

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO CUARTO ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE TUNJA

Tunja, trece (13) de junio de dos mil diecinueve (2019)

Medio de control:	Ejecutivo –medida cautelar
Demandante:	Ana Cecilia Castañeda Sandoval
Demandado:	Nación-Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio
Radicación:	15001-33-33-004- 2017-00053-00

Asunto.

El expediente ingresó al Despacho con informe secretarial según el cual el BBVA dio respuesta al requerimiento anterior, además se advierte que la apoderada de la Nación Ministerio de Educación Nacional propuso incidente de desembargo.

1. Sobre la solicitud elevada por el Ministerio de Educación

Revisado el expediente, se observa que mediante providencia de 26 de julio de 2018, se decretó el embargo y retención de dineros que se encontraran en la cuenta corriente N° 311-01767-7 de que es titular el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio – NIT 830.053.105-3 en el BBVA, medida que se limitó a \$5.000.000. (fs. 46-48). Decisión que fue comunicada a la entidad financiera mediante oficio N° 01034-J04-2017-00053 de 22 de agosto de 2018, recibido en la sucursal de Tunja, en esa misma fecha.

De igual modo, mediante providencia de 2 de octubre se reiteró la medida de embargo, en el sentido de que la misma debía practicarse sobre los recursos consignados en la cuenta corriente N° 311-01767-7, que se encuentre a nombre de la FIDUPREVISORA S.A., identificada con el – NIT 830.053.105-3, o del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (f. 57). La comunicación emitida por el Juzgado fue radicada en la sucursal de Tunja del BBVA el 11 de octubre de 2018 (f. 59). Sin embargo, la entidad oficiada no se pronunció respecto a la aplicación de la medida.

Mediante memorial radicado el 31 de mayo de este año, la apoderada de la parte ejecutada promovió incidente desembargo y solicitó el levantamiento de la medida cautelar, soportado en las siguientes consideraciones:

1. Que el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio –FOMAG– es una cuenta especial de la Nación, creada en virtud de la Ley 91 de 1989, sin personería jurídica, con independencia patrimonial, contable y estadística.
2. Que los recursos que reposan en las cuentas bancarias a nombre del Ministerio de Educación corresponden al pago de la contribución de la Ley 21 de 1982, y están dirigidos a financiar el Plan Nacional de Infraestructura Educativa, por tal razón no hacen parte de los recursos con los cuales se pagan las prestaciones sociales del FOMAG, en consecuencia, no pueden ser utilizados ni ejecutados para otros fines.

Por consiguiente, solicitó al Despacho: i) declarar la inembargabilidad de los recursos de la Nación- Ministerio de Educación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, ii) declarar el levantamiento y cancelación de medidas cautelares en el proceso de la referencia, iii) ordenar la realización de oficios dirigidos a las entidades bancarias donde se tramiten las medidas cautelares y iv) abstenerse de continuar con el decreto de medidas cautelares.

Para resolver la solicitud de levantamiento de medida, se considera lo siguiente:

1.1. Improcedencia del trámite incidental

Frente al trámite incidental de la solicitud de levantamiento de la medida cautelar, hay que precisar que por disposición expresa del artículo 127 del CGP *“solo se tramitarán como incidente los asuntos que la ley expresamente señale; los demás se resolverán de plano y si hubiere hechos por probar, a la petición se acompañara prueba siquiera sumaria de ellos”*; por su parte, el artículo 597 que *eiusdem* establece las causales de levantamiento de medida cautelar de embargo, únicamente, señaló el trámite incidental para la causal 8 que refiere a la solicitud de levantamiento promovida por un tercero poseedor que no estuvo presente en la diligencia de secuestro, trámite dentro del cual el solicitante deberá probar su posesión.

Así las cosas, las demás causales de levantamiento de la medida de embargo no están sujetas a un trámite incidental, y deben ser resueltas de plano con el material probatorio disponible en el proceso.

1.2. Sobre la medida decretada.

La parte ejecutada señaló la existencia de un embargo de recursos destinados a la educación manejados por el Ministerio, el cual no se ordenó dentro del presente proceso, pues, la medida se decretó sobre recursos del FOMAG administrados mediante la cuenta corriente N° 311-01767-7 del Banco BBVA de la que figura como titular la Fiduprevisora S.A., en condición de administradora del Fondo de Prestaciones Sociales del Magisterio.

82

Respecto a dicho argumento, conviene recordar que frente a la inembargabilidad de los recursos sujetos dicha medida cautelar, el Juzgado expuso las razones legales y jurisprudenciales para la adopción de esa decisión, consistentes, específicamente, en la configuración de una excepción al principio de inembargabilidad, en razón a que la obligación cuyo cumplimiento se persigue se encuentra ligada a un derecho pensional de la demandante objeto de protección especial constitucional, y de conformidad con el parágrafo del artículo 594 del Código General del Proceso, sin que lo expuesto por la entidad ejecutada, en esta oportunidad, permita variar las consideraciones y el criterio del Despacho frente a la procedencia de la medida, o se acredite la configuración de alguna de las causales de levantamiento de la medida señaladas en el artículo 597 del CGP, por lo que se negará la solicitud de levantamiento deprecada.

2. Requerimiento a la entidad financiera.

Ante el requerimiento efectuado por el Juzgado, mediante auto de 7 de febrero de 2019 (f. 61), el subgerente de Gestión Operativa Banca -institucional Bogotá del BBVA manifestó la imposibilidad de dar cumplimiento a la orden judicial, en razón a que no recibió la comunicación decretando la medida cautelar, por lo cual, aseguró que desconocía el contenido de la misma.

Ahora bien, la no remisión de la providencia que decretó la medida cautelar a las oficinas de Bogotá, a juicio de este Despacho, corresponde a una falta de organización y coordinación de la entidad, porque tal como consta en el expediente, las comunicaciones y providencias respectivas fueron recibidas en la sucursal de Tunja, sin que pueda predicarse la imposibilidad de dar cumplimiento a las providencias del caso. No obstante, con el fin de asegurar la orden judicial impartida, se remitirá, nuevamente, los autos de 26 de julio y 02 de octubre de 2018.

En mérito de lo expuesto, el Juzgado Cuarto Administrativo de Oralidad del Circuito de Tunja,

RESUELVE:

PRIMERO: Negar el levantamiento de la medida cautelar solicitado por el Ministerio de Educación, de conformidad con lo señalado en la parte motiva.

SEGUNDO: Requerir al Banco BBVA, para que en el término tres (3) días, siguientes a la notificación del presente auto, acredite el cumplimiento de la medida cautelar decretada mediante el auto de 26 de julio de 2018, y reiterada, mediante autos de 2 de octubre de 2018 y 7 de febrero de 2019.

TERCERO: Advertir que de no ser allegada respuesta a los requerimientos en el término señalado, se procederá a dar inicio al correspondiente incidente para imposición de sanciones, como dispone el inciso segundo del parágrafo del artículo 44 del CGP.

CUARTO: Por secretaría, librese el oficio correspondiente, acompañando copia de los autos de 26 de julio y 2 de octubre de 2018, así como las constancias de recibido de los oficios 01034-J04-2017-00053 de 22 de agosto, y 01233-J04-2017-00053 de 11 de octubre de 2018 expedidas por la entidad financiera, advirtiéndole que las mismas deberán ser enviadas a la dependencia competente para imponer la medida cautelar.

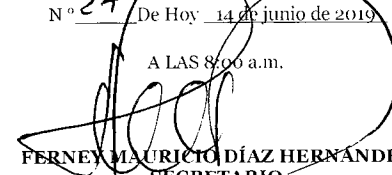
QUINTO: Reconocer personería al abogado Luis Alfredo Sanabria Ríos, identificado con c.c. N° 80.211.391, y T.P N° 250.292 del C.S de la J, para actuar como apoderado general de la Nación-Ministerio de Educación Nacional-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, en los términos de la escritura pública visible a folios 73-77 del expediente.

SEXTO: Reconocer personería a la abogada Anayibe Montañez Rojas, identificada con c.c. N° 23.914.407, y T.P N° 211.204 del C.S de la J, para actuar como apoderada sustituta de la Nación-Ministerio de Educación Nacional-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, en los términos del poder especial visto a folio 72 del expediente.

Notifíquese y cúmplase


ÁNGELA MARÍA JOJÚA VELÁSQUEZ
Juez

¹CZ

<p>JUZGADO CUARTO ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE TUNJA</p> <p>NOTIFICACIÓN POR ESTADO</p> <p>LA ANTERIOR PROVIDENCIA SE NOTIFICA POR ESTADO ELECTRÓNICO</p> <p>N° <u>27</u> De Hoy <u>14 de junio de 2019</u></p> <p>A LAS 8:00 a.m.</p> <p> FERNEY MAURICIO DÍAZ HERNÁNDEZ SECRETARIO</p>
--

¹ Esta providencia fue notificada en estado electrónico el 14 de junio de 2019 en la página web www.cunajudicial.gov.co. Ferney Mauricio Díaz Hernández – Secretario