



REPÚBLICA DE COLOMBIA
Rama Judicial

Auto interlocutorio	287
Radicado	052663103001-2021-00344-00
Proceso	Verbal
Demandante (s)	Club Deportivo Gladiadores
Demandado (s)	Envigado Fútbol Club S.A.S.
Asunto	Niega recurso de apelación

JUZGADO PRIMERO CIVIL DEL CIRCUITO DE ORALIDAD DE
ENVIGADO

Veintisiete de abril de dos mil veintidós

El apoderado judicial de la parte demandada –sin estar aún notificado del auto admisorio de la demanda, pues la parte demandante no acreditó el acuse de recibo del mensaje de datos que le envió y, sólo hasta el día de hoy, se determinó tenerla por notificada por conducta concluyente, mediante escrito del 2 de febrero pasado, interpuso recurso de apelación frente al auto del 13 de enero pasado, “*en virtud del cual, entre otros asuntos, **decidió ordenar decretar una medida cautelar** consistente en la inscripción de la demanda en el registro mercantil y prestar caución para practicar la misma*”.

CONSIDERACIONES:

1. Lo primero que se advierte, es que este Juzgado no ha decretado ninguna medida cautelar, sólo se limitó a fijar el monto de la caución que debe prestar la parte actora.
2. En esa medida, entonces, se tomará la interposición del recurso respecto de la fijación de dicha caución.

3. Si bien el art. 321, num. 8, del C. G. del P., establece que el auto que “fije el monto de la caución para decretarla [una medida cautelar], impedirla o levantarla”, es apelable, debe tenerse en cuenta que, en el primer evento, el único legitimado para interponer dicho recurso, es la parte demandante, pues, dada la naturaleza cautelar de la medida, la parte contraria no puede ser notificada del auto que la decreta, sino después de que ésta se haya practicado, como se deduce del art. 298 del C. G. del P., al establecer que, las “medidas cautelares se cumplirán inmediatamente, antes de la notificación a la parte contraria del auto que las decreta. Si fueren previas al proceso se entenderá que dicha parte queda notificada el día en que se apersone en aquél o actúe en ellas o firme la respectiva diligencia”.

Así, entonces, si el legislador establece que la medida cautelar se debe cumplir inmediatamente, ello implica que el auto que las ordene no se debe notificar a la parte contraria, lo cual se predica, por lógica, también del auto que fija el monto de la caución, por ser requisito para acceder a su decreto.

4. La Corte Constitucional, en sentencia C-925 de 1999, declaró exequible el art. 327 del C. de P. C., que es del mismo tenor que el art. 298 del nuevo estatuto procesal:

“En lo que hace al asunto debatido, el artículo 327 acusado consagra la manera como deben cumplirse y notificarse las medidas cautelares. A este respecto, dicha norma dispone que las medidas cautelares deben llevarse a cabo antes de la notificación a la parte contraria del auto que las decreta. Si las mismas se solicitan y practican con anterioridad al proceso, se entienden notificadas el día en que el afectado se apersone del proceso, actúe durante la práctica de la medida o, en su defecto, firme la respectiva diligencia cautelar. En concordancia con lo anterior, el precepto ordena que los oficios y despachos que se expiden para el cumplimiento de las mencionadas medidas, sólo pueden ser entregados a la parte interesada una vez se le haya notificado el auto que admitió la demanda o libró mandamiento ejecutivo.

Así, si las medidas cautelares están destinadas a salvaguardar los derechos subjetivos en disputa y, principalmente, a garantizar la efectividad y eficacia de la administración de justicia, es imprescindible que las mismas se decreten y practiquen antes de que el titular de los derechos cautelados tenga conocimiento de ellas. Admitir lo contrario, esto es, que su ejecución sea posterior a la notificación del auto que las ordena, haría inoperante dicha figura en cuanto le daría al demandado la oportunidad de eludirla, impidiéndole al juez cumplir eficazmente su objetivo de proteger el derecho amenazado o violado.

Que las medidas cautelares de naturaleza real se ejecuten antes de que sea declarada cierta la existencia del crédito, circunstancia que le impide al deudor disponer libremente de los bienes que se han constituido en prenda de garantía del acreedor, no comporta entonces una violación del debido proceso ni de ningún otro derecho, pues como se anotó, su ejecución previa se ajusta a la filosofía propia de dicha institución procesal que, como quedó dicho, tiende a garantizar la realización de la justicia material. Sobre este particular, vale aclarar que el afectado con las acciones preventivas no se encuentra desamparado por el régimen jurídico, ya que éste, con el fin de garantizar el ejercicio moderado y racional de las cautelas, ha previsto como condición para su solicitud prestar una caución en dinero, bancaria o de compañía de seguros, equivalente al diez (10) por ciento del valor actual de la ejecución, con el fin de responder por los perjuicios que se deriven de su indebida ejecución. Asimismo, el ordenamiento legal le permite al juez limitar la práctica de las medidas a lo necesario, de manera que el valor de los bienes embargados y secuestrados no excedan del doble del crédito cobrado, sus intereses y las respectivas costas, dejando también a salvo aquellos bienes que por ley son inembargables y los considerados esenciales para la modesta subsistencia del ejecutado. (C.P.C. arts. 513, 518, 684 y 690).

Finalmente, al margen de los requisitos y beneficios que tienden a proteger y salvaguardar los bienes del deudor, buscando asegurar el derecho a la defensa y el debido proceso, el C.P.C. le reconoce personería al demandado para interponer, en el efecto devolutivo, el recurso de

apelación contra el auto que decretó las medidas cautelares (C.P.C. art. 513, inciso final) que, como lo dispone la propia norma acusada, le será notificado el día que se apersone del proceso, actúe durante la práctica de la medida o firme la respectiva diligencia cautelar”.


5. Como la parte demandada, como se dijo, carece de legitimación para apelar el auto recurrido, no se concederá el mismo.

6. En razón de lo expuesto, se

RESUELVE:

Negar el recurso de apelación interpuesto por la parte demandada.

NOTIFÍQUESE


GERMÁN ALONSO FLÓREZ HINCAPIÉ
JUEZ

15

CERTIFICO

Que el auto anterior fue notificado en estado No. 62, fijado hoy en la Secretaría del Juzgado a las 8 am

Envigado, 2 de mayo del 2022

Tatiana Corrales Ramírez
Secretaria