



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).

Referencia: Ejecutivo –medida cautelar
Radicación: 15001 33 33 004 **2015-00200-00**
Accionante: Veronica Espinosa Aguirre
Accionado: Nación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio

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.

I. ANTECEDENTES

Mediante auto de fecha veinticuatro (24) de mayo de dos mil dieciocho (2018), el Despacho decidió:

“PRIMERO: DECRETAR el embargo y retención de los dineros que se encuentran en las cuentas corrientes o de ahorros, títulos valores, CDTS, bonos y derechos fiduciarios de que sea titular el FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO – NIT 830053105-3, en el Banco BBVA.

SEGUNDO: LIMITAR el monto del embargo a la suma de OCHO MILLONES QUINIENTOS SETENTA Y CUATRO MIL SETECIENTOS NOVENTA Y SIETE PESOS (\$8.574.797).”

Decisión que se comunicó al banco BBVA mediante el oficio 00691-J04-2015-00200 de 6 de junio de 2018, que fue radicado en la entidad por la parte ejecutante el día 7 de junio de 2018, según consta en recibido obrante a folio 33 del cuaderno de medidas cautelares.

Mediante memorial radicado el 14 de septiembre de 2018, la entidad financiera solicitó que se precisaran unos datos respecto del titular del producto financiero embargado, por lo que en auto de 11 de octubre de 2018 se le recordó que esa información ya se encontraba en el auto que decreto la medida, se le reiteró que su obligación era hacer efectiva la cautela, pero se limitó a los recursos consignados en la cuenta corriente N° 311-01767-7 del BBVA, que se encuentre a nombre de la FIDUPREVISORA S.A., identificada con el NIT 860.525.148-5, o del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, identificado con NIT 830.053.105-3 y se le precisaron los datos de la beneficiaria del depósito judicial que debían constituir con los dineros embargados.

Esta disposición se comunicó al banco BBVA con oficio 001280-J04-2015-00200 de 22 de octubre de 2018, que fue recibido por esa entidad el 23 de octubre de 2018 (fl. 36).

Frente a las órdenes emitidas por el Despacho en los autos antes referidos la entidad financiera no realizó manifestación alguna, razón por la cual, mediante auto de 07 de febrero de 2019, se requirió, nuevamente, al Banco para que acredite el cumplimiento de la medida cautelar (f. 39).

En respuesta, el BBVA señaló que en cumplimiento de lo estipulado en la Circular Externa 031 de 2016 de la Superintendencia Financiera de Colombia, tuvo conocimiento de que las sumas depositadas en la cuenta de la entidad demandada y afectadas por la medida de embargo decretada por este Despacho, gozan de beneficio de inembargabilidad.(f. 42)

1. Sobre la solicitud elevada por el Ministerio de Educación

Mediante memorial radicado el 31 de mayo de este año (fs. 69-70), la apoderada de la parte ejecutada promovió incidente desembargo y solicita 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 acompañará prueba siquiera sumaria de ellos”*; por su parte, el artículo 597 *eiusdem* que 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 ejecutante 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.

Ahora, frente a la inembargabilidad de los recursos sujetos a la medida en el auto que decretó el embargo, 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. De la respuesta del BBVA

Con ocasión del requerimiento efectuado por el Despacho, mediante auto de 7 de febrero de 2019, el banco BBVA indicó que las sumas consignadas en la cuenta de la entidad demandada "*gozan del beneficio de inembargabilidad*" y afirmó que así lo establecen constancias expedidas por la subdirección de gestión financiera del Ministerio de Educación, que remite como anexos. En tal virtud, dicha comunicación se pondrá en conocimiento de la parte actora para lo de su cargo.

Ahora bien, previa a la apertura del incidente para la imposición de sanciones se hace necesario establecer la persona encargada de acatar la orden impartida en autos de 24 de mayo y 11 de octubre de 2018; por consiguiente, se oficiará al BBVA, para que informe el nombre, cargo, funciones y dirección de notificaciones, físicas y electrónica de la persona encarga cumplir las medidas cautelares de embargo y retención de dineros, ordenadas por las autoridades judiciales.

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: Poner en conocimiento de la parte actora la comunicación expedida por el BBVA 19 de febrero de 2019 (f. 42), a fin de que si lo considera pertinente, dentro de los cinco (5) días siguientes a la notificación de la presente providencia, se pronuncie al respecto.

TERCERO: Por Secretaría oficial al BBVA para que, en el término tres (3) días contados a partir del recibió de la correspondiente comunicación, informe al Despacho el nombre cargo, funciones y dirección de notificaciones, físicas y electrónicas de la persona encarga cumplir orden la impartida en autos de 24 de mayo y 11 de octubre de 2018, dentro del asunto de la referencia, consistente en el embargo y retención de dineros de los dineros que se encuentren en la cuenta N° 311-01767-7 del BBVA, QUE se encuentre a nombre de la FIDUPREVISORA o del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

CUARTO: 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 64 a 68 del expediente.

QUINTO: 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 63 del expediente.

Notifíquese y cúmplase.

Ángela María Jojoa Velásquez
ÁNGELA MARÍA JOJOA 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> A LAS 8:00 a. m.</p> <p><i>Ferny Mauricio Díaz Hernández</i> FERNY MAURICIO DÍAZ HERNÁNDEZ SECRETARIO</p>
--

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