



TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN SALA PRIMERA CIVIL

Medellín, tres (3) de febrero de dos mil veintitrés (2023)

RADICADO: 05308 31 03 001 2014 00416 01

SALVAMENTO DEL VOTO

En un sistema de libertad probatoria, el aforismo “*iudex peritus peritorum*” toma particular relevancia, pues si bien las decisiones en este tipo de procesos básicamente están soportadas en experticias, ello no releva al juez de la valoración crítica que ha de hacer.

La servidumbre que nos ocupa está consagrada en normas especiales, tal como son las leyes 126 de 1938 y 56 de 1981, que en sus artículos pertinentes, indican:

“ARTICULO 18 ley 126 de 1938: Grávanse con la servidumbre legal de conducción de energía eléctrica los predios por los cuales deben pasar las líneas respectivas.”.

Y de la Ley 56 de 1981:

“Artículo 25. La servidumbre pública de conducción de energía eléctrica establecida por el artículo 18 de la Ley 126 de 1938, supone para las entidades públicas que tienen a su cargo la construcción de centrales generadoras, líneas de interconexión, transmisión y prestación del servicio público de distribución de energía eléctrica, la facultad de pasar por los predios afectados, por vía aérea, subterránea o superficial, las líneas de transmisión y distribución del fluido eléctrico, ocupar las zonas objeto de la servidumbre, transitar por los mismos, adelantar las obras, ejercer la vigilancia, conservación y mantenimiento y emplear los demás medios necesarios para su ejercicio.

“Artículo 26. En el trazado de la servidumbre a que se refiere la presente ley, se atenderá a las exigencias técnicas de la obra.

“Artículo 27. Corresponde al propietario del proyecto que lo haya adoptado y ordenado su ejecución, promover en calidad de demandante los procesos que sean necesarios para hacer efectivo al gravamen de servidumbre de conducción de energía eléctrica.

“Sin perjuicio de las reglas generales contenidas en los libros 1o. y 2o. del Código de Procedimiento Civil, que le serán aplicables en lo pertinente, el proceso de servidumbre de conducción de energía eléctrica se sujetará a las siguientes reglas:

“1º. A la demanda se adjuntará el plano general en que figure el curso que habrá de seguir la línea objeto del proyecto con la demarcación específica del área, inventario de los daños que se causen, con el estimativo de su valor realizado por la entidad interesada en forma explicada y discriminada, que se adjuntará al acta elaborada al efecto y certificado de tradición y libertad del predio. Es aplicable a este proceso, en lo pertinente, el artículo 19 de la presente ley.

“2º. Con la demanda, la entidad interesada pondrá a disposición del juzgado la suma correspondiente al estimativo de la indemnización.

“3º. Una vez admitida la demanda, se correrá traslado de ella al demandado por el término de tres (3) días.

“4º. Si dos (2) días después de proferido el auto que ordena el traslado de la demanda ésta no hubiere podido ser notificada a los demanda del artículo 452 del Código de Procedimiento Civil.

5º. Sin perjuicio del deber del juez de abstenerse de proferir sentencia de fondo en los casos previstos por la ley, en este proceso no pueden proponerse excepciones.

“Artículo 28. El juez, dentro de las cuarenta y ocho (48) horas siguientes a la presentación de la demanda, practicará una inspección judicial sobre el predio afectado y autorizará la ejecución de las obras, que de acuerdo con el proyecto sean necesarias para el goce efectivo de la servidumbre. En la diligencia, el juez identificará el inmueble y hará un examen y reconocimiento de la zona objeto del gravamen.

“Artículo 29. Cuando el demandado no estuviere conforme con el estimativo de los perjuicios, podrá pedir dentro de los cinco (5) días siguientes a la notificación del auto admisorio de la demanda, que por peritos designados por el juez se practique avalúos de los daños que se causen y tase la indemnización a que haya lugar por la imposición de la servidumbre. Los peritos se nombrarán conforme a lo indicado en el artículo 21 de esta ley.

“Artículo 30. Al poseedor o tenedor del predio gravado no le es permitido realizar en éste, acto y obra alguna que pueda perturbar, alterar, disminuir, hacer incómodo o peligroso el ejercicio de la servidumbre de conducción de energía eléctrica, tal como ésta haya quedado establecida, según los planos del proyecto respectivo. Si por razón de nuevas circunstancias fuera necesario introducir variaciones en el modo de ejercer la servidumbre, el poseedor o tenedor del predio gravado está obligado a permitir las, pero

quedará a salvo su derecho de exigir la indemnización por los daños que tales variaciones le cause.

“Artículo 31. Con base en los estimativos, avalúos, inventarios o pruebas que obren en el proceso, el juez dictará sentencia, señalará el monto de la indemnización y ordenará su pago. Si en la sentencia se fijare una indemnización mayor que la suma consignada, la entidad demandante deberá consignar la diferencia en favor del poseedor o tenedor del predio, y desde la fecha que recibió la zona objeto de la servidumbre hasta el momento en que deposite el saldo, reconocerá intereses sobre el valor de la diferencia liquidados según la tasa de interés bancario corriente en el momento de dictar la sentencia.

“Artículo 32. Cualquier vacío en las disposiciones aquí establecidas para el proceso de la imposición de la servidumbre de conducción de energía eléctrica, se llenará con las normas de que habla el Título XXII, Libro 2º. del Código de Procedimiento Civil.”.

Al tenor de lo anterior, con la servidumbre, que es un gravamen (artículo 879 C.C.), no se está variando la propiedad, por lo que lo que se le reconoce al propietario del predio sirviente y como lo dice la normatividad atrás transcrita, es por los daños que se causen (artículo 29).

Ahora bien, en este punto habría que dilucidar si la servidumbre reclamada es o no legal. Considero que sí lo es en los términos del inciso final del artículo 897 del C.C. visto en armonía con el 18 de la Ley 126 de 1938, lo que cobra relevancia en la medida que el predio *ope lege* está gravado, y lo que faltaba era formalizar el gravamen.

En cuanto al área y sector del terreno en que se fijó la servidumbre y fue entregado (ver acta inspección y entrega anticipada folios 76-77 archivo 01), quedó reseñado así:

folio 9, el cual se describe de la siguiente forma: "el área a ocupar de manera permanente con la servidumbre que se requiere dentro del predio de propiedad del demandado es la siguiente: "una franja de terreno de un área total de 1.696.11 metros cuadrados, delimitado por los siguientes linderos especiales: FRANJA DE TERRENO: POR EL NORTE, del punto No. 2 al punto 3, en una longitud de 20.39 metros, lindando con predio vecino, POR EL ORIENTE: del punto No. 3 al punto No. 4 en una longitud de 87,45 metros lindando con predio del mismo propietario, POR EL SUR: del punto número 4 al punto número 1, pasando por el punto No. 5, en una longitud de 21.30 metros, lindando con predio vecino; POR EL OCCIDENTE: del punto 1 al punto 2, punto de partida, en una longitud de 85.05 metros, lindando con predio vecino. Se deja constancia que se verificó tanto los linderos del predio, como de la faja de terreno por donde pasará la servidumbre. - En este estado de la

diligencia, se le concede la palabra al apoderado judicial de la parte demandante quien manifiesta: "conforme al cumplimiento de los requisitos y a la inspección realizada se proceda a realizar la entrega y autorizar a la empresa HIDRALPOR S.A.S. E.S.P., constituir la servidumbre y realizar los trabajos de extensión de las líneas de transmisión de energía eléctrica. De acuerdo a la anterior solicitud, de

O sea, la parte que se entregó en su linderos exterior, principalmente limita con el río Medellín en 87.45 metros, y totalizándose el área que afectará la servidumbre en 1696,11 metros cuadrados; es decir, si la totalidad del bien son 7.704,48 metros cuadrados, la afectación corresponde al 22%, o sea, algo más de la quinta parte del predio.

No obstante, la misma normatividad patria deja en claro que "*Los ríos y todas las aguas que corren por cauces naturales son bienes de la Unión*" (artículo 677 del C.C.), corrientes que deben tener un área de retiro de treinta metros de ancho (artículo 83 Decreto 2811 de 1974 lo que debe verse en armonía con el artículo 3º del Decreto 1449 de 1977), por lo que ese espacio constituye "*área forestal protectora*", en virtud de la cual el propietario solo puede mantener un "*área boscosa*"; se insiste, por ministerio de la Ley.

Si lo anterior es así, en el caso en estudio el área de retiro o “*área forestal protectora*” en el predio de marras, es de mayor tamaño de la reclamada en servidumbre en la medida que esta es de 1696,11 metros cuadrados cuando sus longitudes se extienden entre 20,39 y 21,30 desde el río, mientras que la legal es de 30 metros, por lo que en tal sentido, no hay daño a resarcir; era necesario que el mismo se probara.

La decisión de primera instancia valoró la indemnización, eso sí, según las pericias arrimadas, por el valor del bien, no por los perjuicios. En ello era que debía detenerse, por la que lo a considerar eran otros elementos, de ahí el desajuste que presenta la decisión atacada, por lo cual no comparto la confirmación de la misma.

Finalmente, llama la atención que los demandados pagaran impuestos sobre el bien, cuantificando en 2014 su valor en \$1 1 9'395.352,00 (folio 18 principal), pero ya en este juicio presentarían experticia de varias veces ese valor, lo que riñe con la previsión del numeral 9º del artículo 95 Constitucional.

Cordialmente;



JOSÉ OMAR BOHÓRQUEZ VIDUEÑAS
MAGISTRADO