

9 de febrero de 2004

**Proceso Ejecutivo
Por Cobro Coactivo**

Concepto

Excepción de Prescripción, interpuesta por el Licdo. Melvis Ramos en representación de **Juan Antonio Ávila,** dentro del proceso ejecutivo por cobro coactivo que le sigue el **Instituto para la Formación y Aprovechamiento de los Recursos Humanos.**

Señor Magistrado Presidente de la Sala Tercera, de lo Contencioso Administrativo, de la Corte Suprema de Justicia.

En virtud del traslado que nos ha conferido vuestro Augusto Tribunal de Justicia, mediante Resolución fechada 27 de noviembre de 2003, de la Excepción de Prescripción enunciada en el margen superior del presente escrito, procedemos a emitir nuestro concepto conforme lo dispone el artículo 5, numeral 5, del Libro Primero de la Ley N°38 de 31 de julio de 2000.

Concepto de la Procuraduría de la Administración

Mediante Auto S/N fechado 29 de enero de 1990, el Juez Ejecutor del Instituto para la Formación y Aprovechamiento de los Recursos Humanos, que en adelante denominaremos IFARHU, libró mandamiento de pago por vía ejecutiva en contra del señor Juan Antonio Ávila, por la suma de B/.1,342.58), en concepto de capital, intereses y seguro de vida dejados de pagar al IFARHU, en virtud del préstamo otorgado para estudios de Magisterio en la Escuela Normal Juan Demóstenes Arosemena. (Cfr. f. 8)

Según consta en el expediente ejecutivo por cobro coactivo, el contrato de préstamo No. 05574, se suscribió el

día 5 de enero de 1973, por un término de 27 meses, contados a partir del mes de abril de 1973. (cfr. f. 2)

Posteriormente, a través del Auto S/N de 30 de enero de 1990, se decreta formal secuestro sobre los bienes muebles e inmuebles, créditos, valores, prendas, joyas, bonos de dinero en efectivo, cuentas por cobrar, así como cualquier suma de dinero que tenga o deba recibir el señor Juan Ávila, de terceras personas. (Cfr. f. 9)

Consta en el expediente, que en el mes de septiembre de 1998, se emplazó por edicto al señor Ávila, designando posteriormente como defensor de ausente, al licenciado Melvis Ramos, quien interpone excepción de prescripción, al considerar que han transcurrido más de 15 años, desde que se hizo exigible la obligación.

Opinión de esta Procuraduría.

La Procuraduría de la Administración, actuando en interés de la Ley, de conformidad con lo previsto en el artículo 5 numeral 5 de la Ley 38 de 2000, advierte que en efecto han transcurrido más de quince años, sin que se haya podido hacer efectiva la obligación de pagar; previsión legal contenida en el artículo 29 de la Ley N°1 de 11 de enero de 1965, reformada por la Ley N°45 de 25 de julio de 1978, que reconoce la oportunidad de reclamar la prescripción, cuando hayan transcurrido quince (15) años sin interrupción legal desde la exigibilidad de la obligación.

Además, se advierte que la Prescripción de esta obligación (Préstamos con el IFARHU), es solicitada por el defensor de la ausente, mediando la legitimación en la causa, de manera que se satisface el requisito de ser alegada por los beneficiarios y no declarada de oficio.

Existen innumerables precedentes de la Sala Tercera de lo Contencioso Administrativo, sobre esta materia, entre los que podemos mencionar, las sentencias de 18 de marzo de 1999, 13 de agosto de 1999, 29 de mayo de 2001, 13 de agosto de 2003 y 14 de agosto de 2003, que sostienen la tesis que en materia de prescripción en casos del Instituto para la Formación y Aprovechamiento de los Recursos Humanos (IFARHU), el término es de 15 años, declarando probadas las excepciones presentes.

Sentencia de 29 de mayo de 2001.

"El artículo 29 de la Ley Orgánica del IFARHU preceptúa que las obligaciones que surjan de los actos y contratos del Instituto prescribirán a los quince (15) años contados a partir de la fecha en que la obligación sea exigible. Los artículos 1698 y 1711 del Código Civil y el artículo 658 del Código Judicial establecen en relación con la prescripción de las acciones lo siguiente... En consecuencia, como en el mes de marzo de 1993, se cumplió el término de prescripción de 15 años estipulado en la ley del Instituto de Formación y Aprovechamiento de Recursos Humanos y el Auto que libra mandamiento de pago se dictó a esa fecha, la obligación está prescrita y así debe declararse.

SENTENCIA DE 13 DE AGOSTO DE 2003

...Por otra parte, es evidente que habiendo sido exigible la obligación que tenía el prestatario con el IFARHU, a partir del mes de diciembre de 1976 y que la notificación del defensor de ausente del auto que libraba mandamiento de pago en contra del prestatario, no se realizó sino hasta el año 2003, ha transcurrido con creces el término de prescripción de la acción que establece el artículo 29 de la Ley No.1 de 11 de enero de 1965, reformada por la Ley No.45 de 1978, que a la letra dice:

'Artículo 29: Las obligaciones que surjan de los actos y contratos del Instituto prescribirán a los quince (15) años contados a partir de la fecha en que la obligación sea exigible'.

Dado lo anterior y considerando que no se ha cumplido con lo establecido en el artículo 1649-A del Código de Comercio, relativo a la interrupción del término de prescripción,

esta Superioridad considera procedente declarar probada la excepción promovida..”

Los artículos 1698 y 1711 del Código Civil, establecen en relación con las prescripción de las acciones, lo siguiente:

“Artículo 1698. Las acciones prescriben por el mero lapso de tiempo fijado por la ley.”

“Artículo 1711: La prescripción de las acciones se interrumpe por su ejercicio ante los tribunales, por reclamación extrajudicial del acreedor y por cualquier acto de reconocimiento de la deuda por el deudor”.

En conclusión, la obligación del señor Juan Ávila, con el IFARHU, en razón del contrato de Préstamo N°05574 se encuentra prescrita, por lo que somos de opinión procede el reconocimiento de la excepción presentada.

Aunado a lo anterior, consideramos pertinente señalar que de la lectura de la documentación remitida, se constata, que la entidad, no realizó las diligencias necesarias que permitieran asegurar el cobro de la obligación, lo cual se corrobora en el expediente que contiene el proceso ejecutivo por cobro coactivo, que evidencia ausencia de diligencia en la actuación de los funcionarios que intervinieron en el proceso ejecutivo.

Por las razones expuestas, solicitamos respetuosamente a los señores Magistrados que integran la Sala Tercera de la Corte Suprema de Justicia, que declaren probada la excepción de prescripción de la obligación, interpuesta por el Licenciado Melvis Ramos, defensor del ausente, en representación de Juan Ávila Aguirre, dentro del proceso ejecutivo por cobro coactivo, que le sigue el IFARHU.

Pruebas: Aducimos el expediente del proceso por cobro coactivo, que le sigue el Juzgado Ejecutor del IFARHU al señor Juan Ávila, el cual fue remitido por el Juzgado Ejecutor con su escrito de contestación a la Secretaría de la Sala Tercera.

Derecho: Aceptamos el invocado.

Del Señor Magistrado Presidente,

**Licda. Alma Montenegro de Fletcher
Procuradora de la Administración**

AMdeF/11/bdec

Licdo. Víctor L. Benavides P.
Secretario General