

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL



JUZGADO 9º ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ D.C.
SECCIÓN SEGUNDA

Bogotá D.C., veintinueve (29) de julio de dos mil diecinueve (2019).

Radicación: 110013335 009 **2017 00331 00**
Demandante: Luis Alfonso Rubio Albarracín
Demandado: Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo
Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio (**FOMAG**)

EJECUTIVO

(Deniega decreto de medida cautelar)

El Despacho procede a resolver la solicitud de medida preventiva o cautelar, suscrita por el apoderado del señor **Luis Alfonso Rubio Albarracín** contra la **Nación – Ministerio de Educación Nacional - FOMAG**, previo el siguiente análisis:

I. ANTECEDENTES

1. El señor Rubio Albarracín, con la demanda ejecutiva solicitó medida cautelar de embargo y retención de los dineros que la entidad demandada posea en cuentas bancarias del BBVA y Banco Popular (fls.101 a 110 c.1).
2. En providencia del 26 de noviembre de 2018, este Despacho ordenó requerir a las entidades bancarias, para que en el plazo judicial de 10 días contados a partir de la recepción del oficio, informara la titularidad, el estado, la clase de la cuenta bancaria, especificando la naturaleza de los recursos depositados (fls.1 a 2 c.2).
3. La Secretaría expidió los oficios JZ-9-AD-2018-695 y JZ-9-AD-2018-694 del 07 de diciembre de 2018 (fls.3 a 4 c.2), el que fue radicado por la parte ejecutante en las entidades bancarias BBVA y Banco Popular, el 10 de diciembre de 2018 (fls.7 a 8 c.2).
4. El 11 de diciembre de 2018, el BBVA informó (fls.5 a 6 c. 2):

<< Las siguientes cuentas reportadas por el Juzgado, corresponden al Ministerio de Educación Nacional, (sic) los recursos están incorporados en el Presupuesto General de la Nación y en consecuencia goza de la protección de inembargabilidad, de acuerdo con la certificación expedida por el Director de presupuesto Público Nacional.

Las cuentas corrientes que maneja el BBVA son:

310-000161 DTN – Fondos Especiales Educación Superior

Ejecutivo (Deniega decreto medida cautelar)

Expediente: 110013335 009 **2017 00331 00**

Demandante: Luis Alfonso Rubio Albarracín

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional - **FOMAG**

310-001763 DTN – Gastos Generales

310-002572 Contribución Parafiscal Ley 21

310-002563 Ley 21. >>

5. El 22 de abril de 2019, la entidad Banco Popular informó (fls.13 a 14 c. 2):

<<Tenemos registrada la siguiente cuenta a nombre del Ministerio de Educación Nacional 110-08000194-4, (sic) corresponde a los aportes parafiscales de la Ley 21 RECAUDADORA>>.

II. CONSIDERACIONES

6. Problema jurídico

6.1. El Despacho debe determinar si decreta o deniega el embargo y retención de las cuentas bancarias del BBVA y Banco Popular, que denominaron como inembargables.

7. Solución al caso

7.1. 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.

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)

Ejecutivo (Deniega decreto medida cautelar)

Expediente: 110013335 009 **2017 00331 00**

Demandante: Luis Alfonso Rubio Albarracín

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional - **FOMAG**

7.2. Así las cosas, de conformidad con lo previsto por el numeral primero de la norma citada, **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.**

7.3. 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.

7.4. Ahora, según el artículo 5º *eiusdem* son objetivos del FOMAG:

<<**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>>.

7.5. Por otra parte, 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*>>, donde el FOMAG se encuentra identificado en la sección presupuestal 2201, sus recursos independientemente de la denominación del rubro presupuestal o de la cuenta bancaria en que se encuentran, están incorporados en el Presupuesto General de la Nación, razón por la cual, gozan de la protección de la inembargabilidad.

Ejecutivo (Deniega decreto medida cautelar)

Expediente: 110013335 009 2017 00331 00

Demandante: Luis Alfonso Rubio Albarracín

Demandada: Nación – Ministerio de Educación Nacional - **FOMAG**

7.6. 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 la medida deprecada respecto de las cuentas que la ejecutada tenga abiertas 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.

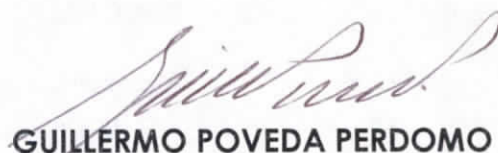
7.7. En ese orden, y teniendo en cuenta que según lo previsto por el numeral 1º del Artículo 594 del CGP, **las cuentas de los recursos de la seguridad social** son inembargables, no se decretará la medida cautelar, máxime porque esa misma norma prohíbe a la autoridad judicial decretar embargos sobre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

En mérito de lo expuesto el Despacho,

RESUELVE

DENEGAR la petición de embargo y retención de dineros de la accionada depositados en las cuentas de ahorros y corrientes de las entidades bancarias Bilbao Vizcaya Argentaria Colombia S.A. (**BBVA**) y Popular, de acuerdo con lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

NOTIFIQUESE Y CUMPLASE,


GUILLERMO POVEDA PERDOMO
Juez

Y A H L

**JUZGADO 9º ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE
BOGOTÁ D.C., SECCIÓN SEGUNDA**

NOTIFICACION POR ESTADO

El presente auto, se notifica a las partes por anotación en estado de fecha **treinta (30) de julio 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 Cortes
Secretaría