



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

Tunja, dieciocho (18) de julio de dos mil diecinueve (2019).

Referencia: Ejecutivo –medida cautelar
Radicación: 15001 33 33 004 **2016-00062-00**
Accionante: Luis Enrique Villamil Velásquez
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 quince (15) de noviembre de 2018, el Despacho decretó el embargo y retención de los 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 \$40.000.000. (fs. 74-76). Decisión que fue comunicada a la entidad financiera mediante oficio N° 01443-J04-2016-00062 de 19 de noviembre de 2018, recibido en la sucursal de Tunja, el 26 del mismo mes y año.

De igual modo, mediante providencia de siete (7) de marzo de 2019, 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 860.525.148-5, o del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, identificado con NIT 830.053.105-3 (f. 83). La comunicación emitida por el Juzgado fue radicada en la sucursal de Tunja del BBVA el 15 de marzo de 2019 (f. 87). Sin embargo, la entidad oficiada no se pronunció respecto a la aplicación de la medida.

1. Sobre la solicitud elevada por el Ministerio de Educación

Mediante memorial radicado el 31 de mayo de este año (fs. 94 y ss.), 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, previo a proceder con el trámite de imposición de la sanción prevista en el parágrafo 2 del artículo 593 del CGP, se requerirá al BBVA para que acredite el cumplimiento de la medida cautelar ordenada en auto de quince (15) de noviembre de 2018 y reiterada mediante providencia de siete (7) de marzo de 2019.

De igual modo, Se advertirá que de no ser allegada respuesta al anterior requerimiento se iniciará incidente para imposición de sanciones, como dispone el inciso segundo del parágrafo del artículo 44 del CGP.

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 **requerir** al BBVA para que en tres (3) días, siguientes a la notificación del presente auto, acredite el cumplimiento de la medida cautelar decretada mediante el auto de quince (15) de noviembre de 2018, y reiterada con auto de siete (7) de marzo de 2019.

TERCERO: **Advertir** que de no ser allegada respuesta al requerimiento anterior, 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, líbrese el oficio correspondiente, acompañando copia de los autos de quince (15) de noviembre de 2018 y siete (7) de marzo de 2019, así como las constancias de recibido de los oficios 01443-J04-2016-00062 de 19 de noviembre de 2018, y 00358-J04-2016-00062 de 15 de marzo de 2019, expedidas por la entidad financiera, advirtiéndole que las mismas deberán ser enviadas a la

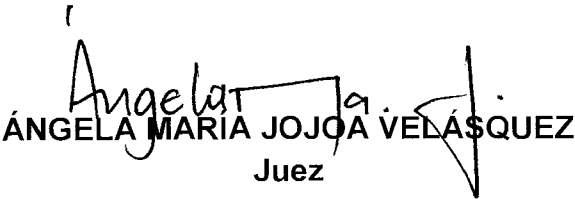
dependencia competente para imponer la medida cautelar.

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 89 A 93 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 88 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 96 del expediente.

Notifíquese y cúmplase.


ÁNGELA MARIA JOJOA VELÁSQUEZ
Juez

'CZ

JUZGADO CUARTO ADMINISTRATIVO DE
ORALIDAD DEL CIRCUITO DE TUNJA

NOTIFICACIÓN POR ESTADO

LA ANTERIOR PROVIDENCIA SE NOTIFICA POR
ESTADO ELECTRÓNICO

N° 33 De Hoy 19 de julio de 2019
A LAS 8:00 a.m.


FERNEY MAURICIO DÍAZ HERNÁNDEZ
SECRETARIO

¹ Esta providencia fue notificada en estado electrónico el 19 de julio de 2019 en la página web www.ramajudicial.gov.co. Ferney Mauricio Díaz Hernández – Secretario