



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

Tunja, once (11) de julio de dos mil diecinueve (2019).

Referencia: Ejecutivo –medida cautelar
Radicación: 15001 33 33 004 **2014-00193-00**
Accionante: Teresa de Jesus Borda
Accionado: Nación-Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio

El expediente ingresó al Despacho con informe secretarial según el cual el BBVA no 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 siete (7) de febrero de dos mil diecinueve (2019), el Despacho decidió:

*“PRIMERO: **Decretar** el embargo y retención de los dineros que se encuentren en la cuenta corriente número 311-01767-7 del Banco BBVA, de la que puede figurar como titular, bien sea la FIDUPREVISORA S.A., identificada con NIT 860.525.148-5 o el FONDO DEL MAGISTERIO, identificado con NIT 830053105-3*

*SEGUNDO: **Limitar** el monto del embargo a la suma de **treinta millones novecientos setenta y nueve mil cuarenta y tres pesos (\$ 30.979.043).**”*

Decisión que se comunicó al banco BBVA mediante el oficio 00212-J04-2014-00193 de 18 de febrero de 2019, que fue radicado en la entidad el día 19 del mismo mes y año, según consta en recibido obrante a folio 333 del cuaderno de medidas cautelares.

Mediante providencia de 28 de marzo de 2019, se requirió a la entidad financiera para que acreditara el cumplimiento de la medida cautelar decretada (f. 338). Esta disposición se comunicó al banco BBVA con oficio 00473-J04-2014-00193 de 09 de abril de 2018 (fl. 341), sin que a la fecha hubiese efectuado pronunciamiento.

1. Sobre la solicitud elevada por el Ministerio de Educación

Mediante memorial radicado el 31 de mayo de este año (fs. 350-351), 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 *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. Requerimiento al BBVA

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 encargada de 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: Por Secretaría **oficiar** 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 encargada de cumplir orden la impartida en autos de 07 de febrero y 28 de marzo de 2019, 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 encuentren a nombre de la FIDUPREVISORA o del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio.

TERCERO: 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 345 a 349 del expediente.

CUARTO: 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.

QUINTO: Reconocer personería a la abogada Diana Patricia Osorio Correa, identificada con c.c. N° 20.485.410, y T.P N° 236.490 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 352 del expediente.

Notifíquese y cúmplase.


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.º <u>32</u> De Hoy <u>12 de julio de 2019</u> A las <u>8:00 a. m.</u></p> <p> FERNEY MAURICIO DÍAZ HERNÁNDEZ SECRETARIO</p>

¹ Esta providencia fue notificada en estado electrónico el 12 de julio de 2019 en la página web www.poderjudicial.gov.co. Ferney Mauricio Díaz Hernández – Secretario