

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL



JUZGADO NOVENO DEL CIRCUITO ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ D.C.
SECCIÓN SEGUNDA

Bogotá D.C., primero (01) de abril de dos mil diecinueve (2019).

Radicación: 110013335 009 **2017 00418 00**
Demandante: María Inés Rincón Acosta
Demandado: Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG)

EJECUTIVO

(Deniega medida de embargo)

Procede el Despacho a pronunciarse en relación con la solicitud de medida preventiva o cautelar suscrita por el apoderado de la señora **MARÍA INÉS RINCÓN ACOSTA** contra la **NACIÓN – MINISTERIO DE EDUCACIÓN NACIONAL – FONDO NACIONAL DE PRESTACIONES SOCIALES DEL MAGISTERIO (FOMAG)**, previas las siguientes:

CONSIDERACIONES

Con el escrito de demanda ejecutiva, la parte ejecutante solicitó el embargo y secuestro de los dineros depositados en las cuentas de ahorros y corrientes que la ejecutada tiene a su nombre en los bancos Bancolombia S.A., Davivienda S.A., Bilbao Vizcaya Argentaria Colombia S.A. BBVA, Popular y de Occidente.

En consideración a lo anterior para resolver sobre la solicitud de medida cautelar, por medio de auto del 10 de diciembre de 2018 (fls. 2 - 3 C. 2), ofició a las mencionadas entidades a fin de que informen si la ejecutada es titular de alguna cuenta bancaria en esos establecimientos, y en caso afirmativo, indiquen los números, las clases de cuentas, el estado en que se encuentran, especificando la naturaleza de los recursos depositados, a efectos de determinar si se trata de dineros susceptibles de embargo en los términos del artículo 594 del CGP.

Ejecutivo

Expediente No.: 110013335 009 201700418 00

Demandante: María Inés Rincón Acosta

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG)

En cumplimiento de ello, los Bancos Davivienda y BBVA, remitieron los oficios 1041237 del 07 de febrero de 2019 y 0726 del 19 de febrero de 2019 respectivamente, por medio de los cuales informaron que en esas entidades financieras se encontraban a nombre del Ministerio de Educación Nacional unas cuentas corrientes y de ahorros, y señalaron el estado en que se encuentran en la actualidad, sin embargo DAVIVIENDA afirmó que <<los productos financieros tales como cuentas corrientes y de ahorros, por su naturaleza son susceptibles de embargo. No obstante, el Banco Davivienda dentro de sus atribuciones legales no se encuentra facultado para determinar si las mismas pueden ser embargadas, teniendo en cuenta que esta decisión es tomada por una autoridad competente>>, y que la entidad no tiene la facultad para establecer el origen de los dineros depositados en las cuentas de su cliente.

Con el fin de proveer sobre la medida cautelar solicitada en el asunto de la referencia, es menester indicar que en atención a lo que ordena el artículo 594 del CGP, son bienes inembargables los siguientes:

<<Artículo 594. Bienes Inembargables. Además de los bienes inembargables señalados en la Constitución Política o en leyes especiales, no se podrán embargar:

1. Los bienes, las rentas y recursos incorporados en el presupuesto general de la Nación o de las entidades territoriales, las cuentas del sistema general de participación, regalías y recursos de la seguridad social.

(...)

Cuando el servicio público lo presten particulares, podrán embargarse los bienes destinados a él, así como los ingresos brutos que se produzca y el secuestro se practicará como el de empresas industriales.

(...)

PARÁGRAFO. Los funcionarios judiciales o administrativos se abstendrán de decretar órdenes de embargo sobre recursos inembargables. En el evento en que por ley fuere procedente decretar la medida no obstante su carácter de inembargable, deberán invocar en la orden de embargo el fundamento legal para su procedencia.

Ejecutivo

Expediente No.: 110013335 009 201700418 00

Demandante: María Inés Rincón Acosta

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG)

Recibida una orden de embargo que afecte recursos de naturaleza inembargable, en la cual no se indicare el fundamento legal para la procedencia de la excepción, el destinatario de la orden de embargo, se podrá abstener de cumplir la orden judicial o administrativa, dada la naturaleza de inembargable de los recursos. En tal evento, la entidad destinataria de la medida, deberá informar al día hábil siguiente a la autoridad que decretó la medida, sobre el hecho del no acatamiento de la medida por cuanto dichos recursos ostentan la calidad de inembargables. La autoridad que decretó la medida deberá pronunciarse dentro de los tres (3) días hábiles siguientes a la fecha de envío de la comunicación, acerca de si procede alguna excepción legal a la regla de inembargabilidad. Si pasados tres (3) días hábiles el destinatario no se recibe oficio alguno, se entenderá revocada la medida cautelar.

En el evento de que la autoridad judicial o administrativa insista en la medida de embargo, la entidad destinataria cumplirá la orden, pero congelando los recursos en una cuenta especial que devengue intereses en las mismas condiciones de la cuenta o producto de la cual se produce el débito por cuenta del embargo. En todo caso, las sumas retenidas solamente se pondrán a disposición del juzgado, cuando cobre ejecutoria la sentencia o la providencia que le ponga fin al proceso que así lo ordene>>. (Negrilla y subraya fuera del texto)

Así las cosas, de conformidad con lo previsto por el numeral primero del artículo 594 del CGP, **los bienes, las rentas y recursos incorporados en el presupuesto general de la Nación** o de las entidades territoriales, las cuentas del sistema general de participación, regalías y **recursos de la seguridad social son inembargables.**

De modo que, corresponde al despacho establecer si es procedente el embargo de los recursos depositados en las cuentas corrientes y de ahorros de titularidad de la demandada, informadas líneas atrás.

En ese sentido, tratándose de la naturaleza jurídica de la entidad ejecutada, conviene señalar que el artículo 3 de la Ley 91 de 1989 creó el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG) como una cuenta especial de la Nación, con independencia patrimonial, contable y estadística, y sin personería jurídica.¹

¹<<**Artículo 3.** >Créase del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, como una cuenta especial de la Nación, con independencia patrimonial, contable y estadística, sin personería jurídica, cuyos recursos serán manejados por una entidad

Ejecutivo

Expediente No.: 110013335 009 201700418 00

Demandante: María Inés Rincón Acosta

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG)

Ahora, según los artículos 4º y 5º *ejusdem*, el objeto y los objetivos del FOMAG son los siguientes:

<<**Artículo 4º.** El Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, atenderá las prestaciones sociales de los docentes nacionales y nacionalizados que se encuentren vinculados a la fecha de la promulgación de la presente Ley, siempre con observancia del Artículo 2o, y de los que se vinculen con posterioridad a ella. (...)

Artículo 5. El Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, tendrá los siguientes objetivos:

1. Efectuar el pago de las prestaciones sociales del personal afiliado.
2. Garantizar la prestación de los servicios médico-asistenciales, que contratará con entidades de acuerdo con instrucciones que imparta el Consejo Directivo del Fondo.
3. Llevar los registros contables y estadísticos necesarios para determinar el estado de los aportes y garantizar un estricto control del uso de los recursos y constituir una base de datos del personal afiliado, con el fin de cumplir todas las obligaciones que en materia prestacional deba atender el Fondo, que además pueda ser utilizable para consolidar la nómina y preparar el presupuesto en el Ministerio de Hacienda.
4. Velar para que la Nación cumpla en forma oportuna con los aportes que le corresponden e igualmente transfiera los descuentos de los docentes.
5. Velar para que todas las entidades deudoras del Fondo Nacional de Prestaciones del Magisterio, cumplan oportunamente con el pago de sus obligaciones>>.

fiduciaria estatal o de economía mixta, en la cual el Estado tenga más del 90% del capital. Para tal efecto, el Gobierno Nacional suscribirá el correspondiente contrato de fiducia mercantil, que contendrá las estipulaciones necesarias para el debido cumplimiento de la presente Ley y fijará la Comisión que, en desarrollo del mismo, deberá cancelarse a la sociedad fiduciaria, la cual será una suma fija, o variable determinada con base en los costos administrativos que se generen. La celebración del contrato podrá ser delegada en el Ministerio de Educación Nacional.

El Fondo será dotado de mecanismos regionales que garanticen la prestación descentralizada de los servicios en cada entidad territorial sin afectar el principio de unidad>>.

Ejecutivo

Expediente No.: 110013335 009 201700418 00

Demandante: María Inés Rincón Acosta

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG)

Por otra parte, se verifica en la Ley 1940 del 26 de noviembre de 2018 <<Por la cual se decreta el presupuesto de rentas y recursos de capital y ley de apropiaciones para la vigencia fiscal del 1º de enero al 31 de diciembre de 2019>>, que la Nación – Ministerio de Educación Nacional – FOMAG se encuentra identificada en la sección presupuestal 2201, sus recursos independientemente de la denominación del rubro presupuestal o de la cuenta bancaria en que se encuentran, y contrario a lo informado por los bancos Davivienda y BBVA (fls. 16 y 17), están incorporados en el Presupuesto General de la Nación, razón por la cual, gozan de la protección de la inembargabilidad.

Adicionalmente el parágrafo 2 del artículo 195 del CPACA dispuso expresamente que el monto asignado para sentencias y conciliaciones es inembargable y la orden de embargo de esos recursos acarrea falta disciplinaria, motivo por el cual el despacho no ordenará medida deprecada respecto de las cuentas que la ejecutada tenga aperturadas con las entidades bancarias que contestaron los oficios suscritos por la Secretaría del juzgado, incluso las que puedan existir en las entidades bancarias que guardaron silencio.

En ese orden, y teniendo en cuenta que según lo previsto por el numeral 1º del Artículo 594 del CGP, **las cuentas de los recursos de la seguridad social** son inembargables, no se decretará la medida cautelar de las cuentas de la accionada en las mentadas entidades financieras, máxime porque esa misma norma prohíbe a la autoridad judicial decretar embargos sobre bienes inembargables.

En mérito de lo expuesto el despacho,

RESUELVE

DENEGAR la petición de la parte ejecutante encaminada a decretar la medida cautelar de embargo y retención de los dineros de la accionada depositados en las cuentas de ahorros y corrientes de las entidades bancarias Bancolombia S.A., Davivienda S.A., Bilbao Vizcaya Argentaria Colombia S.A. BBVA, Popular, y, de Occidente, de acuerdo con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

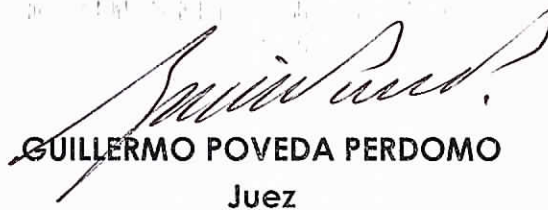
Ejecutivo

Expediente No.: 110013335 009 201700418 00

Demandante: María Inés Rincón Acosta

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (FOMAG)

NOTIFIQUESE Y CUMPLASE,


GUILLERMO POVEDA PERDOMO
Juez

SCVE

JUZGADO NOVENO ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO
JUDICIAL DE BOGOTÁ DC, SECCIÓN SEGUNDA

NOTIFICACION POR ESTADO

El presente auto, se notifica a las partes por anotación en estado de fecha **DOS (02) DE ABRIL DE DOS MIL DIECINUEVE (2019)** a las 8:00 a.m. de conformidad con lo establecido en el artículo 201 del CPACA.

MIRYAM YANNETH MARTÍNEZ CORTÉS
Secretaria