente que el contrato n.° 1122-41/96 era de prestación de servicios médicos “por evento” y el n.° 1122-45/96 de aseguramiento en salud. Contratos distintos que se rigen por sus propias cláusulas a lo que se suma que i) la FIDUCIARIA no actuó en nombre propio sino en representación del patrimonio Autónomo -Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del magisterio (FNPSM)- y en consecuencia no puede ser obligada a responder directamente, en cuanto se limitó a administrar los recursos de la cuenta especial de la Nación, denominada Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, al tenor de lo dispuesto en el artículo 3º de la Ley 91 del 29 de diciembre de 1989 y del contrato respectivo. A esto se suma que, conforme la cláusula décimo cuarta, *“LÍMITE DE LAS OBLIGACIONES DE LA FIDUCIARIA -LA FIDUCIARIA no estará obligada a asumir con recursos propios financiación alguna derivada del presente contrato, por obrar en desarrollo del patrimonio autónomo mencionado en el contrato”.*

**2.2.3. LITIS CONSORTE**

Por su parte el DISTRITO CAPITAL-SECRETARÍA DE EDUCACIÓN advirtió que i) no fue parte en los contratos; ii) COMPENSAR no probó la causasión de los perjuicios alegados y menos que sean imputables al Distrito Capital y iii) a la actora le faltó diligencia para solicitar la aclaración de las cláusulas contractuales relativas al monto convenido –folio 548 del cuaderno principal-.

**2.2.4. MINISTERIO PÚBLICO**

El Procurador Cuarto Delegado ante el Consejo de Estado solicitó negar las súplicas de la demanda, fundado en que no se aportó copia auténtica de los contratos de prestación de servicios objeto de la controversia –folio 564 del cuaderno principal-. A lo que se suma que no es dable concluir que le correspondía a la FIDUCIARIA gestionar las libranzas, dado que se trató de una obligación a cargo del prestador del servicio. Esto, sin perjuicio de que varias de las cuentas de cobro fueron glosadas y objetadas por la demandada; de modo que no se cuenta con elementos probatorios para acceder a la condena.

**II. CONSIDERACIONES DE LA SALA**

1. **COMPETENCIA**

La Sala es competente para conocer del recurso de apelación interpuesto por la parte demandante, dado que la cuantía del asunto alcanza la exigida en vigencia del Decreto Ley 597 de 1988 para que esta Corporación conozca del mismo en segunda instancia[[4]](#footnote-4).

1. **PROBLEMA JURÍDICO**

Corresponde a la Sala resolver sobre las pretensiones de incumplimiento de los contratos de prestación de servicios n.°(s) 1122-41/96 y 1122-45/96 y sobre el pagó de los servicios prestados por la prestadora de salud, más allá de la expiración del plazo del convenio.

**3. HECHOS PROBADOS**

**3.1. Cuestión previa**

Las pruebas documentales aportadas por las partes, en las oportunidades procesales respectivas, serán valoradas por cumplir los requisitos legales. En ese orden, para decidir la Sala habrá de considerar:

3.1.1. Que el 12 de febrero de 1996, el DISTRITO CAPITAL- SECRETARÍA DE EDUCACIÓN y la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR “COMPENSAR” suscribieron el contrato n.° 004 para la prestación del servicio de salud a los funcionarios de la planta de personal docente distrital que determinara la Secretaría de Educación –folio 25 del cuaderno de pruebas-.

***“PRIMERA–OBJETO:*** *EL CONTRATISTA se compromete a atender a todos los funcionarios de la planta de personal docente distrital que determine la Secretaría de Educación en las condiciones contractuales acordadas y a brindar los servicios en salud de acuerdo con las coberturas determinadas por la Secretaría de Educación tanto para el funcionario de la planta de personal docente distrital como para su grupo familiar. Así mismo se compromete a brindar los servicios médicos asistenciales en medicina preventiva, consulta externa, servicios auxiliares de diagnóstico, exámenes especiales y servicios de apoyo y complementación terapéutica, urgencias de odontología, hospitalización y cirugía, medicamentos de acuerdo con las especificaciones contenidas en la propuesta la cual hace parte de este contrato.* ***SEGUNDA–OBLIGACIONES DEL CONTRATISTA:*** *En desarrollo del objeto contractual el CONTRATISTA se compromete a:* ***1)*** *Prestar los servicios de salud de acuerdo con las coberturas estipuladas por la Secretaría de Educación con base en la propuesta presentada la cual hace parte de este contrato y previa presentación por parte del usuario o de sus beneficiarios del último desprendible de pago…, el último desprendible de pago y constancia expedida por la Jefatura de Personal de la Secretaría de Educación (…).* ***2)*** *A garantizar una adecuada organización de los servicios de salud. 3) (…) PARÁGRAFO PRIMERO: Para los beneficiarios la Contratista no da (sic) drogas y la atención médica será sufragada a partir del cincuenta por ciento (50%) de su valor por el empleado mediante el sistema de libranza suscrita entre la SED y el funcionario que descontará por nómina. PARÁGRAFO SEGUNDO: Para el caso de enfermedad profesional de accidente de trabajo la Contratista pasará la cuenta a la Secretaría de Educación y ésta a su vez hará efectivo el cobro de reaseguro a la Aseguradora Colmena (…)* ***TERCERA–OBLIGACIONES DE LA SECRETARÍA DE EDUCACIÓN: 1)*** *Velar por el cumplimiento de todas las cláusulas contractuales (…).* ***3)*** *A cancelar el valor de cada una de las facturas que le presente el CONTRATISTA, acorde con la cláusula de forma de pago, previo recibo a satisfacción por parte de la Secretaría de Educación con visto bueno e informe del interventor (…)* ***SEXTA- DURACIÓN:*** *La duración del presente contrato será de dos (2) meses contados partir de la fecha de su perfeccionamiento.* ***SÉPTIMA – IMPUTACIÓN PRESUPUESTAL:*** *El valor del presente contrato se cancelará con cargo al presupuesto ordinario de la Secretaría de Educación de Santa Fe de Bogotá D.C., para la vigencia fiscal de 1996 (…)*

El contrato n.° 004 de 12 de febrero de 1996, al que se hace mención, fue adicionado por valor y vencimiento. Esto último hasta el 23 de mayo de 1996 –folios 31, 32 y 33 del cuaderno de pruebas-.

3.1.2. Que, mediante acuerdo n.º 01 de 23 de mayo de 1996, el Consejo Directivo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio declaró la urgencia manifiesta e impartió instrucciones a la FIDUCIARIA para suscribir el contrato de prestación de servicios, en orden a la atención médico asistencial de los docentes de la planta Distrital, así–folio 175 del cuaderno de pruebas-:

*“por el cual se declara la necesidad inminente del servicio y se imparte instrucciones a la Fiduciaria La Previsora S.A. para suscribir el Contrato Prestación de Servicios Médico-Asistenciales para los Docentes de la Planta Distrital de Santa Fe de Bogotá y sus beneficiarios”.*

*(…)*

*ARTÍCULO PRIMERO. Declarar la necesidad inminente del servicio médico asistencial para los docentes de la planta Distrital de Santa Fe de Bogotá y sus beneficiarios.*

*ARTÍCULO SEGUNDO: Impartir instrucciones de la Fiduciaria La Previsora S.A. para la celebración del contrato de servicios médico asistenciales con la firma CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR-COMPENSAR, desde el 27 de mayo hasta el 30 de junio de 1996, en los mismo términos y condiciones establecidos en el Convenio que viene (sic) suscrito por la Secretaría de Educación con la entidad médica en referencia”.*

3.1.3. Que el 27 de mayo de 1996, la FIDUCIARIA LA PREVISORA y la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR –COMPENSAR- suscribieron el contrato n.° 1122-41 para la prestación de los servicios de salud de los funcionarios de la planta de personal docente distrital y sus beneficiarios–folio 1 del cuaderno de pruebas-. Se destacan las siguientes cláusulas:

***“CONSIDERACIONES: 1)*** *Que el artículo 3º de la Ley 91 de 1989 crea el Fondo nacional de prestaciones Sociales del magisterio, como una cuenta especial de la Nación, cuyos recursos serán manejados por una entidad fiduciaria estatal o de economía mixta, para la cual el Gobierno nacional suscribiría el correspondiente contrato de fiducia mercantil, contentivo de las estipulaciones necesarias para el debido cumplimiento de la referida ley;* ***2)*** *Que en virtud de lo anterior, la FIDUCIARIA y la NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL, suscribieron un contrato de Fiducia Mercantil mediante escritura pública No. 0083 del 21 de Junio de 1.990 prorrogada por Escritura Pública No. 1736 del 18 de junio de 1993 ambas de la Notaría cuarenta y cuatro (44) del Círculo de Bogotá;* ***3)*** *Que en virtud del citado contrato, la FIDUCIARIA se obligó a contratar con las entidades que señale el Consejo Directivo del FONDO y de acuerdo con las instrucciones que éste le imparta, los servicios médicos asistenciales del personal docente afiliado al FONDO;* ***4)*** *Que la Ley 60 del 12 de agosto de 1993, establece en su artículo 6º que el régimen prestacional aplicable para los docentes nacionales y nacionalizados que se incorpore a las plantas departamentales y distritales sin solución de continuidad y las nuevas vinculaciones, será el reconocido por la ley 91 de 1989, a su vez que este personal será vinculado al Fondo Nacional de Prestaciones del Magisterio;* ***5)*** *Que el Decreto No. 196 del 25 de enero de 1995 reglamente parcialmente el artículo 6º de la Ley 60 de 1993 y el artículo 176 de la Ley 115 de 1994 sobe afiliación del personal docente al Fondo Nacional de prestaciones Sociales del Magisterio, con el fin de que se dé cumplimiento a tales normas;* ***6)*** *Que el artículo 24 de la Ley 80 de 1993 literal d) dispone que las entidades estatales pondrán contratar directamente la prestación de servicios;* ***7)*** *Que el Decreto 855 de abril 28 de 1994, por el cual se reglamente parcialmente la Ley 80 de 1993 en materia de contratación directa, disponga en el parágrafo del artículo tercero, que la entidad estatal podrá contratar directamente sin necesidad de haber obtenido previamente varias ofertas cuando la necesidad inminente del bien o servicio no permita solicitar varias ofertas;* ***8)*** *Que la Secretaria de Educación del Distrito Capital suscribió el Contrato No. 004 del 12 de febrero de 1996 con COMPENSAR con vigencia de dos (2) meses a partir del 12 de febrero hasta el 12 de abril de 1996 para la prestación de los servicios médico – asistenciales para todos los funcionarios de la planta de personal docente Distrital, mientras se surtían los trámites legales para la incorporación de los mencionados docentes al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del magisterio;….;* ***9)*** *Que por faltar aún requisitos para legalizar la incorporación de los docentes, el contrato citado en el numeral que antecede debió ser prorrogado entre las partes hasta el 26 de Mayo de 1996;* ***10)*** *Que debido a que el Convenio para la afiliación o incorporación al Fondo nacional de Prestaciones Sociales del magisterio de los docentes de la Planta Distrital fue suscrito entre la Secretaria de Educación del Distrito y el Ministerio de Educación nacional el día 15 de mayo de 1996 y solo hasta el 21 de Mayo de 1996 fue situado el valor de los aportes de Ley correspondientes, y ante la imposibilidad de solicitar varias propuestas dada la premura de tiempo el Consejo Directivo del Fondo citó a (sic) y se reunió en forma extraordinaria el citado 23 de mayo, declarando la necesidad inminente de adoptar los mecanismos necesarios para prestar oportunamente el servicio médico – asistencial a los docentes incorporados al fondo al haberse cumplido en forma efectiva los requisitos anunciados anteriormente, y en consecuencia impartió instrucciones a la Fiduciaria para que ésta procediera a suscribir un Contrato de servicios médico asistenciales con la firma CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR –COMPENSAR -, desde el 27 de mayo hasta el 30 de junio de 1996, en los mismos términos y condiciones establecidos en el Convenio que viene suscrito por la Secretaría de Educación con la entidad médica en referencia, el cual se regirá por las siguientes cláusulas:* ***PRIMERA–OBJETO:*** *EL CONTRATISTA se compromete a atender a todos los funcionarios de la planta de personal docente distrital que determine la Fiduciaria la Previsora S.A. en las condiciones contractuales acordadas entre la Secretaria d educación del Distrito Capital y COMPENSAR, mediante Contrato No. 004 del 12 de febrero de 1996 y a brindar los servicios en salud de acuerdo con las coberturas determinadas por la citada Secretaria de Educación tanto para el funcionamiento de la planta de personal docente distrital como para su grupo familiar. Así mismo se compromete a brindar los servicios médicos asistenciales en medicina preventiva, consulta externa, servicios auxiliares de diagnóstico, exámenes especiales de diagnóstico y servicios de apoyo y complementación terapéutica, urgencias, odontología, hospitalización y cirugía y medicamentos de acuerdo con las especificaciones contenidas en la propuesta la cual hace parte de este contrato.* ***SEGUNDA–OBLIGACIONES DEL CONTRATISTA:*** *En desarrollo del objeto contractual el CONTRATISTA se compromete a:* ***1)*** *Prestar los servicios de salud de acuerdo con las coberturas que para la suscripción del Contrato No. 004 del 12 de febrero de 1.996 fueron acordadas con la Secretaría de Educación con base en la propuesta presentada por la misma a COMPENSAR la cual hace parte de este contrato y previa presentación por parte del usuario o de sus beneficiarios del último desprendible de pago,…. 2) Garantizar una adecuada organización de los servicios de salud.* ***3)*** *A dirigir la demanda de acuerdo con la accesibilidad geográfica del docente y la complejidad de la patología.* ***4)*** *A cobrar las tarifas de acuerdo con las tablas presentadas en la propuesta que para la suscripción del Contrato No. 004 del 12 de febrero de 1996 fueron estipuladas por la Secretaría de Educación.* ***5)*** *A permitir la interventoría de las cuentas que se generen en virtud a los servicios aquí contratados por el médico auditor o cualquiera otra persona que la Fiduciaria comisione para tales efectos….* ***PARÁGRAFO PRIMERO:*** *Para los beneficiarios el Contratista no suministrará droga a la atención médica (sic) será sufragada a partir del cincuenta por ciento (50%) de su valor por el empleado mediante el sistema de libranza suscrita entre la FER y el funcionario, valor este que se descontará por nómina (…).* ***TERCERA.- OBLIGACIONES DE LA FIDUCIARIA: 1)*** *Velar por el cumplimiento de todas las cláusulas contractuales.* ***2)*** *A suministrar al Contratista el listado de los funcionarios de la planta de personal docente distrital y beneficiarios,….****3)*** *A cancelar el valor de cada una de las facturas que le presente el CONTRATISTA, acorde con la cláusula de forma de pago, previo recibo a satisfacción por parte de la Fiduciaria con visto bueno e informe del interventor.* ***CUARTA–VALOR:*** *El presente contrato es de cuantía indeterminada y su valor es aquel que resulte de la facturación que por concepto de la atención médico–asistencial para los docentes y beneficiarios de la planta de personal del Distrito Capital cobre COMPENSAR al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio por intermedio de la Fiduciaria como administradora del fidecomiso del Citado Fondo. El Contratista estará informando los indicadores de demanda y los costos medios para el seguimiento de la ejecución del presupuesto. La Fiduciaria hará, con cargo al Fondo Nacional de prestaciones Sociales del Magisterio la provisión necesaria en caso de sobrepasar el valor del contrato.* ***QUINTA–FORMA DE PAGO:*** *La Fiduciaria pagará mediante presentación de facturas por concepto del servicio de salud prestado a cada funcionario de la planta de personal docente distrital y/o beneficiario del mismo cada vez que las presente el Contratista con un incremento del 8.5% por costo administrativo las cuales deberán tener el visto bueno del interventor del contrato y el respectivo informe del servicio prestado (…). PARÁGRAFO SEGUNDO: La Fiduciaria se compromete a cancelar la totalidad de los servicios de urgencias y aquellos autorizados por el Vicepresidente del Fondo a partir de la fecha de perfeccionamiento del presente contrato (…)* ***SEXTA–DURACIÓN:*** *La duración del presente contrato será de treinta y cinco (35) días contados a partir del 27 de mayo hasta el 30 de junio de 1996.* ***SÉPTIMA– IMPUTACIÓN PRESUPUESTAL****: El valor del presente contrato se cancelará con cargo al presupuesto que maneja la Fiduciaria en virtud al Fidecomiso del Fondo del magisterio con cargo al rubro de servicios médicos.* ***OCTAVA–GARANTÍA:*** *EL CONTRATISTA deberá constituir a favor de la Fiduciaria la Previsora S.A. y/o Ministerio de Educación nacional por intermedio de una Compañía aseguradora local sometida a la vigilancia de la Superintendencia Bancaria, una póliza de cumplimiento en cuantía equivalente al veinte (20%) del valor del contrato, por el término del mismo y cuatro (4) meses más, para cuyos efectos se calcula el valor del contrato en la suma de DOSCIENTOS CATORCE MILLONES QUINIENTOS OCHENTA Y NUEVE MIL TRESCIENTOS TREINTA UN PESOS M/CTE. ($214’589.331,00) (…).* ***DÉCIMO CUARTA–LÍMITE DE LAS OBLIGACIONES DE LA FIDUCIARIA:*** *LA FIDUCIARIA no estará obligada a asumir con recursos propios financiación alguna derivada del presente contrato, por obrar en desarrollo del patrimonio autónomo mencionado en el contrato.* ***DÉCIMO QUINTA: CAUSALES DE TERMINACIÓN– CADUCIDAD:*** *La Fiduciaria teniendo en cuenta el Acuerdo que para el efecto expida el Consejo Directivo del Fondo Nacional de prestaciones Sociales del magisterio podrá declarar terminado el contrato antes del plazo señalado en la cláusula cuarta, además de las causales legales:* ***1)*** *Por mutuo acuerdo.* ***2)*** *El incumplimiento por parte del CONTRATISTA de una o varias de las obligaciones que adquiere en virtud de este contrato.* ***PARÁGRAFO PRIMERO:*** *LA FIDUCIARIA Y EL CONTRATISTA acuerdan que tan pronto se dé por terminado el contrato por las causales previstas en la presente cláusula, LA FIDUCIARIA cancelará al CONTRATISTA lo efectivamente ejecutado por éste, sin que haya lugar a reconocimiento alguno por concepto de indemnización a favor del CONTRATISTA (…).*

3.1.4. Que mediante acuerdo n.º 03 de 26 de junio de 1996, el Consejo Directivo del Fondo Nacional de Prestaciones del Magisterio autorizó a la Fiduciaria La Previsora prorrogar el contrato antes relacionado con LA CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR-COMPENSAR, entre el 1º de julio y el 30 de septiembre de 1996 –folio 205 del cuaderno de pruebas-.

3.1.5. Que mediante las pólizas de cumplimiento n.º (s) 201486 y 201249, la contratista garantizó el cumplimiento del contrato n.° 1122-41/96 –folios 11 y 35 del cuaderno de pruebas-.

3.1.6. Que el 28 de mayo de 1996, la Fiduciaria La Previsora informó al Subdirector de Salud de la Caja de Compensación Familiar “COMPENSAR”, la aprobación por el Consejo Directivo del Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio la celebración del contrato de prestación de servicios médico asistenciales, hasta el 30 de junio de 1996 –folio 676 del cuaderno de pruebas-.

3.1.7. Que mediante comunicación del 25 de junio de 1996, la Fiduciaria La Previsora informó al Director Ejecutivo de la Caja de Compensación Familiar –COMPENSAR- sobre la apertura de la convocatoria pública para seleccionar la entidad contratista que habría de prestar los servicios médico asistenciales a los docentes y sus respectivos grupos familiares, por un periodo de tres meses –folio 67 del cuaderno de pruebas-.

3.1.8. Que el 25 de junio de 1996, el Director de COMPENSAR aceptó la solicitud de la FIDUCIARA LA PREVISORA y del Consejo Directivo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio relacionada con la prórroga del contrato -11-2241-, hasta el 30 de septiembre de 1996 –folio 68 del cuaderno de pruebas-.

3.1.9. Que el 1º de julio de 1996, la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. y la CAJA DE COMPRENSACIÓN FAMILIAR “COMPENSAR” suscribieron el contrato de prestación de servicios n.° 1122-45, conforme al cual la contratista se comprometió a prestar los servicios en salud a los funcionarios, así como al grupo de familiares en las mismas condiciones acordadas en el contrato n.° 004, entre el 12 de febrero y el 30 de septiembre de 1996 –folio 12 del cuaderno de pruebas-. Se destaca lo siguiente:

***“CONSIDERACIONES: 1)*** *Que el artículo 3º de la Ley 91 de 1989 crea el Fondo nacional de prestaciones Sociales del magisterio, como una cuenta especial de la Nación, cuyos recursos serán manejados por una entidad fiduciaria estatal o de economía mixta, para la cual el Gobierno nacional suscribiría el correspondiente contrato de fiducia mercantil, contentivo de las estipulaciones necesarias para el debido cumplimiento de la referida ley.* ***2)*** *Que en virtud de lo anterior, la FIDUCIARIA y la NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL, suscribieron un contrato de Fiducia Mercantil mediante escritura pública No. 0083 del 21 de Junio de 1.990 prorrogada por Escritura Pública No. 1736 del 18 de junio de 1993 ambas de la Notaría cuarenta y cuatro (44) del Círculo de Bogotá; y la prórroga No. 5818 del 20 de junio de 1.996 de la Notaria veintinueve de Sana Fe de Bogotá.* ***3)*** *Que en virtud del citado contrato, la FIDUCIARIA se obligó a contratar con las entidades que señale el Consejo Directivo del FONDO y de acuerdo con las instrucciones que éste le imparta, los servicios médicos asistenciales del personal docente afiliado al FONDO.* ***4)*** *Que la Ley 60 del 12 de agosto de 1993, establece en su artículo 6º que el régimen prestacional aplicable para los docentes nacionales y nacionalizados que se incorpore a las plantas departamentales y distritales sin solución de continuidad y las nuevas vinculaciones, será el reconocido por la ley 91 de 1989, a su vez que este personal será vinculado al Fondo Nacional de Prestaciones del Magisterio.* ***5)*** *Que el Decreto No. 196 del 25 de enero de 1995 reglamentó parcialmente el artículo 6º de la Ley 60 de 1993 y el artículo 176 de la Ley 115 de 1994 sobre afiliación del personal docente al Fondo Nacional de prestaciones Sociales del Magisterio, con el fin de que se dé cumplimiento a tales normas.* ***6)*** *Que debido a que el convenio para la afiliación o incorporación al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del magisterio de los docentes de la Planta Distrital fue suscrito entre la Secretaría de Educación del Distrito y el Magisterio de Ecuación nacional el día 15 de Mayo de 1996 y solo hasta el 21 de Mayo de 1996 fue situado el valor de los aportes de Ley correspondientes, y ante la imposibilidad de solicitar varias propuestas dada la premura del tiempo el Consejo Directivo del Fondo citó y se reunió en forma extraordinaria el citado 23 de mayo, declarando la necesidad inminente de adoptar los mecanismos necesarios para prestar oportunamente el servicio médico – asistencial a los docentes incorporados al Fondo al haberse cumplido en forma efectiva los requisitos enunciados anteriormente, y en consecuencia impartió instrucciones a la Fiduciaria para que ésta procediera a suscribir el Contrato No. 1122-41/96 de servicio médico asistenciales con la firma CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR –COMPENSAR -, desde el 27 de mayo hasta el 30 de Junio de 1.996, en los términos y condiciones establecidos en el Convenio que venía suscrito por la Secretaría de Educación con la entidad médica en referencia.* ***7)*** *Que el artículo 24 de la Ley 80 de 1993 literal d) dispone que las entidades estatales podrán contratar directamente la prestación de servicios.* ***8)*** *Sic. (No existe).* ***9)*** *Que igualmente el inciso segundo del artículo 11 del Decreto 855 de 1994 estipula la excepción de solicitar dos ofertas para esta clase de contratos cuando se trate de aquellos cuya cuantía no supere el 10% del presupuesto anula, en este caso del destinado al Fondo de Prestaciones Sociales de Magisterio, en concordancia con el inciso cuarto del artículo 3 del citado Decreto. 10) Que el Consejo Directivo del Fondo en su sesión del 26 de junio de 1.996 impartió instrucciones a la Fiduciaria a efecto de suscribir el presente contrato por el término de tres meses contados a partir del 1º de Julio hasta el 30 de Septiembre de 1.996, para que dentro de este plazo se adelanten los trámites propios para llevar a cabo una Convocatoria para los servicios médico – asistenciales para el personal de la planta Distrital y sus beneficiarios. Que el presente contrato se regirá por las siguientes cláusulas:*

***PRIMERA – OBJETO:*** *EL CONTRATISTA se compromete a atender a todos los funcionarios de la planta de personal docente distrital que determine la Fiduciaria la Previsora S.A. en las condiciones contractuales acordadas entre la Secretaria de Educación del Distrito Capital y COMPENSAR, mediante Contrato No. 004 del 12 de febrero de 1996 y a brindar los servicios en salud de acuerdo con las coberturas determinadas por la citada Secretaria de Educación tanto para el funcionamiento de la planta de personal docente distrital como para su grupo familiar. Así mismo se compromete a brindar los servicios médicos asistenciales en medicina preventiva, consulta externa, servicios auxiliares de diagnóstico, exámenes especiales de diagnóstico y servicios de apoyo y complementación terapéutica, urgencias, odontología, hospitalización y cirugía y medicamentos de acuerdo con las especificaciones contenidas en la propuesta la cual hace parte de este contrato.* ***SEGUNDA–OBLIGACIONES DEL CONTRATISTA:*** *En desarrollo del objeto contractual el CONTRATISTA se compromete a:* ***1)*** *Prestar los servicios de salud de acuerdo con las coberturas que para la suscripción del Contrato No. 004 del 12 de febrero de 1.996 fueron acordadas con la Secretaría de Educación con base en la propuesta presentada por la misma a COMPENSAR la cual hace parte de este contrato y previa presentación por parte del usuario o de sus beneficiarios del último desprendible de pago,….* ***2)*** *A garantizar una adecuada organización de los servicios de salud.* ***3)*** *A dirigir la demanda de acuerdo con la accesibilidad geográfica del docente y la complejidad de la patología.* ***4)*** *A cobrar las tarifas de acuerdo con las tablas presentadas en la propuesta que para la suscripción del Contrato No. 004 del 12 de febrero de 1996 fueron estipuladas por la Secretaría de Educación.* ***5)*** *A permitir la interventoría de las cuentas que se generen en virtud a los servicios aquí contratados por el médico auditor o cualquiera otra persona que la Fiduciaria comisione para tales efectos (…)* ***PARÁGRAFO PRIMERO:*** *Para los beneficiarios el Contratista no suministrará droga (sic) a la atención médica será sufragada a partir del cincuenta por ciento (50%) de su valor por el empleado mediante el sistema de libranza suscrita entre la FER y el funcionario, valor este que se descontará por nomina (…).* ***TERCERA.- OBLIGACIONES DE LA FIDUCIARIA: 1)*** *Velar por el cumplimiento de todas las cláusulas contractuales.* ***2)*** *A suministrar al Contratista el listado de los funcionarios de la planta de personal docente distrital y beneficiarios,….****3)*** *A cancelar el valor de cada una de las facturas que le presente el CONTRATISTA, acorde con la cláusula de forma de pago, previo recibo a satisfacción por parte de la Fiduciaria con visto bueno e informe del interventor.* ***CUARTA–VALOR:*** *El presente contrato es de cuantía indeterminada y su valor es aquel que resulte de la facturación que por concepto de la atención médico – asistencial para los docentes y beneficiarios de la planta de personal del Distrito Capital cobre COMPENSAR al Fondo nacional de prestaciones Sociales del Magisterio por intermedio de la Fiduciaria como administradora del fidecomiso del Citado Fondo.* ***PARÁGRAFO PRIMERO:*** *En todo caso la facturación total para los tres meses de duración del presente contrato no podrá exceder del valor equivalente al 8% de la nómina básica mensual por igual período al indicado, que aproximadamente se estima en la suma de SETECIENTOS TREINTA Y CINCO MILLONES DE PESOS MCTE (735’000.000,00).* ***PARÁGRAFO SEGUNDO:*** *El Contratista estará informando los indicadores de demanda y los costos medios para el seguimiento de la ejecución del presupuesto del presente contrato.* ***QUINTA–FORMA DE PAGO:*** *La Fiduciaria pagará mediante presentación de facturas por concepto del servicio de salud prestado a cada funcionario de la planta de personal docente distrital y/o beneficiario del mismo los quince primeros días de cada mes con un incremento del 8.5% por costo administrativo las cuales deberán tener el visto bueno del interventor del contrato y el respectivo informe del servicio prestado… (…).****PARÁGRAFO SEGUNDO:*** *La Fiduciaria se compromete a cancelar la totalidad de los servicios de urgencias y aquellos autorizados por el Vicepresidente del Fondo a partir de la fecha de perfeccionamiento del presente contrato (…).* ***SEXTA–DURACIÓN:*** *La duración del presente contrato será de tres (3) meses contados a partir del 1º de julio de 1996 hasta el 30 de Septiembre de 1.996.* ***SÉPTIMA – IMPUTACIÓN PRESUPUESTAL****: El valor del presente contrato se cancelará con cargo al presupuesto que maneja la Fiduciaria en virtud al Fidecomiso del Fondo del magisterio con cargo al rubro de servicios médicos.* ***OCTAVA – GARANTÍA:*** *EL CONTRATISTA deberá constituir a favor de la Fiduciaria la Previsora S.A. y/o Ministerio de Educación nacional por intermedio de una Compañía aseguradora local sometida a la vigilancia de la Superintendencia Bancaria, una póliza de cumplimiento en cuantía equivalente al veinte (20%) del valor del contrato, por el término del mismo y cuatro (4) meses más, para cuyos efectos se calcula el valor del contrato en la suma de SETECIENTOS TREINTA Y CINCO MILLONES DE PESOS MCTE ($735’000.000,00).* ***PARÁGRAFO:*** *Una vez constituida esta garantía será sometida a la aprobación respectiva (…).* ***DÉCIMO CUARTA–LÍMITE DE LAS OBLIGACIONES DE LA FIDUCIARIA:*** *LA FIDUCIARIA no estará obligada a asumir con recursos propios financiación alguna derivada del presente contrato, por obrar en desarrollo del patrimonio autónomo mencionado en el contrato.* ***DÉCIMO QUINTA: CAUSALES DE TERMINACIÓN– CADUCIDAD:*** *La Fiduciaria teniendo en cuenta el Acuerdo que para el efecto expida el Consejo Directivo del Fondo Nacional de prestaciones Sociales del magisterio podrá declarar terminado el contrato antes del plazo señalado en la cláusula cuarta, además de las causales legales por:* ***1)*** *Por mutuo acuerdo.* ***2)*** *El incumplimiento por parte del CONTRATISTA de una o varias de las obligaciones que adquiere en virtud de este contrato.* ***PARÁGRAFO PRIMERO:*** *LA FIDUCIARIA Y EL CONTRATISTA acuerdan que tan pronto se dé por terminado el contrato por las causales previstas en la presente cláusula, LA FIDUCIARIA cancelará al CONTRATISTA lo efectivamente ejecutado por éste, sin que haya lugar a reconocimiento alguno por concepto de indemnización a favor del CONTRATISTA (…)”.*

3.1.10. Que el 27 de septiembre siguiente, el Presidente de la Asociación Distrital de Educadores solicitó al Vicepresidente del Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio i) ejercer vigilancia y control sobre el contrato de prestación de servicios e ii) intervenir para que se garantice la prestación, más allá del 30 de septiembre de la misma anualidad –folio 76 del cuaderno de pruebas-.

3.1.11. Que mediante oficio de 30 de septiembre de 1996, la Fiduciaria la Previsora informó a la Clínica Palermo que su gestión, como administradora de los recursos, vencía en la misma fecha –folio 78 del cuaderno de pruebas-.

3.1.12 Que el 17 de enero de 1997, la Subdirectora Administrativa y Financiera de COMPENSAR solicitó a la FIDUCIARIA LA PREVISORA la cancelación total de las facturas pendientes de pago, en razón de los servicios asistenciales prestados, con excepción de los registros que en el proceso de validación presenten inconsistencias –folio 86 del cuaderno de pruebas-.

3.1.13. Que en el expediente obras las facturas de venta por la prestación del servicio, expedidas por COMPENSAR a cargo de la Fiduciaria, conforme el cuadro que se anexa –folios 41 a 58 del cuaderno de pruebas-.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **FACTURA No.** | **SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45** | | | |
| **CONDICIONES DE PAGO** | **FECHA** | **COSTO 8.5%** | **VALOR** |
| C.C. 0012434  C.C. 0012514  F.V. 0012663  F.V. 0012785  F.V. 0012939  F.V. 0013156  F.V. 0012781  F.V. 0012857  F.V. 0012943  F.V. 0014952  F.V. 0013412  F.V. 0013440  F.V. 0013602  F.V. 0013715  F.V. 0013716  F.V. 0013363  F.V. 0013800  F.V. 0014083  F.V. 0014117 | Contra presentación de la cuenta  Contra presentación de la cuenta  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura  Contra presentación de la factura | 13-08-96  16-08-96  09-09-96  24-09-96  08-10-96  18-10-96  24-09-96  04-10-96  09-10-96  22-01-97  01-11-96  07-11-96  20-11-96  22-11-96  22-11-96  28-10-96  02-12-96  02-01-97  02-01-97 | 10’122.777  11’620.673  9’759.028  756.891  10’610.099  277.006  8’771.736  4’297.656  19’279.250  45’255.640  14’703.822  8’019.228  20’840.147  8’770.742  13’417.413  8’941.802  12’103.702  66’724.154  1’181.696 | 129’214.277  148’334.473  124’571.128  9’661.491  135’434.799  3’535.906  111’968.629  54’858.316  246’093.960  577’674.940  187’689.964  102’363.094  266’018.354  111’955.950  171’269.337  114’139.472  154’500.203  851’714.209  15’084.006 |

3.1.14. Que se conocen comprobantes de egreso por pagos realizados por la Fiduciaria La Previsora a favor de COMPENSAR, conforme al cuadro que se anexa a continuación –folio 60 a 64 del cuaderno de pruebas-.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **No. Comprobante** | **No. Orden Pago** | **CONCEPTO** | **FECHA** | **VALOR** |
| 009586  010359  012383  012384  020212 | 010672  011664  013918  013916  021808 | Cancelación cuenta de cobro FMP 196-25/96 concepto de servicios médicos asistenciales prestados según Contrato 1122-41/96.  Cancelación cuenta de cobro FMP 35-96 según Contrato No. 1122-45/96 de prestación de servicios médico asistenciales.  Cancelación de la cuenta de cobro FMP 18-196 por concepto de ajustes de mayo a septiembre según contrato 1122-45/96.  Cancelación de la cuenta de cobro FMP.196 por concepto de ajustes de los meses de mayo a septiembre/96 según contrato No. 1122-45/96  Cancelación de la cuenta de cobro FMP-14/98 por concepto ajustes de contratos Nos. 1122-41/96 y 1122-45/96. | 10-02-96  11-20-96  03-13-97  03-13-97  01-29-98 | 244’387.500  65’880.561  71’087.628  778’997.512  164’700.407 |

3.1.15. Que el 17 de febrero de 1997, el Director de la Caja de Compensación Familiar “COMPENSAR” solicitó a la Presidencia de la Fiduciaria la Previsora S.A. dar trámite a las cuentas de cobro presentadas por atención en salud a los docentes adscritos a la Secretaría de Salud de Bogotá y sus beneficiarios –folio 87 del cuaderno de pruebas n.° 2-:

***“****….A la fecha, cinco meses después de terminado el contrato, se han facturado servicios por DOS MIL QUINIENTOS CINCUENTA Y DOS MILLONES CUATROCIENTOS NUEVE MIL QUINIENTOS VEINTI NUEVE PESOS ($2.552’409.529,00) de los cuales se han recibido abonos por TRESCIENTOS ONCE MILLONES CUARENTA Y CINCO MIL SEISCIENTOS SETENTA Y CINCO PESOS ($311’045.675,00), es decir, se encuentran pendientes de pago DOS MIL DOSCIENTOS CUARENTA Y UN MILLONES TRECIENTOS SESENTA Y TRES MIL OCHOCIENTOS CINCUENTA Y CUATRO PESOS (2.241’363.854,00). Tal como a usted le consta, Compensar ha suministrado la totalidad de los soportes contractuales y la información adicional que La Previsora ha solicitado en relación con este trámite (…).****”***

3.1.16.Que el 24 de febrero de 1997, el Director de la Caja de Compensación Familiar COMPENSAR requirió a la Vicepresidencia del Fondo de Prestaciones Fiduciaria la Previsora S.A. el pronto pago de las cuentas de cobro –folio 89 del cuaderno de pruebas-

*“… faciliten el pronto pago de las cuentas por servicios médicos prestados por Compensar a los docentes de la Secretaría de Educación, según Contrato que finalizó el treinta de septiembre de 1996 y sobre el cual existe un saldo a favor de compensar por valor de $2.241.363.854,00….El jueves 20 del mes en curso, la doctora Juanita Vejarano informó a Compensar la necesidad de presentar los documentos que comprueban el otorgamiento de las citas a 443 pacientes y adicionalmente, la historia clínica de 5 de ellos, con la expectativa de revisar 52 historia más…..Siendo obvio nuestro interés por agilizar la gestión de pago, destinamos los recursos necesarios para ubicar y entregar a ustedes la documentación solicitada en el menor tiempo posible (…).”*

3.1.17. Que el 8 de mayo de 1997, el Jefe de División de Crédito y Cartera envió a la Fiduciaria la Previsora una relación de los saldos correspondientes a los dos contratos –folio 91 del cuaderno de pruebas-. Se destaca:

***“****Los archivos (Magnéticos) entregados son los siguientes (…) Primer Contrato: Entre 27 de Mayo/96 y 30 de Junio/96 – Segundo Contrato: Entre 1 de Julio/96 y 30 de Septiembre/96…El resumen de cifras por archivo es el siguiente:*

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **ARCHIVO** | **No. REGISTRO** | **VALOR** |
| CTAHYC01  CTAHYC02  Subtotal  CTASER01  CTASER02  Subtotal  CTAMED01  CTAMED02  Subtotal  TOTAL | 5.662  12.908  18.570  17.417  45.141  62.558  4.472  12.704  17.176  98.304 | 474’784.138  1’097’653.574  1.572’437.712  149.947.500  382´471.800  532’419.300  59’737.555  182’244.711  241’982.266  2.343’839.278 |

*Es importante tener en cuenta que la fecha de los servicios de Hospitalización y Cirugía es en formato año y mes solamente y que para el caso de medicamentos el número de factura es 99999.”*

3.1.18. Que el 7 de julio de 1997, COMPENSAR reiteró su solicitud de pronto pago a la demandada –folio 94 del cuaderno de pruebas-.

*“…., por medio del presente escrito solicito a usted el reconocimiento y pago en favor de mi mandante de la suma de UN MIL TRESCIENTOS OCHENTA Y SEIS MILLONES OCHOCIENTOS OCHENTA Y UN MIL TRESCIENTOS UN PESOS ($1.386’881.301,00) MONEDA CORRIENTE, que la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., le adeuda por concepto de los servicios –médico asistenciales prestados por COMPENSAR a los docentes de la planta de Personal del Distrito Capital incorporados al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del magisterio y a sus beneficiarios, en desarrollo de los contratos de prestación de Servicios No. 1122-41/96 y 1122-45/96 celebrados entre las dos Entidades, más la suma de DOSCIENTOS SESENTA Y DOS MILLONES CIENTO DIECISEIS MIL CIENTO CUARENTA Y OCHO PESOS ($262’116.148,00) MONEDA CORRIENTE, por concepto de intereses de mora causados desde cuando la obligación se hizo exigible en siete de las facturas cuyo cobro se formula, PARA UN TOTAL DE UN MIL SEISCIENTOS CUARENTA Y OCHO MILLONES NOVECIENTOS NOVENTA Y SIETE MIL CUATROCIENTOS CUARENTA Y NUEVE PESOS ($1.648’997.449,00) MONEDA CORRIENTE, de conformidad con las facturas radicadas en ese Entidad bajo los números y en las fechas que a continuación se indican: (…).”*

3.1.19. Que el 27 de enero de 1998, el Vicepresidente del Fondo de prestaciones de la Fiduciaria dio respuesta al representante legal de Compensar sobre los requerimientos relacionados con el pago, de los servicios, en estos términos –folio 105 del cuaderno de pruebas-:

*“En el esquema acordado, se procederá al pago inmediato de los dineros faltantes acordados en anteriores reuniones, calculados sobre el valor de los contratos celebrados entre Compensar y la Fiduciaria. Así mismo, sobre la cifra excedente, la Fiduciaria presentará ante el Consejo Directivo del Fondo un informe detallado que le permita contar con los elementos de juicio para la toma de una decisión definitiva que permita solucionar el problema. Finalmente, a lo pertinente al segundo párrafo del numeral 4º de la comunicación cuyo caso nos ocupa, considero relevante aclarar que dentro de las obligaciones de la Fiduciaria contempladas en los contratos 1122-41-96 y 1122-45-96, no se pactó la responsabilidad de la misma frente al proceso de libranzas para el cubrimiento del 50% correspondiente a las atenciones a beneficiarios. En tal sentido es importante definir la forma en que implementará el procedimiento tendiente a efectuar el correspondiente otorgamiento de libranzas y recaudo por el mismo concepto…..”*

3.1.20 Que adicionalmente, el 26 de marzo de 1998, la Vicepresidencia del Fondo de Prestaciones-Fiduciaria la Previsora S.A. informó al Director de la Caja de Compensación Familiar “COMPENSAR” que el Fondo Nacional de Prestaciones del Magisterio no autorizó pagos superiores al 8 % de la nómina básica mensual –folio 108 del cuaderno de pruebas-.

*“En relación con el asunto de la referencia me permito informarle que el Consejo Directivo del Fondo Nacional de prestaciones Sociales del Magisterio, como máximo órgano rector del mismo, en reunión del 16 de marzo de 1998, determinó que no existe viabilidad legal ni contractual para que la Fiduciaria La Previsora S.A., como vocera del patrimonio autónomo – Fondo Nacional de prestaciones Sociales del magisterio, cancele a la firma por usted representada las sumas reclamadas por concepto de los valores que excedieron el tope del 8% establecido en el contrato, lo anterior teniendo en cuenta los siguientes aspectos:…..”*

3.1.21 Que se conoce el informe completo del estado de facturación elaborado por la Caja de Compensación Familiar-COMPENSAR, con la relación de las facturas enviadas, intereses de mora y el total pendiente por cancelar –folio 162 del cuaderno de pruebas-.

3.1.22. Que obra dictamen pericial practicado en el curso de la primera instancia que da cuenta de la ejecución de los contratos y los saldos adeudados a la demandante por el patrimonio autónomo administrado por la FIDUCIARIA LA PREVISORA. Concluyeron los peritos –folio 300 del cuaderno de pruebas-.

*“PRIMERA.- De acuerdo con los libros y asientos contables que maneja la entidad denominada CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR (“COMPENSAR”), la sociedad FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A., le adeuda a la citada COMPENSAR para el 30 de junio de 1999, por los servicios médico-asistenciales prestados en desarrollo de los contratos 1122-41/96 y 1122-45/96 suscritos entre ambas, la suma de MIL DOSCIENTOS OCHO MILLONES OCHOCIENTOS CUARENTA Y CUATRO MIL SETECIENTOS TREINTA Y CUATRO PESOS (1.208’844.734,00)”*

*SEGUNDA.- Además, por concepto de intereses calculados sobre esa suma y de acuerdo con lo dispuesto en el numeral 8, artículo 4º de la Ley 80 de 1993, la misma compañía La Fiduciaria La Previsora S.A. debe reconocerle hasta el 30 de septiembre de 1999 a la referida Compensar la cantidad de CUATROCIENTOS CUARENTA Y DOS MILLONES SEISCIENTOS SETENTA MIL OCHENTA Y UN PESOS ($442’670.081,00)*

*TERCERA.- Igualmente, en concepto de actualización monetaria, COMPENSAR tendrá derecho a recibir de la nombrada la Previsora la suma de SEISCIENTOS SETENTA Y NUEVE MILLONES CUATROCIENTOS UN MIL CIENTOS VEINTISIETE PESOS ($679’401.127,00). Total…. $2.330’915.942,00.”*

3.1.23. Que el señor JESÚS A. CIFUENTES T., quien para la época de los hechos se desempeñaba como auditor médico de la Fiduciaria la Previsora, respecto de la ejecución del contrato manifestó -folio 334 del cuaderno de pruebas-:

*“…por ejemplo, observe como pacientes maternas de bajo riesgo los controles los asumían médicos especialistas, observé una inusitada remisión de usuarios a procedimientos como rinoplastia, observé procesos como son los nevus (lunares) se remitían a especialistas situación no indicada por cuanto es un procedimiento netamente estético, por esta razón presenté mi informe escrito sobre la situación que para mi concepto era irregular. Considero que el uso que le dieron ciertos usuarios del magisterio fue inadecuado por cuanto se utilizaron procedimientos y técnicas demasiado costosas, que generó tan elevados costos. Posterior a esta situación tuve que enfrentar la presión de ciertos docentes que consideraban que ellos tenían derecho a esos servicios porque a ellos les descontaban mensualmente de su salario para utilizar los servicios médicos, Esta fue mi labor que desarrollé en Compensar (…).”*

3.1.24. Al tiempo se recibió la declaración de la señora CLAUDIA POSEE VELÁSQUEZ, médica de profesión, quien para la época de los hechos se desempeñaba como Jefe de la División de Control y Gestión de COMPENSAR -folios 337 y 341 del cuaderno de pruebas-.

*“… iniciamos la atención de esta población bajo las mismas condiciones que prestaba la Caja de Previsión Social, mientras se decidía cual debería ser la entidad de seguridad social que debería atender esta población. En ese momento no había claridad absoluta de los listados de beneficiarios que deberíamos atender, por lo tanto con la Secretaría de Educación se acordó utilizar el listado de docentes de la Secretaría y cruzar las bases de datos de beneficiarios que tenía registrados COMPENSAR. Posteriormente, hicimos empalme con la Fiduciaria LA PREVISORA por solicitud de la Secretaría de Educación, para continuar la atención de la población mencionada exactamente en las mismas condiciones en que veníamos atendiendo bajo el contrato con la Secretaría de Educación, dado que no había sido definido todavía la entidad que debería mediante licitación continuar prestando los servicios (…).Un contrato de prestación de servicios a todo costo generalmente establece un período de tiempo durante el cual se van a prestar unos servicios definidos y se especifica un sistema de facturación con tarifas acordadas; un contrato con límite de valor generalmente no se define durante un tiempo específico sino que se limita al momento de llegar al valor previamente definido; existe también los contratos por capitación en los cuales se establece un valor por persona atendida mes se establecen unas coberturas y un periodo de tiempo durante el cual se van a prestar los servicios….Insisto, como lo he mencionado previamente que la prestación de servicios a docentes del distrito y sus beneficiarios la hizo COMPENSAR entendiendo la urgencia de no suspender la seguridad social a la que ellos tenían derecho en la etapa de transición una vez liquidada la CAJA DE PREVISIÓN SOCIAL DEL DISTRITO. Esta urgencia hizo que se conformara un grupo de trabajo entre COMPENSAR y la SECRETARÍA DE EDUCACIÓN en el cual se discutían y acordaban las dificultades que surgieran en el proceso y se clasificaban aspectos difíciles de interpretar en el contrato, en este grupo de trabajo se acordó el procedimiento de cobro por nómina que haría la Secretaria de Educación a los docentes por el 50% del monto de los servicios prestados a los beneficiarios; en dicho acuerdo COMPENSAR se comprometió a entregar la información detallada de los servicios prestados a los beneficiarios y su valor para que ellos pudieran proceder a los descuentos respectivos, por este motivo, en Compensar facturamos y recibimos el pago del 100% de los servicios prestados a beneficiarios…”*

3.1.25. Que el dictamen practicado en el curso de la objeción por error grave arroja nuevas conclusiones, después de analizadas las glosas formuladas por la Fiduciaria a la facturación presentada por COMPENSAR –folio 2 del cuaderno de pruebas n.° 3-.

*“ (…)*

*La esencia de un dictamen de carácter técnico que puede servir de apoyo auxiliar para la toma de una decisión judicial es su absoluta objetividad. Por esta razón los suscritos peritos concluimos que el verdadero valor del contrato citado es el 8% del valor de la nómina básica mensual, lo que desde el punto de vista de la técnica contable significa que durante el desarrollo del contrato cada mes debió haber una suma diferente correspondiente al 8 % de la nómina mensual y que la suma de $ 735.000.000,oo es tan solo un estimativo o punto de referencia que la ciencia contable no puede tomar como valor objetivo del contrato.*

*(…)*

*Advierten igualmente los suscritos peritos que con relación a la solicitud que hace la impugnación del dictamen para que del valor de los servicios prestados a los beneficiarios de los maestros del Distrito Capital se descuente el 50% por no corresponder a una obligación de la Fiduciaria, no es esta materia sobre la cual deban pronunciarse en el dictamen. En efecto, por la objetividad del mismo se dirá el monto a que ascienden todos los servicios prestados a dichos beneficiarios y será la decisión judicial del Tribunal la que determine la cantidad que deba cubrir ese 50% no pagados a Compensar y a quien correspondía celebrar las libranzas con los maestros.*

*(…)*

*Fueron analizadas las glosas presentadas por la Fiduciaria la Previsora S.A. en contra de la facturación presentada por Compensar y con fundamento en el estudio de las mismas, el presente dictamen incluye únicamente la facturación que no fue glosada y aquella que habiéndola sido fue aclarada por Compensar a la Fiduciaria La Previsora S.A.….”*

*(…)*

*DESARROLLO DE LA PRUEBA PERICIAL*

*(…)*

*Mencionamos asimismo, que en varias oportunidades, se solicitó información en la Fiduciaria La Previsora con el fin de cruzar los saldos con la información suministrada por Compensar y hasta la fecha del dictamen no fue posible obtenerla.*

*Para el desarrollo de la labor asignada hemos tenido en cuenta los siguientes puntos de análisis:*

1. *Fechas de elaboración de las facturas, radicación y plazo de vencimiento que COMPENSAR, entregaba a la FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. por los servicios médicos prestados a DOCENTES Y BENEFICIARIOS, de la Secretaría de Educación del Distrito –Fondo Educativo Regional FER.*
2. *Fechas de pago de la Fiduciaria la Previsora a COMPENSAR, en desarrollo de los contratos n.° 1122-41-96 y 1122-45-96*
3. *Valor de cada factura enviada a la Fiduciaria por Compensar.*
4. *Valor de cada uno de los cheques girados por la Fiduciaria La Previsora.*
5. *Valor abonado a cada una de las cuentas presentadas por COMPENSAR y canceladas por la Fiduciaria.*
6. *Facturas anuladas y devueltas por la Fiduciaria La Previsora S.A. a Compensar.*
7. *Reconocimiento Pecuniario de la Caja de Compensación Familiar en las glosas presentadas por la Fiduciaria.*
8. *Valor del Daño Emergente y Lucro Cesante.*

*(…)*

*Las fechas de vencimiento de las facturas de la Caja de Compensación Familiar, se han tomado teniendo en cuenta la fecha de radicación del documento, en la Fiduciaria La Previsora, y otorgándoles como plazo máximo un mes para su cancelación de acuerdo al contrato 1122-45/96 firmado entre las dos entidades*

*(…)*

*En el cuadro n.° 8 se presenta la totalidad de las glosas aceptadas por COMPENSAR a la FIDUCIARIA de las cuales suman un valor de OCHENTA Y SIETE MILLONES QUINIENTOS SESENTA MIL QUINIENTOS TRES PESOS ($ 87.560.503,oo)*

*(…)*

*De acuerdo al cuadro mencionado (número 9), el valor del daño emergente sería de mil ciento veintiocho millones ciento dieciocho mil seiscientos noventa y un pesos moneda corriente ($ 1.128.118.691,oo), correspondiente a los saldos de las facturas, después de haber abonado las glosas realizadas por la Fiduciaria La Previsora y aceptadas por Compensar, por valor de $ 87.560.503,oo*

*(…)*

**CUENTAS CANCELADAS POR FIDUCIARIA LA PREVISORA EN CADA FACTURA Y SALDOS DE CAPITAL PENDIENTE DE PAGAR A COMPENSAR**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **FACTURA No.** | **VALOR $** | **VENCIMIENTO** |
|  |  |  |
| 14952 | 577’674.940 | 21-Feb-97 |
| 13440 | 102’363.094 | 07-Dic-96 |
| 13602 | 266’018.354 | 24-Dic-96 |
| 14083 | 851’714.209 | 01-Feb-97 |
| 14117 | 15’084.006 | 01-Feb-97 |
| 13412 | 187´689.964 | 12-Feb-97 |
| 13715 | 111’955.950 | 12-Feb-97 |
| 13716 | 171’269.337 | 12-Feb-97 |
| 99999\* | 262’550.759 | 13-Abr-97 |
|  |  |  |
| **TOTAL** | **2.546’320.613** | **TOTAL** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **VALORES ABONADOS POR COMPENSAR** | | | |
| **02-Oct-96** | **20-Nov-96** | **13-Mar-97** | **29-Ene-98** |
|  |  |  |  |
| 128’371.775 | **-** | 331’524.625 | **-** |
| 73’667.001 | **-** | **-** | **-** |
| 22’042.263 | **-** | 66’721.405 | 91’320.202 |
| 20’918.961 | 63’358.584 | **-** | 73’792.988 |
| **-** | 2’687.091 | 1’569.651 | **-** |
| **-** | **-** | 54’069.085 | **-** |
| **-** | **-** | 88’557.319 | **-** |
| **-** | **-** | 82’878.855 | **-** |
| **-** | **-** | 229’161.614 | **-** |
|  |  |  |  |
| **245´000.000** | **66’045.675** | **854’482.554** | **165´113.190** |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **TOTAL CANCELADO** | **GLOSAS ACEPTADAS** | **POR PAGAR** |
|  |  |  |
| 459’896.400 | 0 | 117’778.540 |
| 73’667.001 | 12’014.730 | 16’681.363 |
| 180’083.870 | 63’534.183 | 22’400.301 |
| 158’070.533 | **-** | 693’643.676 |
| 4’256.742 | **-** | 10’827.264 |
| 54’069.085 | **-** | 133’620.879 |
| 88’557.319 | **-** | 23’398.631 |
| 82’878.855 | **-** | 88’390.482 |
| 229’161.614 | 12’011.589 | 21’377.556 |
|  |  |  |
| **1.330’641.419** | **87’560.503** | **1.128’118.691** |

*El 13 de marzo de 1.997 Fiduciaria La Previsora realizó dos pagos así:*

*Cheque No. 20398 por $71’444.852 y cheque No. 20399 por valor de $783’037.702 para un total de $854’482.554.*

***\*****Las facturas 13363 y 13800 por valor de $114’139.472 y $154’500.203 respectivamente, para un total de $268’639.675, radicadas el 29 de octubre de 1996 y el 4 de diciembre de 1996, fue enviado en medio magnético (sic) por un valor total de $262’550.759 el 13 de marzo de 1997, con número de factura en el medio magnético 99999.*

El dictamen pericial se apoyó en los archivos magnéticos de la Fiduciaria La Previsora y en la información relativa a la prestación del servicio suministrada por la demandante. Esta elaboró una proyección de los valores adeudados con fundamento en cada una de las facturas, dejó constancia de las fechas de radicación y abonos, las glosas aceptadas y el saldo pendiente por pagar y, en cuadro separado liquidó los intereses de mora, en los términos del Decreto 679 de 1994. A continuación se relaciona cada una de las facturas, con las conclusiones arrojadas en el dictamen.

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0014952**

**22 01 97**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $577’674.940 | **Valor en letras:**  QUINITOS SETENTA Y SIETE MILLONES SEISCIENTOS SETENTA Y CUATRO MIL NOVECIENTOS CUARENTA PESOS. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  SALUD ORAL, MEDICINA GENERAL Y ESPECIALIZADA Y  LABORATORIO CLÍNICO. 532’419.300  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 45’255.640  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 14952-VENCIMIENTO 21 DE FEBRERO 1997**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | **FECHA** | **I ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **II ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 577’674.940 | 2-Oct-96 | 128’371.775 | 449’303.165 | 13-Mar-97 | 331’524.625 | 117’778.540 | 12% |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 14952**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 21-Feb-97 | 13.Mar-97 | 20 | 449’303.165 | 21.64% | 5’401.622 | 2’995.354 | 8’396.977 |
| 13-Mar-97 | 31-Dic—97 | 293 | 117’778.540 | 21.64% | 20’743.811 | 11’503.037 | 32’246.848 |
| 01-Ene-98 | 31-Dic-98 | 360 | 117’778.540 | 17.67% | 20’811.468 | 14’133.425 | 34’944.893 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 117’778.540 | 16.70% | 19’669.016 | 14’133.425 | 33’802.441 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 117’778.540 | 9.23% | 6’341.393 | 8’244.498 | 14’585.891 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **117’778.540** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **72’967.310** | **51’009.739** | **123’977.050** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0013440**

**07 11 96**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $102’363.094 | **Valor en letras:**  CIENTO DOS MILLONES TRESCIENTOS SESENTA Y TRES MIL NOVENTA Y CUATRO PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  CIRUGIA, TERAPIA Y SERVICIOS ESPECIALES 94’343.866  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 8’019.228  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 13440 - VENCIMIENTO 7 DE DICIEMBRE 1996**

|  |  |
| --- | --- |
| **GLOSA ACEPTADA $** | **12’014.730** |

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **GLOSA ACEPTADA** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 102’363.094 | 2-Oct-96 | 73’667.001 | 28’696.093 | 13-Mar-97 | 12’014.730 | 16’681.363 | 12% |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 13440**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 07-Dic-96 | 31-Dic-96 | 24 | 16’681.363 | 19.47% | 216.524 | 133.451 | 349.975 |
| 31-Dic-96 | 31-Dic—97 | 360 | 16’681.363 | 21.64% | 3’609.847 | 2.001.764 | 5’611.611 |
| 01-Ene-98 | 31Dic-98 | 360 | 16’681.363 | 17.68% | 2’949.265 | 2’001.764 | 4’951.029 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 16’681.363 | 16.70% | 2’785.788 | 2’001.764 | 4’787.551 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 16’681.363 | 9.23% | 898.152 | 1’167.695 | 2’065.848 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **16’681.363** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **10’459.576** | **7’306.437** | **17’766.013** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0013602**

**20 11 96**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $266’018.354 | **Valor en letras:**  DOSCIENTOS SESENTA Y SEIS MILLONES DIECIOCHO MIL TRESCIENTOS CINCUENTA Y CUTRO PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  CIRUGIA, HOSPITALIZACIÓN, TERAPIA Y SERVICIOS ESPECILAES 245’178.207  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 20’840.147  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 13602 - VENCIMIENTO 24 DE DICIEMBRE 1996**

|  |  |
| --- | --- |
| **GLOSA ACEPTADA $** | **63’534.183** |

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 266’018.354 | | 2-Oct-96 | 22’042.263 | 243’976.091 | 02-Oct-96 | 63’534.183 | 180’441.908 | 12% |
|  | 13-Mar-97 | | 66’721.405 | 113’720.503 | 29-Ene-98 | 91’320.202 | 22’400.301 |  |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 13602**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 24-Dic-96 | 31-Dic-96 | 7 | 180’441.908 | 19.47% | 683.123 | 421.031 | 1’104.154 |
| 01-Ene-97 | 13-Mar-97 | 71 | 180’441.908 | 21.64% | 7’701.060 | 4.270.458 | 11’971.519 |
| 14-Mar-97 | 31Dic-97 | 292 | 113’720.503 | 21.64% | 19’960.728 | 11’068.796 | 31’029.524 |
| 01-Ene-98 | 29-Ene-98 | 28 | 113’720.503 | 17.68% | 1’563.783 | 1’061.391 | 2’625.175 |
| 30-Ene-98 | 31-Dic-98 | 335 | 22’400.301 | 17.68% | 3’685.347 | 2’501.367 | 6’186.714 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 22’400.301 | 16.70% | 3’740.850 | 2’688.036 | 6’428.886 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 22’400.301 | 9.23% | 1’206.070 | 1’568.021 | 2’774.091 |
| **TOTAL DAÑO EMERGEN** | |  | **22’400.301** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESAN.** | |  |  |  | **38’540.962** | **23’579.101** | **62’120.062** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0014083**

**02 01 97**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $851’714.209 | **Valor en letras:**  OCHOCIENTOS CINCUENTA Y UN MILLONES SETECEINTOS CATORCE MIL DOSCIENTOS NUEVE PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  CIRUGIA, HOPITALIZACIÓN, TERAPIA Y SERVICIOS ESPECIALES 784’990.055  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 66’724.154  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 14083 - VENCIMIENTO 21 FEBRERO 1997**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 851’714.209 | | 2-Oct-96 | 20’918.961 | 830’795.248 | 20-Nov-96 | 63’358.584 | 767’436.664 | 12% |
|  | 29-Ene-98 | | 73’792.988 | 693’643.676 |  |  |  |  |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 14083**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 01-Feb-97 | 31-Dic-97 | 333 | 767’436.664 | 21.64% | 153’617.797 | 85’185.470 | 238’803.267 |
| 01-Ene-98 | 29-Ene-98 | 28 | 767’436.664 | 17.68% | 10’553.107 | 7’162.742 | 17’715.849 |
| 30-Ene-98 | 31Dic-98 | 335 | 693’643.676 | 17.68% | 114’119.799 | 77’456.877 | 191’576.676 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 693’643.676 | 16.70% | 115’838.494 | 83’237.241 | 199’075.735 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 693’643.676 | 9.23% | 37’346.932 | 48’555.057 | 85’901.989 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **693’643.676** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **431’476.128** | **301’597.387** | **733’073.516** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0014117**

**02 01 97**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $15’084.006 | **Valor en letras:**  QUINCE MILLONES OCHENTA Y CUATRO MIL SEIS PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  CIRUGIA, HOSPITALIZACIÓN, TERAPIA Y SERVICIOS ESPECIALES 13’902.310  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 1’181.696  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 14117 CON VENCIMIENTO 1 DE FEBRERO 1997**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 15’084.006 | 20-Nov-96 | 2’687.091 | 12’396.915 | 13-Mar-97 | 1’569.651 | 10’827.264 | 12% |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 14117**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 01-Feb-97 | 13-Mar-97 | 40 | 12’396.840 | 21’64% | 298.075 | 165.291 | 463.366 |
| 14-Mar-97 | 31-Dic—97 | 292 | 10’827.264 | 21.64% | 1’900.449 | 1’053.854 | 2’954.303 |
| 01-Ene-98 | 31Dic-98 | 360 | 10’827.264 | 17.68% | 1’914.260 | 1’299.272 | 3’213.532 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 10’827.264 | 16.70% | 1’808.153 | 1’299.272 | 3’107.425 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 10’827.264 | 9.23% | 582’958 | 757.908 | 1’340.866 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **10’287.264** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **6’503.896** | **4’575.597** | **11’079.493** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0013412**

1. **11 96**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $187’689.964 | **Valor en letras:**  CIENTO OCHENTA Y SIETE MILLONES SEISCIENTOS OCEHNTA Y NUEVE MIL NOVECIENTOS SESENTA Y CUATRO PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  CIRUGÍA, TERAPIA Y SERVICIOS ESPECIALES 172’986.142  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 14’703.822  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 13412 - VENCIMIENTO 12 DE FEBRERO 1997**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 187’689.964 | 13-Mar-97 | 54’069.085 | 133’620.879 |  |  |  | 12% |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 13412**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 12-Feb-97 | 13-Mar-97 | 29 | 187’689.964 | 21’64% | 3’271.853 | 1’814.336 | 5’086.189 |
| 14-Mar-97 | 31-Dic—97 | 292 | 133’620.879 | 21.64% | 23’453.731 | 13’005.766 | 36’459.496 |
| 01-Ene-98 | 31Dic-98 | 360 | 133’620.879 | 17.68% | 23’624.171 | 16’034.505 | 39’658.677 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 133’620.879 | 16.70% | 12’314.687 | 16’034.505 | 38’349.192 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 133’620.879 | 9.23% | 7’194.371 | 9’353.462 | 16’547.832 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **133’620.879** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **79’858.813** | **56’242.574** | **136’101.387** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0013715**

**22 11 96**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $111’955.950 | **Valor en letras:**  CIENTO ONCE MILLONES NOVECIENTOS CINCUENTA Y CINCO MIL NOVECIENTOS CINCUENTA PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  CIRUGIA, TERAPIAS Y SERVICIOS ESPECIALES 103’185.208  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 8’770.742  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 13715 -VENCIMIENTO 12 DE FEBRERO 1997**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 111’955.950 | 13-Mar-97 | 88’557.319 | 23’398.631 |  |  |  | 12% |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 13715**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 12-Feb-97 | 13-Mar-97 | 29 | 111’955.950 | 21’64% | 1’951.641 | 1’082.241 | 3’033.882 |
| 14-Mar-97 | 31-Dic--97 | 292 | 23’398.631 | 21.64% | 4’107.032 | 2’277.467 | 6’384.498 |
| 01-Ene-98 | 31Dic-98 | 360 | 23’398.631 | 17.68% | 4’136.878 | 2’807.836 | 6’944.714 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 23’398.631 | 16.70% | 3’907.571 | 2’807.836 | 6’715.407 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 23’398.631 | 9.23% | 1’259.821 | 1’637.904 | 2’897.725 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **23’398.631** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **15´362.943** | **10’613.283** | **25’976.227** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0013716**

**22 11 96**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $171’269.337 | **Valor en letras:**  CIENTO SETENTA Y UN MILLONES DOSCIENTOS SESENTA Y NUEVE MIL TRESCIENTOS TREINTA Y SIETE PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  ODONTOLOGIA GENERAL, CIRUGIA Y TERAPIAS 157’851.924  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 13’417.413  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**FACTURA No. 13716 - VENCIMIENTO 12 DE FEBRERO 1997**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **$ FACTURA** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 171’269.337 | 13-Mar-97 | 82’878.855 | 88’390.482 |  |  |  | 12% |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 13716**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 12-Feb-97 | 13-Mar-97 | 29 | 171’269.337 | 21’64% | 2’985.605 | 1’655.604 | 4’641.209 |
| 14-Mar-97 | 31-Dic--97 | 292 | 88’390.482 | 21.64% | 15’514.690 | 8’603.340 | 24’118.030 |
| 01-Ene-98 | 31Dic-98 | 360 | 88’390.482 | 17.68% | 15’627.437 | 10’606.858 | 26’234.295 |
| 01-Ene-99 | 31-Dic-99 | 360 | 88’390.482 | 16.70% | 14’761.210 | 10’606.858 | 25’368.068 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 88’390.482 | 9.23% | 4’759.091 | 6’187.334 | 10’946.425 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **88’390.482** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **53’648.034** | **37’659.993** | **91’308.027** |

1. **FACTURA DE VENTA**

**No. 0013363**

**28 10 96**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $114’139.472 | **Valor en letras:**  CIENTO CATORCE MILLONES CIENTO TREINTA Y NUEVE MIL CUATROCIENTOS SETENTA Y DOS PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  MEDICAMENTOS 105’197.670  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 8’941.802  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

**10. FACTURA DE VENTA**

**No. 0013800**

**02 12 96**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Por la suma de:**  $154’500.203 | **Valor en letras:**  CIENTO CINCUENTA Y CUATRO MILLONES QUINIENTOS MIL DOS CIENTOS TRES PESOS MCTE. | |
| **Facturado a:**  FIDUCIARIA LA PREVISORA S.A. | | **Nit:**  8605251485 |
| **Por concepto de:**  SERVICIOS PRESTADOS SEGÚN CONTRATO No. 1122-45/96  MEDICAMENTOS 142’396.501  COSTO ADMINISTRATIVO 8.5% 12’103.702  1-999 | | |
| **Condiciones de pago:**  CONTRA PRESENTACIÓN DE LA FACTURA | | |

Conforme el dictamen pericial, las facturas n.° (s) 13363 y 13800 por valor de $114’139.472 y $154’500.203 fueron remplazadas en medio magnético con la factura No. 9999 por valor de $262’550.759, sin que se justifique la diferencia existente – valor real $268’639.675-

1. **FACTURA No. 9999 - VENCIMIENTO 13 DE ABRIL 1997**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **GLOSA ACEPTADA $** | | **12’011.589** | | |
| **$ FACTURA** | | **FECHA** | | **GLOSAS** | **SALDO** | | **FECHA** | **ABONO** | **SALDO** | **INTERES MORA** |
| 262’550.759 | | 13-Mar-97 | | 12’011.589 | 250’539.170 | | 13-Mar-97 | 229’161.614 | 21’377.556 | 12% |

**VALOR DE LOS INTERESES FACTURA No. 9999**

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **DESDE** | **HASTA** | **DIAS** | **CAPITAL** | **I.P.C.** | **VALOR CON IPC** | **INTERES MORA** | **LUCRO CESANTE** |
| 13-Mar-97 | 31-Dic-97 | 293 | 171’269.337 | 21’64% | 3’765.134 | 2’087.875 | 5’853.009 |
| 01-Ene-98 | 31-Dic—98 | 360 | 88’390.482 | 17.68% | 3’779.552 | 2’565.307 | 6’344.859 |
| 01-Ene-99 | 31Dic-99 | 360 | 88’390.482 | 16.70% | 3’570.052 | 2’565.307 | 6’135.359 |
| 01-Ene-00 | 31-Jul-00 | 210 | 88’390.482 | 9.23% | 1’151.003 | 1’496.429 | 2’647.432 |
| **TOTAL DAÑO EMERGE.** | |  | **21’377.556** |  |  |  |  |
| **TOTAL LUCRO CESANT.** | |  |  |  | **12’265.741** | **8’714.917** | **20´980.658** |

1. **CUADRO No. 1**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **FECHAS Y VALORES DE LAS FACTURAS DE COMPENSAR**  **ABONOS DE FIDUCIARIA LA PREVISORA** | | | | | | | | |
| **FACTURA**  **No.** | **VALOR**  **$** | **FECHA** | | **VALORES ABONADOS POR COMPENSAR** | | | | **VALOR**  **TOTAL** |
| **RADICA**  **CIÓN** | **VENCIMI**  **ENTO** | **02-Oct-96** | **20-Nov-96** | **13-Feb-97** | **29-Ene-98** |
|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| 14952 | 577’674.940 | 22-Ene-97 | 21-Feb-97 | 128’371.775 |  | 331’524.625 |  | 459’896.400 |
| 13440 | 102’363.094 | 08-Nov-96 | 07-Dic-96 | 73’667.001 |  |  |  | 73’667.001 |
| 13602 | 266’018.354 | 25-Nov-96 | 24-Dic-96 | 22’042.263 |  | 66’721.405 | 91’320.202 | 18’083.870 |
| 14083 | 851’714.209 | 02-Ene-97 | 01-Feb-97 | 20’918.961 | 66’045.675 | 1’569.651 | 73’792.988 | 162’327.275 |
| 14117 | 15’084.006 | 02-Ene-97 | 01-Feb-97 |  |  |  |  |  |
| 13412 | 187’689.964 | 13-Ene-97 | 12-Feb-97 |  |  | 54’069.085 |  | 54’069.085 |
| 13715 | 111’955.950 | 13-Ene-97 | 12-Feb-97 |  |  | 88’557.319 |  | 88’557.319 |
| 13716 | 171’269.337 | 13-Ene-97 | 12-Feb-97 |  |  | 82’878.855 |  | 82’878.855 |
| 99999 | 262’550.759 | 29-Oct-96 | 28-Nov-96 |  |  | 229’161.614 |  | 229’161.614 |
|  | | | | | | | | |
| **TOTAL** | **2.546’320.613** | **ABONOS TOTALES** | | **245’000.000** | **66’045.675** | **854’482.554** | **165’113.190** | **1.330’641.419** |

Acorde con el dictamen:

*“Las fechas de vencimiento de las facturas de la Caja de Compensación Familiar, se han tomado teniendo como base la fecha de radicación del documento, en Fiduciaria La Previsora, y otorgándoles como plazo máximo un mes para su cancelación de acuerdo al contrato 1122-45/96 firmado entre las dos entidades.*

*En la parte superior derecha del Cuadro No. 01 se relacionan las fechas de pago realizadas a cada una de las facturas presentadas por la Caja de Compensación Familiar.”*

En adelante los peritos dan cuenta de los valores abonados pagados con el número de cheque correspondiente:

**(CUADRO No. 2)**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **FECHA** | **CHEQUE No.** | **VALOR $** |
| **1) 2 de Octubre de 1.996** | **009688** | **245’000.000** |
| **2) 20 de Noviembre de 1.996** | **013304** | **66’045.675** |
| **3) 13 de marzo de 1.997** | **020398** | **71’444.852** |
| **4) 13 de marzo de 1.997** | **020399** | **783’037.702** |
| **5) 29 de enero de 1.998** | **041842** | **165’113.190** |
| **TOTAL 4 FECHAS** | **5 CHEQUES** | **1.330’.641.419** |

**ABONOS DE FIDUCIARIA LA PREVISORA SEGÚN FACTURAS Y CONTRATOS A LA CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR (CUADRO 8-A)**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **FECHA ABONO** | **FACTURA** | **CONTRATO 1122-41/96** | **CONTRATO 1122-45/96** | **TOTAL $** |
|  |  |  |  |  |
| 02-Oct-96 | 14952 | 128’371.775 |  |  |
|  | 13440 | 73’667.001 |  |  |
|  | 13602 | 22’042.263 |  |  |
|  | 14083 | 20’918.961 |  |  |
|  | **TOTAL** | **245’000.000** |  | **245’000.000** |
| 20-Nov-96 | 14083 | 63’358.584 |  |  |
|  | 14117 | 2’687.091 |  |  |
|  | **TOTAL** | **66’045.675** |  | **66’045.675** |
| 13-Mar-97 | 14117 | 1’569.651 |  |  |
|  | 13412 | 54’069.085 |  |  |
|  | 13715 | 88’557.319 |  |  |
|  | 13716 | 82’878.855 |  |  |
|  | 99999 | 57’645.830 | 171’515.784 |  |
|  | 14952 |  | 326’801.178 |  |
|  | **TOTAL** | **284’720.740** | **498’316.962** | 783’037.702 |
|  |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |
| 13-Mar-97 | 14952 |  | 4’723.447 |  |
|  | 13602 |  | 66’721.405 |  |
|  | **TOTAL** |  | **71’444.852** | **71’444.852** |
|  |  |  |  |  |
| 29-Ene-98 | 13602 |  | 91’320.202 |  |
|  | 14083 |  | 73’792.988 |  |
|  | **TOTAL** |  | **165’113.190** | **165’113.190** |
|  |  |  |  |  |
|  |  |  |  |  |
| **TOTAL ABONOS** |  | **595’766.415** | **734’875.004** | **1.330’641.419** |

Se individualiza el número de factura, el valor y la fecha de radicación:

**VALOR Y FECHA DE ENTREGA DE LAS FACTURAS DE COMPENSAR**

**(CUADRO No. 3)**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **No** | **FACTURA No.** | **VALOR $** | **RECIBIDA** |
| **1** | **14952** | **577’674.940** | **22 Enero/97** |
| **2** | **13440** | **102’363.094** | **08 Noviembre/96** |
| **3** | **13602** | **266’018.354** | **25 Noviembre/96** |
| **4** | **14083** | **851’714.209** | **02 Enero/97** |
| **5** | **14117** | **15’084.006** | **02 Enero/97** |
| **6** | **13412** | **187’689.964** | **13 Enero/97** |
| **7** | **13715** | **111’955.950** | **13 Enero/97** |
| **8** | **13716** | **171’269.337** | **13 Enero/97** |
| **9** | **99999** | **262’550.759** | **13 de Marzo/97** |
|  |  |  |  |
| **TOTAL** | **9 FACTURAS** | **2.546’320.613** | **6 FECHAS** |

1.3.26. En ejercicio de la facultad conferida por el artículo 169 del C.C.A., mediante auto de 30 de julio de 2015, la Sala dispuso que **COMPENSAR** remita las historias clínicas de los docentes y/o sus beneficiarios que solicitaron el servicio más allá del 30 de septiembre de 1996 y para que relacionara los servicios prestados con posterioridad al 30 de septiembre de 1996, con las facturas cuyo pago se reclama, con la identificación del número y la prestación del servicio a cada paciente.

3.1.27. Mediante escrito de 29 de octubre de 2015, COMPENSAR puso de presente que, en los términos de la Resolución n.° 1715 de 13 de junio de 2005, el Ministerio de Salud previó un término de diez (10) años para el archivo y conservación de las historias clínicas, razón por la que no conserva la documentación solicitada y le resulta imposible presentarla. Al tiempo solicita decidir con la documentación que obra en autos.

Previamente a resolver se abordarán los siguientes puntos i) la acción procedente; ii) la legitimación por pasiva, iii) pretensiones de incumplimiento; iv) el enriquecimiento sin causa y v) la liquidación de perjuicios.

**4.- LA ACCIÓN PROCEDENTE**

La CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR-COMPENSAR instaura acción contractual para que se declare que la Fiduciaria La Previsora S.A. incumplió los contratos n.º (s) 1122–41 de 1996 y 1122–45 de 1996, que tienen que ver con la prestación de los servicios médicos a los docentes del Distrito Capital y sus beneficiarios, se proceda a la liquidación y se disponga el pago.

Lo anterior, sin perjuicio de que se cobran facturas presentadas para su pago entre el 2 de octubre de 1996 y el 31 de julio del año 2000, por servicios prestados en el marco de los contratos n.º (s) 1122-41 y 1122-45 de 1996, con una duración de tres meses respectivamente. Esto es entre el 27 de mayo y el 30 de septiembre de 1996.

Esto es así porque, al margen de los contratos, lo cierto es que las partes no convinieron en la prórroga, por lo que los servicios tendrían que corresponder a asistencias prestadas al amparo de lo convenido, aunado a que el precio tampoco podría exceder el 8 % de la nómina básica mensual, estimada en SETECIENTOS TREINTA Y CINCO MILLONES DE PESOS MCTE ($735’000.000,00). Acorde con el parágrafo primero de la cláusula cuarta del contrato 1122-45/96. Valor este que la Sala tendrá como definitivo pues nada se probó en contrario.

La acción contractual procede cuando la controversia gira en torno al contrato, por actos, hechos u omisiones que tienen que ver con la celebración, ejecución o liquidación, de modo que corresponde establecer que los pagos reclamados no comportan ejecuciones por fuera de lo previamente acordado. Esto sin perjuicio del derecho de las partes a la definición de todas las controversias, surgidas al margen del contrato aunque en razón del mismo y la reparación de los daños causados.

Ahora, la demandante solicitó declarar el incumplimiento contractual, fundado en que las facturas por la prestación del servicio no le han sido canceladas. En ese orden, a la Sala le corresponde establecer el pago de los servicios médicos generados en la vigencia contractual, esto es entre el 27 de mayo y el 30 de septiembre de 1996 -facturas n.° (s) 00114952; 0013440; 0013602 y 0014083-.

Al tiempo, determinar si se cobran servicios prestados por fuera del marco temporal, esto es si las facturas n.°(s) 0014117, 0013412, 0013715, 0013176 y 9999, radicadas el 2 y 13 de enero de 1997, el 22 de noviembre de 1996 y el 29 de octubre de 1996, por servicios de cirugía, hospitalización, odontología y terapias, corresponden a servicios al amparo del contrato 2245/96, en cuanto se facturaron por fuera de la vigencia y del término convenido para el cobro.

Vistas así las cosas, procede resolver de fondo la controversia en lo que atañe a la falta de pago de los servicios prestados, en el marco de la acción contractual.

**5. LEGITIMACIÓN POR PASIVA**

El 23 de mayo de 1996, el Consejo Directivo del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio declaró urgencia manifiesta en la prestación del servicio de salud a los docentes del Distrito Capital y sus familias e impartió instrucciones a la Fiduciaria la PREVISORA S.A. para suscribir el contrato de prestación de servicios médicos, en el marco del contrato de administración del patrimonio autónomo “FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO”. Así las cosas la FIDUCIARIA LA PREVISORA y la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR–COMPENSAR- suscribieron los contratos n.° (s) 1122-41 y 1122-45 de 27 de mayo y 1º de julio de 1996, mismos que le permiten a la Sala establecer las obligaciones adquiridas, a la vez que el derecho de la prestadora a recibir la retribución que reclama.

Es de advertir que i) en los términos del artículo 3º de la Ley 91 de 1989, el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio es una cuenta especial de la Nación, con independencia patrimonial. Sus recursos son manejados por la Fiduciaria la Previsora S.A., ii) en el marco del contrato - escritura pública n.º 0083 de 21 de junio de 1990-, la FIDUCIARIA se obliga a contratar con las entidades que le indica el Consejo Directivo del FONDO y según las instrucciones impartidas por este, los servicios médicos asistenciales del personal docente; iii) en los términos del contrato se constituyó el denominado PATRIMONIO AUTÓNOMO “FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO”, con el objeto de administrar los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, en orden a contratar y garantizar la prestación de los servicios de salud de los funcionarios de la planta docente distrital y de sus respectivos núcleos familiares, por lo que la Fiduciaria La Previsora se encuentra legitimada en la causa por pasiva en el ámbito de la acción judicial.

Ahora, en los términos del artículo 1233 del Código de Comercio[[5]](#footnote-5) los bienes fideicomitidos deberán mantenerse separados, en cuanto forman un patrimonio autónomo afecto a la finalidad contemplada en el acto constitutivo, de lo que se sigue que la responsabilidad de los fiduciarios se encuentra limitada. No obstante, de la limitación, al igual que de la separación de patrimonios, no se deriva la falta de legitimación por pasiva, dada la vinculación de la fiduciaria con la gestión encomendada.

En efecto, no puede pasarse por alto que el contrato de Fideicomiso suscrito entre la Nación-Ministerio de Educación y la Fiduciaria-La Previsora fue prorrogado mediante Escrituras Públicas n.° (s) 1736 de 18 de junio de 1993 –folio 364 del cuaderno de pruebas n.° 2- y 5818 de 20 de junio de 1996 hasta el 20 de junio de 1997, lo que significa que, para cuando se prestó el servicio, el Fideicomiso se encontraba vigente.

Además, acorde con la Escritura Pública n.° 0083 de 21 de junio de 1990 –folio 351 del cuaderno de pruebas n.° 2-, la Fiduciaria asumió la administración de los recursos del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, como finalidad primordial, amén de garantizar la adecuada prestación de los servicios médico asistenciales del personal docente.

**6.- LITIS CONSORTE NECESARIO**

La NACIÓN-MINISTERIO DE EDUCACIÓN-FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO y el DISTRITO CAPITAL- SECRETARÍA DE EDUCACIÓN fueron vinculados como litis consortes de la parte pasiva en los términos solicitados por la misma demandante y excluidos por el a quo, en razón de que se controvierte el cumplimiento de un contrato en el que las mismas no fueron parte. La Fiduciaria por su parte impugna la decisión en cuanto considera que tendría que haber sido excluida de la litis, si se considera que fungió como simple administradora de los recursos del Fondo. De donde el tema de la vinculación de los litis consortes debe igualmente abordarse. Ahora, la naturaleza de la prestación a cargo de COMPENSAR y su origen constitucional y legal, no queda sino concluir en la necesidad de que la Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, asuma la litis, en cuanto directamente obligada a prestar el servicio de salud a los docentes[[6]](#footnote-6).

Cabe reiterar que mediante el artículo 3º de la Ley 91 de 1989, se creó el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, como una cuenta especial de la Nación, con independencia patrimonial, sin personería jurídica, cuyos recursos serían manejados por una entidad fiduciaria estatal o de economía mixta. Para el efecto, el Gobierno Nacional suscribió con la Fiduciaria La Previsora el contrato de fiducia mercantil de que trata la Escritura Pública n.° 0083 de 21 de junio de 1990-.

A su turno, los artículos 4º y 5o de la misma Ley prevén que i) corresponde al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio las prestaciones sociales de los docentes nacionales y nacionalizados que se encuentren vinculados; ii) efectuar el pago de las prestaciones sociales del personal afiliado y iii) garantizar la prestación de los servicios médico-asistenciales, que contratará con entidades de acuerdo con instrucciones que imparta el Consejo Directivo del Fondo, entre otras funciones.

Ahora, si bien la demanda no fue dirigida contra la Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, ello no comporta un impedimento para resolver sobre la relación sustancial existente entre los docentes afiliados al Fondo y Compensar, pues su vinculación al proceso como litis consorte de la parte pasiva a través de la Nación y a instancias de la misma demandante, le permitió ejercer su derecho a la defensa y controvertir los elementos probatorios decretados e incorporados al plenario, al margen, eso sí, de la decisión de fondo sobre las reclamaciones más allá del plazo del contrato.

No corre la misma suerte, sin embargo, la vinculación del Distrito Capital-Secretaría de Educación, como litis consorte necesario de la parte demandada, en cuanto las obligaciones derivadas de los contratos 1122-41 y 1122-45/96 no le resultan extensivas, si se considera que no constituyó el Fideicomiso y tampoco suscribió los contratos de los que se predica el incumplimiento, de donde no resultaría vinculada a la decisión que se adopte en este asunto.

**7. PRETENSIONES DE INCUMPLIMIENTO**

La FIDUCIARIA y COMPENSAR suscribieron los contratos n.° (S) 1122-41 y 112245, por cuya virtud la primera se obligó a suministrar la información sobre la planta de personal docente distrital y cancelar el valor de cada una de las facturas que le presentara el contratista, previo recibo a satisfacción, con el visto bueno del interventor. De modo que en el ámbito de la acción contractual se encontraba legitimada para defender sus intereses, amén de responder por los perjuicios causados en los términos de los respectivos contratos. Empero, no solo se advierte que la Fiduciaria se comprometió a desarrollar su gestión en el marco contractual, sino a propender por generar el mismo, esto es a contratar la prestación del servicio, acorde con las instrucciones que le impartiera el Fondo, claramente obligada a gestionar, pues es claro que los servicios de salud a los docentes y sus familiares tenían que prestarse sin dilación ni espera.

En ese orden, es del caso entrar a determinar si los contratos entre la Fiduciaria y COMPENSAR se cumplieron, en todo de acuerdo a lo convenido, para entrar a resolver las pretensiones de incumplimiento por los servicios prestados hasta el 30 de septiembre de 1996.

Los elementos incorporados dan cuenta que al menos COMPENSAR cumplió con lo convenido, pues ninguna queja se conoce sobre la indebida prestación del servicio, tampoco sobre su negativa. Es más, la actora alega que prestó el servicio más allá del término convenido. Además de que la demandada no niega el cumplimiento y de que la experticia se encargó de verificarlo, en cuanto tuvo a su alcance la información suministrada por el prestador. Dictamen que la Fiduciaria no objeta en cuanto a la veracidad de la información sobre la prestación, previa comparación de cada una de las facturas presentadas para el cobro en el ámbito del contrato n.° 1122-45/96, desglosadas en atención a la fecha de radicación junto con los soportes, los valores abonados, las sumas pendientes de pago y los intereses causados.

Además, en lo que tiene que ver con las facturas que a continuación se relacionan, la Fiduciaria no glosó su cobro, de donde no puede concluirse sino su aceptación. En efecto los expertos dictaminaron:

1. la factura n.° 00114952 por valor de $ 577.674.940,oo, radicada el 22 de enero de 1997, cuenta con un abono el 2 de octubre de 1996 y un saldo pendiente por valor de $ 117.778.540,oo.
2. la factura n.° 0013440 por la suma de $ 102.363.094,oo radicada el 8 de noviembre de 1996, recibió el 2 de octubre un primer pago y presenta un saldo de $ 16.682.363,oo.
3. la factura n.° 0013602 por valor de $ 266.018.354.oo, radicada el 25 de noviembre de 1996, recibió un primer abono el 2 de octubre y presenta un saldo pendiente de $ 22.400.301.oo.
4. la factura n.° 0014083 por valor de $ 851.714.209, radicada el 2 de enero de 1997, recibió un abono parcial el 2 de octubre de 1996 y presenta un saldo por la suma de $ 693.643.676,oo.

El dictamen da cuenta que las facturas i) fueron imputadas al contrato 1122-45 de 1996, por los servicios de salud oral, medicina general y especializada y laboratorio clínico, cirugía y hospitalización; ii) fueron radicadas para su pago en la Fiduciaria-La Previsora, entre los meses de noviembre de 1996 y enero de 1997; iii) no fueron glosadas y iv) recibieron abonos parciales. Según lo confrontaron los expertos y los cheques girados al prestador, conforme da cuenta el cuadro n.º 2.

En efecto, el 2 de octubre de 1996, esto es, inmediatamente venció el plazo contractual, la Fiduciaria realizó los pagos parciales. Aunado a que, acorde con la cláusula quinta del contrato n.° 1122-45/96, en los quince primeros días de cada mes se presentaron las facturas para su pago, aunque no en todos los casos, sin que esto comporte mayor problema, pues la demora en la presentación de las facturas no fue controvertida por la Fiduciaria, sino la asunción plena del riesgo por parte del prestador.

El comportamiento contractual da cuenta que se realizaron pagos anticipados a la facturación. Empero también hay pagos pendientes, cuyo contenido no fue glosado por la demandada. De donde el incumplimiento contractual deviene en evidente.

En cambio, no hay elementos para determinar las prestaciones a que corresponden las facturas n.° (s) 0014117 por valor de $ 15.084.006 radicada el 2 de enero de 1997; la n.° 0013412 radicada el 13 de enero de 1997, por valor de $ 187.689.964, con un pago parcial de $ 54.069.085 y un saldo de $ 133’620.879; la factura n.° 0013715 por valor de $ 111.955.950 radicada el 22 de noviembre de 1996, pagada parcialmente y con un saldo irresuelto de $ 23.398.631; la n.° 0013176 por $ 171.269.337 radicada el 22 de noviembre de 1996, con un abono parcial de $ 82.878.895 y un saldo de $ 88.390.482,oo y la factura n.° 9999 radicada el 29 de octubre de 1996, por valor de $ 262.550.759, glosada en la suma de $ 12.550.759, cuyo valor definitivo ascendió a la suma de $ 250’539.170 y un pago parcial por $ 229.161.614,oo, por lo que presenta un saldo pendiente de $ 21.377.556,oo.

Esto es así porque se trata de facturas imputadas al contrato 1122-45 de 1996, por servicios especiales, cirugía, hospitalización, odontología y terapias, que no dan cuenta de cuando se prestó el servicio. Además, algunas glosadas por la demandada, por doble cobro. Sin perjuicio de que la facturación tampoco consultó los términos de la cláusula quinta, en cuanto le correspondía a COMPENSAR radicarlas en los primeros quince días de cada mes, después de prestado el servicio y ello no sucedió. Aunado a que la prestación por fuera de la vigencia contractual no fue demostrada y aunque se solicitó las historias, el prestador informó que, de conformidad con la resolución n.° 1715 de 13 de junio de 2015, el Ministerio de Salud previó un término de diez (10) años para su archivo y conservación, por lo que no conservaba la documentación. Explicación válida en cuanto a los eventuales requerimientos administrativos e incluso judiciales, pero incomprensible, si se considera que se trataría de pagos pendientes y judicialmente controvertidos.

En consecuencia, de las nueve facturas reclamadas, cuatro corresponden a los servicios prestados durante el contrato, las que presentan saldos insolutos por los que deberá responder la demandada. En ese orden, la factura n.° 00114952 por valor de $ 577.674.940,oo, presenta un saldo por la suma de $ 117.778.540,oo, de modo que si la factura fue presentada para su pago el 22 de enero de 1997, la entidad contaba con el periodo de un mes para su pago, esto es hasta el 22 de febrero de 1997.

La factura n.° 0013440 por la suma de $ 102.363.094,oo presenta un saldo de $ 16.682.363,oo, radicada el 8 de noviembre de 1996, por lo que solo a partir del 9 de diciembre de la misma anualidad se hizo exigible.

La factura n.° 0013602 radicada el 25 de noviembre de 1996, por valor de $ 266.018.354, presenta un saldo insatisfecho de $ 22.400.301,oo, por lo que a partir del 25 de diciembre de la misma anualidad se hizo exigible.

La factura n.° 0014083 por valor de $ 851.714.209, radicada el 2 de enero de 1997, presenta un saldo insatisfecho por la suma de $ 693.643.676,oo desde el 2 de febrero de 1997-.

En síntesis, al margen de la fecha de radicación, no hay duda que corresponden a servicios prestados antes del 30 de septiembre de 1996, si se consideran los pagos de la Fiduciaria el 2 de octubre de 1996. Esto es dos días después de finalizada la relación contractual. Misma que tuvo como finalidad pagar parcialmente los servicios prestados, hasta el vencimiento del plazo del contrato.

Por último, aunque COMPENSAR reclama que continuó prestando el servicio más allá de su vencimiento y la afirmación no cuenta con respaldo probatorio, la pretensión de reconocimiento y pago habrá de negarse.

**7. INDEMNIZACIÓN DE PERJUICIOS**

Para el reconocimiento y liquidación de perjuicios se tomará como referente, parcialmente, el dictamen pericial practicado en el curso de la objeción por error grave al dictamen inicial -8 de septiembre de 2000-. Sin embargo la liquidación comprenderá el periodo comprendido entre la fecha de radicación de las facturas y el mes con el que la entidad contaba para su pago. Exigibles desde el mes siguiente a la radicación del cobro. En consecuencia, los saldos insolutos imputados al contrato 1122-45 de 1996, por los servicios de salud oral, medicina general y especializada y laboratorio clínico, cirugía y hospitalización y radicadas para su pago en la Fiduciaria-La Previsora, entre los meses de noviembre de 1996 y enero de 1997, serán actualizados, sin perjuicio de los abonos parciales que se tendrán en cuenta a favor de la demandada.

Para efectos de la actualización, como quedó dicho, se tendrá en cuenta que la entidad tenía la obligación de cubrir el pago total en el mes siguiente contado a partir de la fecha de radicación y la prestadora contaba con quince días para su radicación. En esa dirección, vale advertir que como el contrato, ni sus modificaciones establecieron plazo concreto para el pago, se acoge la previsión del artículo 885 del Código Comercio[[7]](#footnote-7) que fija un mes de plazo de gracia, como lo ha hecho la Sala en oportunidades anteriores. En ese orden, vencido el mismo la obligación se hacía exigible y como la demandada no cumplió con la prestación debida, se procederá a actualizar la suma adeudada con los índices de precios al consumidor, sin perjuicio de los intereses previstos en la Ley 80 de 1993, hasta la fecha de la sentencia, en cuanto las partes voluntariamente pactaron someterlo a dicha normatividad.

a)- la factura n.° 00114952 por valor de $ 577.674.940,oo, radicada el 22 de enero de 1997, presenta un saldo pendiente por valor de $ 117.778.540,oo., por lo que se actualizará el monto de la prestación desde el 22 de febrero de 1997.

V.P = 117.778.540 x 126,74 dic/2015

39,83 feb/1997

V.P = $ 372.999.875,36

b)- la factura n.° 0013440 por la suma de $ 102.363.094,oo, radicada el 8 de noviembre de 1996, presenta con un saldo de $ 16.682.363,oo, por lo que se actualizará desde el mes de diciembre siguiente.

VP = 16.681.363,oo x 126,14 dic/15

37,99 dic/96

VP = $ 55.387.921,oo

c)- la factura n.° 0013602 por valor de $ 266.018.354,oo, radicada el 25 de noviembre de 1996, presenta un saldo insatisfecho de $ 22.400.301,oo, que será actualizado como corresponde.

VP = 22,400,301 x 126,14 dic/15

37,99 dic//96

VP = $ 74.376.782,50

d)- la factura n.° 0014083 por valor de $ 851.714.209, radicada el 2 de enero de 1997, presenta un saldo por la suma de $ 693.643.676,oo, que corresponde actualizar.

V.P = 693,643,676 x 126,14 dic/15

39,83 feb/97

VP = $ 2.196.741.483,50

En consecuencia la demandada pagará por concepto de las siguientes facturas estas sumas:

Factura n.° 00114952 $ 372.999.875,36

Factura n.° 0013440 $ 55.387.921,oo

Factura n.° 0013602 $ 74.376.782,50

Factura n.° 0014083 $ 2.196.741.483,50

TOTAL = $ 2.699.506.062,oo

En consecuencia, la FIDUCIARIA LA PREVISORA pagará a favor de la CAJA DE COMPENSACIÓN FAMILIAR –COMPENSAR– la suma de DOS MIL SEISCIENTOS NOVENTA Y NUEVE MILLONES QUINIENTOS SEIS MIL SESENTA Y DOS PESOS MONEDA CORRIENTE ($ 2.699.506.062,oo m/cte) con ocasión de los servicios de salud oral, medicina general y especializada y laboratorio clínico, cirugía y hospitalización, en el marco del contrato n.° 1122-45 de 1996. Lo anterior sin perjuicio de los intereses de mora que deberán liquidarse en los términos de la Ley 80 de 1993, desde la fecha en que se hicieron exigibles las facturas hasta la sentencia, en cuanto las partes voluntariamente pactaron someterlo a dicha normatividad.

No se condenará en costas por no aparecer causadas.

En mérito de lo expuesto, el Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

## FALLA:

**MODIFÍCASE** la Sentencia proferida el 6 de mayo de 2004, por el Tribunal Administrativo de Cundinamarca - Sección Tercera- Sala de Descongestión, la cual quedará así:

**PRIMERO: DECLÁRESE** probada la falta de legitimación en la causa por pasiva, respecto del DISTRITO CAPITAL DE SANTA FE DE BOGOTÁ.

**SEGUNDA:** **DECLÁRESE** que la FIDUCARIA LA PREVISORA S.A., en su calidad de gestora del patrimonio autónomo incumplió el contrato n.° 1122-45/96 suscritos con la Caja de Compensación Familiar COMPENSAR y que la Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio deberá concurrir al cumplimiento de la condena.

**TERCERO: CONDÉNASE** a la Fiduciaria LA PREVISORA S.A. con cargo al Patrimonio Autónomo “Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio”, a pagar a favor de la Caja de Compensación Familiar- COMPENSAR por concepto del contrato n.° 1122-45/96, la suma de la suma de DOS MIL SEISCIENTOS NOVENTA Y NUEVE MILLONES QUINIENTOS SEIS MIL SESENTA Y DOS PESOS MONEDA CORRIENTE ($ 2.699.506.062,oo m/cte). La entidad demandada deberá liquidar los intereses de mora desde la fecha en que se hizo exigible cada una de las facturas hasta la sentencia, en los términos de la Ley 80 de 1993.

**CUARTO: CONDÉNASE** a la Nación–Ministerio de Educación “Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio” a proveer los recursos para que el patrimonio autónomo pueda cumplir la condena.

**QUINTO: NIÉGUENSE** las de más pretensiones de la demanda por las razones expuestas en la parte motiva.

**SEXTO: DÉSE** cumplimiento a lo dispuesto en los artículos 176 y 177 del Código Contencioso Administrativo, para lo cual se expedirá copia de la sentencia de segunda instancia, conforme al artículo 115 del Código de Procedimiento Civil.

**SEXTO: SIN COSTAS** por no aparecer causadas.

**DEVUÉLVASE** el expediente al Tribunal de origen, una vez ejecutoriada la presente sentencia.

**CÓPIESE, NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE**

**STELLA CONTO DIAZ DEL CASTILLO**

**Presidente**

**DANILO ROJAS BETANCOURTH**

**Magistrado**

**RAMIRO PAZOS GUERRERO**

**Magistrado**

1. *Folios 1 y 3 certificado de existencia y representación de la Caja de Compensación Familiar COMPENSAR y Memorial poder otorgado por el representante legal.*  [↑](#footnote-ref-1)
2. Certificado de existencia y representación visible a folio 81 del cuaderno principal. [↑](#footnote-ref-2)
3. *En auto de 18 de julio de 2006 se admitió el recurso de apelación –folio 177 del cuaderno principal-.* [↑](#footnote-ref-3)
4. *Cuando se presentó la demanda -13 de octubre de 1998-, la cuantía exigida para que la acción contractual tuviera vocación de doble instancia ascendía a $ 18.850.000,oo y el monto de la pretensión mayor equivale a la suma de $ 2.000.000.000,oo* [↑](#footnote-ref-4)
5. ***ARTÍCULO 1226. CONCEPTO DE LA FIDUCIA MERCANTIL.*** *La fiducia mercantil es un negocio jurídico en virtud del cual una persona, llamada fiduciante o fideicomitente, transfiere uno o mas bienes especificados a otra, llamada fiduciario, quien se obliga a administrarlos o enajenarlos para cumplir una finalidad determinada por el constituyente, en provecho de éste o de un tercero llamado beneficiario o fideicomisario.*

   *Una persona puede ser al mismo tiempo fiduciante y beneficiario.*

   *Solo los establecimientos de crédito y las sociedades fiduciarias, especialmente autorizados por la Superintendencia Bancaria, podrán tener la calidad de fiduciarios.*

   ***ARTÍCULO 1233. SEPARACIÓN DE BIENES FIDEICOMITIDOS.*** *Para todos los efectos legales, los bienes fideicomitidos deberán mantenerse separados del resto del activo del fiduciario y de los que correspondan a otros negocios fiduciarios, y forman un patrimonio autónomo afecto a la finalidad contemplada en el acto constitutivo.*

   ***ARTÍCULO 1234. OTROS DEBERES INDELEGABLES DEL FIDUCIARIO.*** *Son deberes indelegables del fiduciario, además de los previstos en el acto constitutivo, los siguientes:*

   *1) Realizar diligentemente todos los actos necesarios para la consecución de la finalidad de la fiducia;*

   *2) Mantener los bienes objeto de la fiducia separados de los suyos y de los que correspondan a otros negocios fiduciarios;*

   *3) Invertir los bienes provenientes del negocio fiduciario en la forma y con los requisitos previstos en el acto constitutivo, salvo que se le haya permitido obrar del modo que más conveniente le parezca;*

   *4) llevar la personería para la protección y defensa de los bienes fideicomitidos contra actos de terceros, del beneficiario y aún del mismo constituyente;*

   *5) Pedir instrucciones al Superintendente Bancario cuando tenga fundadas dudas acerca de la naturaleza y alcance de sus obligaciones o deba apartarse de las autorizaciones contenidas en el acto constitutivo, cuando así lo exijan las circunstancias. En estos casos el Superintendente citará previamente al fiduciante y al beneficiario;*

   *6) Procurar el mayor rendimiento de los bienes objeto del negocio fiduciario, para lo cual todo acto de disposición que realice será siempre oneroso y con fines lucrativos, salvo determinación contraria del acto constitutivo;*

   *7) Transferir los bienes a la persona a quien corresponda conforme al acto constitutivo o a la ley, una vez concluido el negocio fiduciario, y*

   *8) Rendir cuentas comprobadas de su gestión al beneficiario cada seis meses.*

   [↑](#footnote-ref-5)
6. *ARTÍCULO 83. Litisconsorcio necesario e integración del contradictorio. Cuando el proceso verse sobre relaciones o actos jurídicos respecto de los cuales, por su naturaleza o por disposición legal, no fuere posible resolver de mérito sin la comparecencia de las personas que sean sujetos de tales relaciones o que intervinieron en dichos actos, la demanda deberá formularse por todas o dirigirse contra todas; si no se hiciere así, el juez en el auto que admite la demanda ordenará dar traslado de ésta a quienes falten para integrar el contradictorio, en la forma y con el término de comparecencia dispuestos para el demandado.*

   *En caso de no haberse ordenado el traslado al admitirse la demanda, el juez dispondrá la citación de las mencionadas personas, de oficio o a petición de parte, mientras no se haya dictado sentencia de primera instancia, y concederá a los citados el mismo término para que comparezcan. El proceso se suspenderá durante el término para comparecer los citados.*

   *Si alguno de los citados solicitare pruebas en el escrito de intervención, el juez resolverá sobre ellas; si las decretare, concederá para practicarlas un término que no podrá exceder del previsto para el proceso, o señalará día y hora para audiencia, según el caso.*

   *Cuando alguno de los litisconsortes necesarios del demandante no figure en la demanda, podrá pedirse su citación acompañando la prueba de dicho litisconsorcio, efectuada la cual, quedará vinculado al proceso.* [↑](#footnote-ref-6)
7. ***ARTÍCULO 885. <INTERESES SOBRE SUMINISTROS O VENTAS AL FIADO>.****Todo comerciante podrá exigir intereses legales comerciales de los suministros o ventas que haga al fiado, sin estipulación del plazo para el pago, un mes después de pasada la cuenta.* [↑](#footnote-ref-7)