

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, dos (02) de febrero de dos mil veintiuno (2021).

AUTO.

MAGISTRADO PONENTE: JHON ERICK CHAVES BRAVO

ACCIÓN:	EJECUTIVO
EXPEDIENTE:	76001-23-33-000-2021-00069-00
DEMANDANTE:	PROJECT AND BUSINESS MANAGEMENT SAS andres312909@gmail.com
DEMANDADO:	EMPRESA DE RECURSOS TECNOLÓGICOS SA ESP -ERT ertcali@ert.com.co
ASUNTO	DECRETA MEDIDA CAUTELAR

I. OBJETO DE LA DECISION

La parte ejecutante, a través de apoderado judicial, presentó solicitud de medida cautelar en los siguientes términos:

“En orden a lo establecido en el artículo 593 del Código General del Proceso, solicito al señor Juez el decreto y práctica de medida cautelar consistente en embargo, hasta el monto fijado en el Juramento Estimatorio de la presente Acción, esto es, la suma de TRESCIENTOS NOVENTA Y SIETE MILLONES CIENTO NOVENTA Y DOS MIL SEISCIENTOS SESENTA Y NUEVE PESOS M/CTE, incrementada en un 20% a instancias de cubrir los eventuales intereses de mora en que se incurra con posterioridad a la presentación de la presente demanda ejecutiva y la condena en costas procesales y agencias en derecho, lo cual asciende a la suma total de CUATROCIENTOS SETENTA Y SEIS MILLONES SEISCIENTOS TREINTA Y UN MIL DOSCIENTOS TRES PESOS M/CTE (\$476.631.203), o subsidiariamente, por el monto que el señor Juez estime adecuado y razonable a instancias de lograr el objeto de la medida cautelar.

El embargo solicitado habrá de decretarse sobre los recursos que la EJECUTADA tenga en las cuentas bancarias que la EJECUTANTE declara bajo la gravedad de juramento conocer a nombre de aquella, a saber:

PRODUCTO	ENTIDAD BANCARIA	No. CUENTA O PRODUCTO
Cuenta corriente	Banco de Bogotá	484505433
Cuenta de Ahorros	Bancolombia	488792
Cuenta de Ahorros	Davivienda	427073
Cuenta de Ahorros	Davivienda	003726
Cuenta de Ahorros	Davivienda	078863
Cuenta de Ahorros	Davivienda	000236
Cuenta de Ahorros	Davivienda	150704
Cuenta de Ahorros	Davivienda	000244

II. ANTECEDENTES

La obligación que se pretende recaudar se sustenta en: **i)** audiencia de conciliación celebrada el 5 de diciembre de 2018¹; y, **ii)** auto interlocutorio del 25 de enero de 2019, mediante el cual se aprobó el acuerdo conciliatorio², en el cual se resolvió:

“1.- Aprobar el acuerdo conciliatorio efectuado entre las partes demandante Proyect and Business Management S.A.S. y demandada Empresa de Recursos Tecnológicos S.A. ESP, en el curso de la Audiencia Inicial celebrada el 05 de diciembre de 2018, en el cual se acordó lo siguiente:

“La Empresa de Recursos Tecnológicos S.A. ESP reconocerá a la sociedad Project and Business Management S.A.S. la suma de \$760.000.000, pagaderos de la siguiente manera: \$140.000.000 en la última semana del mes de enero de 2019; y los \$620.000.000 restantes en doce cuotas mensuales de \$51.666.667 a partir del mes de febrero de 2019”.

Se advierte, que la demandante no podrá intentar otra Acción por ninguno de los conceptos acá conciliados, en contra de la Empresa de Recursos Tecnológicos S.A. ESP, salvo para el cobro por la vía ejecutiva de los valores aquí conciliados.

2. Declarar que el acuerdo conciliatorio llevado a cabo entre las partes junto con esta providencia que lo aprueba, tienen efectos de cosa juzgada y prestan mérito ejecutivo.

3. DAR POR TERMINADO EL PRESENTE PROCESO. Comunicar esta decisión al Representante del Ministerio Público Procurador 18 Judicial II delegado ante esta Corporación.

4. Esta conciliación judicial que acaba de ser aprobada se cumplirá de conformidad con las previsiones del mismo acuerdo y de conformidad con los artículos 192 y 195 de la Ley 1437 de 2011”.

La decisión anterior quedó debidamente ejecutoriada el 8 de febrero de 2019, tal como consta en la constancia expedida por esta Corporación³.

III. CONSIDERACIONES

3.1. DEL PROCEDIMIENTO DEL PROCESO EJECUTIVO:

La Ley 1437 de 2011 no estableció procedimiento para el proceso ejecutivo, pues si bien el artículo 298 se titula “procedimiento”, lo cierto es que en dicho precepto normativo se impone al juez el deber de hacer cumplir las obligaciones contenidas en determinados títulos ejecutivos, mas no se refiere a un genuino procedimiento de ejecución.

Sin embargo, la misma normatividad en su artículo 306 señaló que, en aquellos aspectos no contemplados en el código, se seguiría el Código de Procedimiento Civil (hoy Código General del Proceso), en el cual de manera expresa se encuentra el trámite del proceso ejecutivo. La norma mencionada es del siguiente tenor:

“Artículo 306. Aspectos no regulados. En los aspectos no contemplados en este Código se seguirá el Código de Procedimiento Civil en lo que sea compatible con la naturaleza de los procesos y actuaciones que correspondan a la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo”.

Así las cosas, se tiene que los procesos ejecutivos administrativos, hoy en día, se deben tramitar por las reglas del proceso ejecutivo de que trata el artículo 422 y siguientes de la Ley 1564 de 2012.

¹ Ver folios 10-13.

² Ver folios 18-27.

³ Ver folio 29.

Lo anterior, ha sido posición reiterada del Consejo de Estado⁴ al manifestar que el proceso ejecutivo está regulado integralmente por el CGP, y que por ello su desarrollo nace bajo el amparo de dicho estatuto, sobre este punto ha sostenido:

“ Los trámites que se surtan al interior de todo proceso de ejecución, incluyendo la presentación de excepciones⁵, realización de audiencias⁶, sustentaciones y trámite de recursos⁷, también se sujetarán a las previsiones y formalidades del Código General del Proceso, pues el proceso ejecutivo, se debe desarrollar con base en las disposiciones de éste último estatuto procesal y no del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, dado que en la normatividad procesal administrativo, no existen normas o reglas especiales para este proceso especial de cobro ejecutivo. (negritas fuera del texto original)

3.1 MEDIDA CAUTELAR:

La doctrina⁸, en general, cree encontrar en las medidas cautelares un claro desarrollo del principio de igualdad o equilibrio procesal. Con visión más restringida hay, sin embargo, quienes hablan de que tienen por objeto asegurar la ejecución del fallo correspondiente, y, otros, del ejercicio de un derecho de supremacía que corresponde al Estado. Estas opiniones están orientadas por un enfoque común; las medidas cautelares evitan los efectos nocivos del excesivo tiempo que se utiliza en las tramitaciones de los procesos, por cuanto, como lo explicó Redenti⁹ *de poco servirían las decisiones judiciales “ si entre tanto.... se han escapado los bueyes”*.

Para Carnelutti¹⁰ su fin es evitar “Aquellas alteraciones en el equilibrio inicial de las partes que puedan derivar de la duración del proceso”. Opinión que sigue Fassi¹¹ al decir que *“todas las medidas cautelares se hallan supeditadas y encuentran justificación en la necesidad de mantener la igualdad de las partes en el juicio”*.

Respecto a las medidas cautelares en los procesos ejecutivos, el Código General del Proceso establece que desde la presentación de la demanda el ejecutante podrá solicitar el embargo y secuestro de los bienes del ejecutado.

Los artículos 593¹² y 599 ¹³del CGP, establecen lo pertinente a las medidas de embargo y secuestro y su respectivo procedimiento.

⁴CONSEJO DE ESTADO. i) Sección Segunda, Subsección B, radicado 680012333000 2016-01034 01 C.P. Sandra Lisset Ibarra Vélez; ii) Sección Cuarta, radicado 11001-03-15-000-2017-02814-00 C.P. Julio Roberto Piza Rodríguez, entre otras.-’

⁵ Ver artículo 442 de la Ley 1564 de 2012.

⁶ Ver artículos 372 y 373 C.G.P.

⁷ Ver artículos 321, 322, 323, 324, 325, 326, 327, 328, 329 y 330 del C.G.P.

⁸ LÓPEZ BLANCO Hernán Fabio, “CODIGO GENERAL DEL PROCESO PARTE ESPECIAL”, Segunda Edición, Bogotá – 2018, pag. 751-753.

⁹ REDENTI Enrico, Derecho Procesal Civil, t II, Buenos Aires, EJE, Pag. 243.

¹⁰ CARNELUTTI Francesco, Derecho y Proceso, Buenos Aires, EJE, 1971, pag. 415

¹¹ FASSI Santiago, Código Procesal Civil y Comercial, Buenos Aires, Ed. Astrea, 1971, pág. 329.

¹² Artículo 593:

(.....)

Para efectuar embargos se procederá así..

4. El de un crédito u otro derecho semejante se perfeccionará con la notificación al deudor mediante entrega del correspondiente oficio, en el que se le prevendrá que para hacer el pago deberá constituir certificado de depósito a órdenes del juzgado. Si el deudor se negare a firmar el recibo del oficio, lo hará por él cualquiera persona que presencie el hecho.

Al recibir el deudor la notificación deberá informar acerca de la existencia del crédito, de cuándo se hace exigible, de su valor, de cualquier embargo que con anterioridad se le hubiere comunicado y si se le notificó antes alguna cesión o si la aceptó, con indicación del nombre del cesionario y la fecha de aquella, so pena de responder por el correspondiente pago, de todo lo cual se le prevendrá en el oficio de embargo.

La notificación al deudor interrumpe el término para la prescripción del crédito, y si aquel no lo paga oportunamente, el juez designará secuestre quien podrá adelantar proceso judicial para tal efecto. Si fuere hallado el título del crédito, se entregará al secuestre; en caso contrario, se le expedirán las copias que solicite para que inicie el proceso...

10. El de sumas de dinero depositadas en establecimientos bancarios y similares, se comunicará a la correspondiente entidad como lo dispone el inciso primero del numeral 4, debiéndose señalar la cuantía máxima de la medida, que no podrá exceder del valor del crédito y las costas más un cincuenta por ciento (50%). Aquellos deberán constituir certificado del depósito y ponerlo a disposición del juez dentro de los tres (3) días siguientes al recibo de la comunicación; con la recepción del oficio queda consumado el embargo...(negritas fuera del texto).

¹³ Artículo 599. Embargo y secuestro. El juez, al decretar los embargos y secuestros, podrá limitarlos a lo necesario; el valor de los bienes no podrá exceder del doble del crédito cobrado, sus intereses y las costas prudencialmente calculadas, salvo que se trate de

De los precitados dispositivos normativos se establece que, para realizar embargos de sumas de dinero depositadas en establecimientos bancarios y similares, se comunicará a la correspondiente entidad como lo dispone el inciso primero del numeral 4¹⁴, debiéndose señalar la cuantía máxima de la medida, que no podrá exceder del valor del crédito y las costas más un cincuenta por ciento (50%) y que aquellos deberán constituir certificado del depósito y ponerlo a disposición del juez dentro de los tres (3) días siguientes al recibo de la comunicación; con la recepción del oficio queda consumado el embargo.

3.1.1. EMBARGABILIDAD DE LAS CUENTAS DE LAS ENTIDADES ESTATALES – REITERACIÓN JURISPRUDENCIAL¹⁵:

El artículo 63 de la Constitución Política consagra la inembargabilidad de ciertos bienes del Estado y faculta al legislador para que determine qué otros activos estatales tienen esa misma naturaleza, así:

Artículo 63.- Los bienes de uso público, los parques naturales, las tierras comunales de grupos étnicos, las tierras de resguardo, el patrimonio arqueológico de la Nación y los demás bienes que determine la Ley, son inalienables, imprescriptibles e inembargables.

En ejercicio de dicha potestad, el legislador ha establecido en distintos cuerpos normativos la inembargabilidad de los recursos contenidos en el Presupuesto General de la Nación o los que son girados a las entidades territoriales para inversión social mediante el Sistema General de Participaciones.

Estas disposiciones normativas e incluso algunas de igual contenido proferidas previo a la expedición de la Constitución de 1991- han sido objeto de control abstracto de constitucionalidad por parte de la Corte Constitucional, Corporación que ha establecido que, aunque la regla general sea la inembargabilidad de dichos recursos, **hay eventos excepcionales en que se debe permitir su embargo.**

El primero de esos pronunciamientos fue la sentencia C-546 de 1992, en la que se analizó la constitucionalidad de los artículos 8° parcial y 16 de la Ley 38 de 1989, y se estableció que las normas acusadas se ajustan a la Constitución bajo el entendido de que *“en aquellos casos en los cuales la efectividad del pago de las obligaciones dinerarias a cargo del Estado surgidas de las obligaciones laborales, solo se logre mediante el embargo de bienes y rentas incorporados al presupuesto de la nación, este será embargable en los términos del artículo 177 del Código Contencioso Administrativo”*.

Posteriormente, en sentencia C-103 de 1994, la Corte declaró la constitucionalidad condicionada de unos apartes del artículo 1° del Decreto 2282 de 1989, *“por el cual se introducen algunas*

un solo bien o de bienes afectados por hipoteca o prenda que garanticen aquel crédito, o cuando la división disminuya su valor o su venalidad...

En los procesos ejecutivos, el ejecutado que proponga excepciones de mérito o el tercer afectado con la medida cautelar, podrán solicitarle al juez que ordene al ejecutante prestar caución hasta por el diez por ciento (10%) del valor actual de la ejecución para responder por los perjuicios que se causen con su práctica, so pena de levantamiento. La caución deberá prestarse dentro de los quince (15) días siguientes a la notificación del auto que la ordene. Contra la providencia anterior, no procede recurso de apelación. Para establecer el monto de la caución, el juez deberá tener en cuenta la clase de bienes sobre los que recae la medida cautelar practicada y la apariencia de buen derecho de las excepciones de mérito.

La caución a que se refiere el artículo anterior, no procede cuando el ejecutante sea una entidad financiera o vigilada por la Superintendencia Financiera de Colombia o una entidad de derecho público.

¹⁴ “El de un crédito u otro derecho semejante se perfeccionará con la notificación al deudor mediante entrega del correspondiente oficio, en el que se le prevendrá que para hacer el pago deberá constituir certificado de depósito a órdenes del juzgado. Si el deudor se negare a firmar el recibo del oficio, lo hará por él cualquiera persona que presencie el hecho”.

¹⁵ Consejo de Estado – Sección Tercera – Subsección A, C.P. MARÍA ADRIANA MARÍN, 14 de marzo de 2019, Radicación número: 20001-23-31-004-2009-00065-01 (59802).

modificaciones al Código de Procedimiento Civil”, en el entendido que “cuando se trata de un acto administrativo definitivo que preste mérito ejecutivo, esto es, que reconozca una obligación expresa, clara y exigible, obligación que surja exclusivamente del mismo acto, será procedente la ejecución después de los diez y ocho (18) meses, con sujeción a las normas procesales correspondientes. Pero, expresamente, se aclara que la obligación debe resultar del título mismo, sin que sea posible completar el acto administrativo con interpretaciones legales que no surjan del mismo”.

Luego, mediante sentencia C-354 de 1997, la Corte declaró la exequibilidad condicionada del artículo 19 del Decreto 111 de 1996, que consagra la inembargabilidad de las rentas incorporadas en el Presupuesto General de la Nación, así como los bienes y derechos de los órganos que lo conforman. En dicha providencia, la Corte señaló que *“los créditos a cargo del Estado, bien sea que consten en sentencias o en otros títulos legalmente válidos, deben ser pagados mediante el procedimiento que indica la norma acusada y que transcurridos 18 meses después de que ellos sean exigibles, es posible adelantar ejecución, con embargo de recursos del presupuesto -en primer lugar los destinados al pago de sentencias o conciliaciones, cuando se trate de esta clase de títulos- y sobre los bienes de las entidades u órganos respectivos”.*

Estos pronunciamientos fueron abordados de manera sistemática en la sentencia C-1154 de 2008, en la que, con ocasión de una demanda de inconstitucionalidad presentada contra el artículo 21 parcial del Decreto 28 de 2008, *“por medio del cual se define la estrategia de monitoreo, seguimiento y control integral al gasto que se realice con recursos del Sistema General de Participaciones”*, se construyó la línea jurisprudencial de la embargabilidad de los recursos públicos y se estableció que, pese a que la regla general sea su carácter inembargable, hay situaciones en las que resulta plausible permitir el embargo. Además precisó que dentro de estas excepciones se encuentran aquellos recursos que tienen destinación específica para inversión social -como los del SGP-, cuando excepcionalmente no haya otras cuentas o recursos que resulten suficientes para garantizar el pago de las acreencias, en aras de garantizar el respeto de otros valores constitucionales como *“el reconocimiento de la dignidad humana, el principio de efectividad de los derechos, el principio de seguridad jurídica, el derecho a la propiedad, el acceso a la justicia y la necesidad de asegurar la vigencia de un orden justo, entre otros”.*

En esa misma providencia, la Corte precisó que la excepción a la inembargabilidad de los recursos públicos es una respuesta a *“la necesidad de armonizar esa cláusula [la de inembargabilidad] con los demás principios y derechos reconocidos en la Constitución, [por lo que] la jurisprudencia ha fijado algunas reglas de excepción, pues no puede perderse de vista que el postulado de la prevalencia del interés general también comprende el deber de proteger y asegurar la efectividad de los derechos fundamentales de cada persona individualmente considerada”.*

Así las cosas, **la excepción a la inembargabilidad de los recursos públicos se presenta cuando lo que se reclama tiene que ver con i) la necesidad de satisfacer créditos u obligaciones de origen laboral con miras a efectivizar el derecho al trabajo en condiciones dignas y justas, ii) el pago de sentencias judiciales para garantizar la seguridad jurídica y el respeto de los derechos reconocidos en dichas providencias y iii) la ejecución de una obligación clara, expresa y exigible contenida en un título emanado del Estado.**

En este punto, debe precisarse que estas excepciones mantienen vigente *“la regla general de la inembargabilidad de recursos del Presupuesto General de la Nación. Además, en el caso de la ejecución de sentencias y títulos ejecutivos emanados de la administración, la posibilidad de embargo exige que se haya agotado, sin éxito, el plazo previsto en el Código Contencioso Administrativo para el cumplimiento de las obligaciones del Estado”.*

A pesar de la existencia de un precedente judicial consolidado frente al reconocimiento de tres excepciones a la inembargabilidad de los recursos públicos, con la expedición de la Ley 1437 de 2011 se introdujo nuevamente en el ordenamiento jurídico una disposición rígida sobre el carácter inembargable de dichos recursos, así:

Artículo 195. Trámite para el pago de condenas o conciliaciones. El trámite de pago de condenas y conciliaciones se sujetará a las siguientes reglas:

(...)

Parágrafo 2o. El monto asignado para sentencias y conciliaciones no se puede trasladar a otros rubros, y en todo caso serán inembargables, así como los recursos del Fondo de Contingencias. La orden de embargo de estos recursos será falta disciplinaria.

Por su parte, el artículo 594 de la Ley 1564 de 2012, volvió a consagrar legalmente la inembargabilidad de los recursos incorporados en el presupuesto nacional, así:

“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.

(...)

4. Los recursos municipales originados en transferencias de la Nación, salvo para el cobro de obligaciones derivadas de los contratos celebrados en desarrollo de las mismas”.

Como puede verse, estas disposiciones son materialmente semejantes a los artículos 16 de la Ley 38 de 1989, 1° del Decreto 2282 de 1989 y 19 del Decreto 111 de 1996, sobre las que la Corte Constitucional declaró su exequibilidad condicionada en las sentencias C-546 de 1992, C-103 de 1994 y C-354 de 1997, respectivamente, en los términos señalados en párrafos precedentes.

Por tratarse de disposiciones con un contenido normativo semejante al que ya fue analizado por la Corte Constitucional en las providencias que consolidaron el precedente que establece excepciones a la inembargabilidad de los recursos públicos, dicho criterio jurisprudencial se mantiene incólume y condiciona la interpretación constitucional adecuada de los nuevos preceptos legales, en el sentido de reconocer la regla general de inembargabilidad de los recursos públicos, pero aceptando que hay tres excepciones relativas a la ejecución de créditos de carácter laboral, o de obligaciones contenidas en sentencias o títulos ejecutivos emanados del Estado, las cuales permiten el embargo excepcional de dichos recursos, siempre que la obligación ejecutada se encuadre en alguna de ellas y que, en el caso de embargo de recursos que tienen destinación específica, se haya constatado que con el embargo de otros recursos de la entidad deudora no se logre cubrir la totalidad de la acreencia.

Esta postura también fue sostenida por el Consejo de Estado¹⁶ en auto del 8 de mayo de 2014, en la que se señaló:

“En síntesis, la regla general es la inembargabilidad de las rentas y recursos del Estado, salvo que se trate de créditos laborales, el pago de sentencias y demás obligaciones claras, expresas y actualmente exigibles a cargo del Estado, para lo cual debe acudir al procedimiento señalado en el Estatuto Orgánico del Presupuesto y en los artículos 176 y 177 del Código Contencioso Administrativo o en los artículos 192, 194, 195 y 297 a 299 del

¹⁶ Esta providencia fue proferida por la Sección Cuarta, dentro del proceso con radicado 19717, C.P. Jorge Octavio Ramírez Ramírez.

Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, según sea el caso.

Ahora bien, tratándose de recursos provenientes del SGP, éstos también son inembargables con la única excepción respecto de las obligaciones de naturaleza laboral”.

3.2. COMPETENCIA PARA EXPEDIR LA PRESENTE PROVIDENCIA.

El Tribunal Supremo de lo Contencioso Administrativo¹⁷ recientemente se pronunció en auto de unificación acerca de la competencia para la ejecución de sentencias proferidas y conciliaciones aprobadas por la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo y la competencia para decretar medidas cautelares y procedencia del recurso de apelación, en los siguientes términos:

“En resumen, la Sala considera que la aplicación del artículo 156.9 del CPACA es un criterio de competencia por conexidad que excluye la aplicación de las normas previstas en los artículos 152.7 y 155.7 del mismo código, por las siguientes razones: 1. Es especial y posterior en relación con las segundas. 2. Desde una interpretación gramatical resulta razonable entender la expresión “el juez que profirió la decisión” como referida al juez de conocimiento del proceso declarativo. 3. La lectura armónica de las demás normas del CPACA y del CGP, en relación con la ejecución de providencias judiciales, permite definir la aplicación del factor de conexidad como prevalente. (...) 1. De este modo, la lectura conjunta de las normas referidas — artículos 125, 229 y siguientes, 243 y 299 del CPACA— conduce a la Sala a concluir lo siguiente, en lo relativo a los procesos ejecutivos cuyo título de recaudo sea una sentencia proferida o una conciliación aprobada por la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo: 1) El auto que decreta una medida cautelar debe ser proferido por el magistrado ponente en el caso de los jueces colegiados, de conformidad con los artículos 229 y siguientes del CPACA, y es apelable según lo dispuesto en el numeral 2 del artículo 243 del CPACA. 2) El auto que niega una medida cautelar de competencia del magistrado ponente —como lo profirió el juzgador de primera instancia en la decisión impugnada³— y no es apelable, toda vez que no se encuentra enlistado en los autos susceptibles de ese recurso en el CPACA.”

3.3. CASO CONCRETO:

Atendiendo los lineamientos transcritos en precedencia, el Despacho resalta que el presente proceso tiene por objeto la ejecución del título conformado por: **i)** la audiencia de conciliación celebrada el 5 de diciembre de 2018¹⁸; y, **ii)** el auto interlocutorio del 25 de enero de 2019, mediante el cual se aprobó el acuerdo conciliatorio; de manera que, en el asunto *sub examine*, se configura una de las excepciones a la inembargabilidad de los recursos públicos establecida en la jurisprudencia constitucional, consistente en el cobro de una obligación clara, expresa y actualmente exigible contenida en una providencia judicial.

Sin embargo, es del caso advertir que, en caso de duda acerca de los recursos depositados en las cuentas de las cuales se solicita el embargo, la entidad financiera debe dar aplicación al

¹⁷ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera - Sala Plena, consejero ponente: Alberto Montaña Plata, providencia del 29 de enero de 2020, Radicación: 47001-23-33-000- 2019-00075-01 (63931), actor: Pablo Alberto Peña Dimare y otros, demandado: Nación – Fiscalía General de la Nación.

¹⁸ Ver folios 10-13.



artículo 594¹⁹ del CGP. Lo anterior de conformidad con la providencia del 02 de abril de 2019, Consejo de Estado – Sección Tercera – Subsección A²⁰, en la que se recordó:

“(…)

Finalmente, es importante recordar que las entidades financieras deben cumplir con los deberes y responsabilidades de identificar la condición de inembargabilidad de los recursos públicos, desde el momento en que abren la respectiva cuenta corriente o ahorros, como lo indica la Circular Básica Jurídica 029 de 2014, tal como fue actualizada por la Circular 031 de 2016, expedida por la Superintendencia Financiera de Colombia²¹.

Así mismo, para mayor claridad de la orden de embargo, se resaltaré que no incluye las cuentas en las cuales se manejan recursos del Presupuesto General de la Nación y los límites anteriormente expuestos.

Conforme con lo anteriormente expuesto y de acuerdo a lo establecido en el numeral 10 del artículo 593 del C.G.P²², se accederá a lo solicitado por la parte ejecutante limitando el embargo a la suma de QUINIENTOS CUARENTA Y DOS MILLONES QUINIENTOS MIL PESOS M /CTE (\$542.500.000), teniendo en cuenta el valor de las sumas libradas en el mandamiento de pago, más un 50%.

Los establecimientos bancarios y financieros, deberán constituir certificado de depósitos y ponerlo a disposición del Despacho, dentro de los 3 días siguientes al recibo de esta comunicación., advirtiendo a las entidades financieras sobre las excepciones para la viabilidad de la embargabilidad de los recursos, requiriéndoles para que realicen la respectiva verificación de la procedencia de los dineros.

En consecuencia, se;

RESUELVE

¹⁹ 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.

(....)

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.

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.

²⁰ C.P. MARTA NUBIA VELÁSQUEZ RICO, RAD. 68001-23-33-000-2018-00458-01)63506.

²¹ “5.1.6. Procedimiento en caso de medidas cautelares decretadas sobre recursos inembargables: De conformidad con lo dispuesto en los artículos 48 y 63 de la Constitución Política, 134 y 182 de la Ley 100 de 1993, 19 del Decreto Extraordinario 111 de 1996 (Estatuto Orgánico del Presupuesto), 91 de la Ley 715 de 2001, 8 del Decreto 050 de 2003, son inembargables los recursos de: el Sistema de Seguridad Social, las rentas incorporadas al Presupuesto General de la Nación así como los bienes y derechos de los órganos que lo conforman, el Sistema General de Participaciones -SGP-, Regalías y los demás recursos a los que la ley le otorgue la condición de inembargables. // En tal virtud, en los eventos en los cuales las entidades vigiladas reciban órdenes de embargo respecto de los recursos anteriormente mencionados, deben cumplir el procedimiento señalado en el parágrafo del artículo 594 del CGP

“De otro lado, al momento de la celebración de cualquier contrato de depósito, corresponderá a las entidades solicitar la información que les permita identificar la condición de inembargabilidad de los respectivos recursos” (la negrilla no es del texto).

²² El de sumas de dinero depositadas en establecimientos bancarios y similares, se comunicará a la correspondiente entidad como lo dispone el inciso primero del numeral 4, debiéndose señalar la cuantía máxima de la medida, que no podrá exceder del valor del crédito y las costas más un cincuenta por ciento (50%). Aquellos deberán constituir certificado del depósito y ponerlo a disposición del juez dentro de los tres (3) días siguientes al recibo de la comunicación; con la recepción del oficio queda consumado el embargo.



PRIMERO: DECRETAR EL EMBARGO Y RETENCIÓN de los dineros depositados en las cuentas que se encuentran a nombre de la EMPRESA DE RECURSOS TECNOLÓGICOS S.A. E.S.P., las cuales a continuación se enuncian:

PRODUCTO	ENTIDAD BANCARIA	No. CUENTA O PRODUCTO
<i>Cuenta corriente</i>	<i>Banco de Bogotá</i>	<i>484505433</i>
<i>Cuenta de Ahorros</i>	<i>Bancolombia</i>	<i>488792</i>
<i>Cuenta de Ahorros</i>	<i>Davivienda</i>	<i>427073</i>
<i>Cuenta de Ahorros</i>	<i>Davivienda</i>	<i>003726</i>
<i>Cuenta de Ahorros</i>	<i>Davivienda</i>	<i>078863</i>
<i>Cuenta de Ahorros</i>	<i>Davivienda</i>	<i>000236</i>
<i>Cuenta de Ahorros</i>	<i>Davivienda</i>	<i>150704</i>
<i>Cuenta de Ahorros</i>	<i>Davivienda</i>	<i>000244</i>

El embargo se limitará hasta la suma de QUINIENTOS CUARENTA Y DOS MILLONES QUINIENTOS MIL PESOS M /CTE (\$542.500.000).

A través de la Secretaría de esta Corporación, se libraré el oficio correspondiente dirigido al pagador o tesorero de dicha entidad y a las entidades financieras, previniéndolo que **la orden de embargo no incluye las cuentas en las cuales se manejan recursos del Presupuesto General de la Nación, se trate de rubros del presupuesto destinados al pago de sentencias y conciliaciones y al Fondo de Contingencias, verificando por el funcionario responsable que los dineros afectados por el embargo no tengan naturaleza de inembargabilidad caso en el cual deberá verificarse si se atempera a las excepciones previstas en la ley y la jurisprudencia;** así mismo, deberá constituir certificado de depósitos, ponerlo a disposición del Despacho e indicar las prevenciones contenidas en el numeral 4º del artículo 593 del CGP, so pena de dar aplicación a la sanción contemplada en el párrafo 2º del artículo precitado.

Se advierte a la Secretaría que el NIT de la entidad ejecutada según lo indicado por la ejecutante es 800. 135.729-2 y el número de NIT de la entidad ejecutante según lo indicado por la misma, es 900.505.014-6.

SEGUNDO: DÉSE cumplimiento inmediato a ésta medida, conforme lo dispone el artículo 298 del C.G.P²³.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

JHON ERICK CHAVES BRAVO
Magistrado

²³ Proyecto: ACH
VoBo Secretario