

COMUNICADO DE LA JUNTA DIRECTIVA DE FIDUAGRARIA

Bogotá, 17 ago (SNE). *El siguiente es el comunicado emitido por la Junta Directiva de la Fiduciaria Agraria, relacionado con la Dirección Nacional de Estupefacientes y el Consorcio Bogotá Fusa.*

I. Fiducia Mercantil (Fiduagraria-Consorcio Bogotá-Fusa)

- El 5 de abril de 2006 fue suscrito un contrato de fiducia mercantil irrevocable de administración y fuente de pago entre Fiduagraria S.A. y el Consorcio Bogotá-Fusa. Este contrato tiene por finalidad servir de fuente de pago accesorio de las obligaciones que adquiriera el Consorcio Bogotá Fusa (GAS CAPITAL CR. S.A., MNV S.A y ALEJANDRO CHAR CHALJUB) como Fideicomitente, con los Inversionistas que celebren con él ofertas de cesión de derechos de beneficio.
- Ante el incumplimiento del Consorcio en la recompra de esos derechos de beneficio, el Patrimonio Autónomo actuará como fuente de pago, con los recursos provenientes de las actas de obra del contrato de construcción de la carretera Bogotá Fusa.
- Este tipo de contratos son normalmente empleados en las concesiones como esquema para financiar transitoriamente los proyectos y efectuar los pagos de la obra.

II. Encargo Fiduciario de Administración Fiduagraria-DNE

- El 28 de agosto de 2006 se celebra un contrato de encargo fiduciario de administración inversión y pagos entre Fiduagraria S.A. y la DNE. Este contrato se celebró para la administración, inversión y pagos de los recursos del Fondo para la Rehabilitación, Inversión Social y Lucha Contra el Crimen Organizado FRISCO. Las inversiones derivadas de este contrato solamente se realizan previa instrucción del Fideicomitente DNE (Cláusula 8ª).
- En este tipo de Fiducia en Administración, la Fiduciaria solamente administra el patrimonio autónomo, no recomienda y mucho menos puede dar una instrucción de dónde invertir. Una vez constituido el patrimonio cuyo portafolio estaba en TES, la DNE ordena por escrito a la Fiduciaria vender los TES e invertir temporalmente los recursos en el Fondo Común Ordinario de FIDUAGRARIA que rentan en promedio el 7% anual.
- La anterior Presidente de Fiduagraria, Laura Cifuentes nombrada en 2003 y seleccionada a través de una empresa caza-talentos, envió una carta a la DNE, en la que le informaba sobre varias alternativas de inversión, dentro de las que se encontraba el Consorcio Bogotá –Fusa el cual estaría ofreciendo una rentabilidad del 12% a los inversionistas del proyecto.
- La DNE a través de un acto administrativo (01 del 19 de Octubre de 2006), le ordena a la Fiduciaria invertir los recursos en la fiducia mercantil del consorcio Bogotá- Fusa. Tal mandato se efectuó cuando el patrimonio autónomo llevaba solamente 5 días de constituido.
- Esta instrucción constituye un Acto Administrativo que goza de presunción de legalidad y que se motivó en la decisión del Comité de Inversiones de la Dirección de Estupefacientes.

III. Acciones Populares

- En virtud de lo anterior, se presentaron dos acciones populares que buscan que se declare la resolución, terminación y liquidación del contrato de encargo fiduciario celebrado entre Fiduagraria S.A. y la Dirección de Estupefacientes, teniendo en cuenta que según los Demandantes se celebró sin observancia de la Ley 80 de 1993. Igualmente solicitan dar por terminada la oferta de cesión de derechos de beneficio con pacto de readquisición anteriormente reseñada.
- La defensa de la Fiduciaria en estas acciones se fundamenta en sostener la legalidad del contrato, principalmente por las siguientes razones:
 - Este tipo de negocios fiduciarios como el celebrado con la DNE, la gestión de la Fiduciaria se asimila a la de un profesional en la administración de bienes y no como un comisionista o experto en el manejo de inversiones, como ocurre en la gestión que despliega en la administración de las carteras colectivas, la que le exige analizar el producto objeto de la inversión, el retorno para el Fideicomitente y el riesgo inherente al mismo. En el caso del encargo fiduciario No. 024, la Fiduciaria únicamente es un medio de administración de los recursos que el Fideicomitente destine a la realización de las inversiones que éste decida.
 - Las instrucciones del Fideicomitente tienen carácter vinculante para la Fiduciaria. En efecto, el artículo 1234 del Código de Comercio establece como un deber indelegable del Fiduciario realizar todos los actos para la consecución del objeto del contrato. En ese orden si no se acataba la instrucción habría existido un incumplimiento contractual y legal con un claro riesgo patrimonial para Fiduagraria S.A. El Estatuto Orgánico del Sistema Financiero (Decreto Ley 663 de 1993, artículo 151, numeral 3º) establece claramente que es ***el fideicomitente quien debe definir de manera inequívoca como deben invertirse los recursos.***

Si bien esto no es ilegal, si implica un riesgo reputacional para la Fiduciaria Agraria, que es una Empresa Industrial y Comercial del Estado. Este tipo de contratos nunca se sometían a la decisión de la Junta Directiva y todos fueron firmados por la anterior administración de la entidad.

No obstante, a raíz de las Acciones Populares, la actual Junta Directiva de la Fiduciaria Agraria fue enterada de la existencia de este tipo de negocios, en consecuencia el Viceministro de Agricultura y Desarrollo Rural, Dr. Fernando Arbeláez Soto, quien representa al Gobierno Nacional en dicha Junta desde el mes de noviembre de 2006) en coordinación con la nueva Presidente de entidad, María Fernanda Zúñiga prohibieron expresamente a través de una decisión de la Junta Directiva adoptada en el mes de junio de 2007, cualquier participación a futuro de la Fiduciaria en este tipo de negocios.