



SALA UNIPERSONAL DE DECISIÓN CIVIL

PROCESO	Verbal – Servidumbre
DEMANDANTE	Edgar Alejandro Acosta Tirado
DEMANDADOS	Alberto de Jesús Mesa Restrepo y otros
RADICADO	05001 31 03 004 2023 00164 01
DECISIÓN	Confirma auto apelado

Medellín, veintidós de agosto de dos mil veintitrés

El Despacho resuelve el recurso de apelación interpuesto por la parte demandante, en el asunto de la referencia.

ANTECEDENTES

1.1. En providencia de 23 de mayo de 2023 el Juzgado 004 Civil del Circuito de Medellín negó el decreto de las medidas cautelares innominadas solicitadas por el extremo procesal demandante, tendientes a que se impusiera provisionalmente servidumbres de, alcantarillado y aguas lluvias a favor del predio identificado con matrícula inmobiliaria No. 001-920662 y sobre los predios sirvientes identificados con matrículas inmobiliarias No. 001-926639 y 001-926638, por no ajustarse a lo dispuesto en el literal c del artículo 590 y 292 del Código General del Proceso.

1.2. Inconforme con la decisión, el apoderado judicial del promotor de la demanda, presentó recurso de apelación para que la providencia impugnada fuera revocada y en su lugar se decretara las medidas cautelares innominadas requeridas.

Con ese propósito sostuvo que, la decisión del despacho de primera instancia carece de motivación; que la solicitud de cautelas cumple con los requisitos del literal c del numeral 1 y del numeral 2 del artículo 590 del Código General del Proceso, debido a que, i) existe legitimación tanto por activa como por pasiva; ii) hay interés para actuar, pues la causa petendi refleja que hay una amenaza

y una vulneración de la existencia del derecho que pretende la parte demandante y la misma está entre los criterios de legalidad y no de especulación; iii) la medida es necesaria, en tanto, se pretende el goce pleno de los derechos fundamentales a la vida en condiciones dignas y el uso de las fuentes hídricas como recurso y sustento para las necesidades básicas; iv) la medida es proporcional a la luz de lo que se solicita en las pretensiones de la demanda y en correlación con la medida cautelar innominada, se pretende que se dé cumplimiento a la parte resolutive de la sentencia cuando se encuentre en firme; v) existe un derecho, alcance y duración, porque pretende garantizar las pretensiones objeto de la litis, sin que ello implique un prejuzgamiento; vi) es urgente, en tanto, la red de alcantarillado se observa como un derecho que se encuentra ligado al derecho humano a la dignidad, y en el escenario propio del ordenamiento jurídico, se encuentra vinculado a derechos fundamentales como el de la vivienda digna; y finalmente vii) la medida cautelar tiene apariencia de buen derecho y no comporta un peligro para los dueños de los predios sirvientes y dominantes.

1.3. En proveído de 2 de junio de 2023 el juzgado de instancia concedió el recurso de alzada.

### CONSIDERACIONES

2.1. El literal c del numeral 1 del artículo 590 establece las medidas cautelares innominadas. Al respecto, la norma en cita señala:

*"ARTÍCULO 590. MEDIDAS CAUTELARES EN PROCESOS DECLARATIVOS. En los procesos declarativos se aplicarán las siguientes reglas para la solicitud, decreto, práctica, modificación, sustitución o revocatoria de las medidas cautelares:*

*1. Desde la presentación de la demanda, a petición del demandante, el juez podrá decretar las siguientes medidas cautelares:*

*...*

*c) Cualquiera otra medida que el juez encuentre razonable para la protección del derecho objeto del litigio, impedir su infracción o evitar las*

*consecuencias derivadas de la misma, prevenir daños, hacer cesar los que se hubieren causado o **asegurar la efectividad de la pretensión.***

*Para decretar la medida cautelar el juez apreciará la legitimación o interés para actuar de las partes y la existencia de la amenaza o la vulneración del derecho.*

***Así mismo, el juez tendrá en cuenta la apariencia de buen derecho, como también la necesidad, efectividad y proporcionalidad de la medida** y, si lo estimare procedente, podrá decretar una menos gravosa o diferente de la solicitada. El juez establecerá su alcance, determinará su duración y podrá disponer de oficio o a petición de parte la modificación, sustitución o cese de la medida cautelar adoptada.*

*Cuando se trate de medidas cautelares relacionadas con pretensiones pecuniarias, el demandado podrá impedir su práctica o solicitar su levantamiento o modificación mediante la prestación de una caución para garantizar el cumplimiento de la eventual sentencia favorable al demandante o la indemnización de los perjuicios por la imposibilidad de cumplirla. No podrá prestarse caución cuando las medidas cautelares no estén relacionadas con pretensiones económicas o procuren anticipar materialmente el fallo.*

*(...)”(Destacado fuera de texto).*

2.2. En relación con las medidas cautelares innominadas la Sala Civil de la Corte Suprema de Justicia en Sentencia STC4557 de 2021, precisó lo siguiente:

*"Dichas medidas, llamadas innominadas, han sido apreciadas por esta Sala en otras ocasiones, resaltándose su carácter novedoso e indeterminado, proveniente de las solicitudes de los interesados; asimismo, se ha relevado que su decreto le impone al juez del asunto un estudio riguroso sobre la necesidad, efectividad y proporcionalidad de la*

*cautela deprecada, analizándose, por supuesto, su alcance en torno al derecho objeto del litigio<sup>1</sup>.*

*La Corte Constitucional, al declarar inexecutable el literal d) del artículo 30 de la Ley 1493 de 2011<sup>2</sup>, en la sentencia C-835 de 2013, sobre las mismas, advirtió:*

*"(...) [E]n el ordenamiento jurídico colombiano hay cabida para una serie de medidas cautelares atípicas o innominadas, novedosas, que además de no ser viables de oficio, solo pueden imponerse por el juez en ciertos procedimientos para proteger derechos litigiosos, prevenir daños o asegurar la efectividad de las pretensiones, dentro de parámetros que[,] para su imposición, son claramente delineados por el legislador.*

*"Las medidas innominadas son aquellas que no están previstas en la ley, dada la variedad de circunstancias que se pueden presentar y hacen difícil que sean contempladas todas por el legislador, que pueden ser dictadas por el juez acorde con su prudente arbitrio, para 'prevenir que pudiera quedar ilusoria la ejecución del fallo o cuando hubiera fundado temor de que una de las partes pueda causar lesiones graves o de difícil reparación al derecho de la otra' (...)"*.

*"En efecto, en el Código General del Proceso (L. 1564 de 2012) las reglas para la solicitud, decreto, práctica, modificación, sustitución o revocatoria de las medidas cautelares en los procesos declarativos están contenidas en el artículo 590, según el cual pueden ser solicitadas por el demandante, desde la presentación de la demanda.*

*"El literal c) del referido artículo 590 permite al juez, previa petición de parte, decretar cualquier otra medida cautelar que "encuentre*

---

<sup>1</sup> CSJ. STC de 11 de febrero de 2013, exp. 11001 22 03 000 2012 02009 01, STC16248-2016 de 10 de noviembre de 2016, exp. 68001-22-13-000-2016-00415-02 y STC1302-2019 de 8 de febrero de 2019, exp. 11001-22-10-000-2018-00699-01

<sup>2</sup> "ARTÍCULO 30. MEDIDAS CAUTELARES. El Director de la Unidad Administrativa Especial –Dirección Nacional de Derechos de Autor del Ministerio del Interior podrá adoptar, en desarrollo de las funciones de inspección, vigilancia y control y mediante resolución motivada, las siguientes medidas cautelares inmediatas: (...) d) Cualquiera otra medida que encuentre razonable para garantizar el adecuado ejercicio de las funciones de inspección, vigilancia y control (...)"

*razonable para la protección del derecho objeto de litigio, impedir su infracción o evitar las consecuencias derivadas de la misma, prevenir daños, hacer cesar los que se hubieren causado o asegurar la efectividad de la pretensión”.*

*“Para tal efecto, el citado literal preceptúa que “el juez apreciará la legitimación o interés para actuar de las partes y la existencia de la amenaza o la vulneración del derecho”. Igualmente, “el juez tendrá en cuenta la apariencia de buen derecho, como también la necesidad, efectividad y proporcionalidad de la medida y, si lo estimare procedente, podrá decretar una menos gravosa o diferente de la solicitada. El juez establecerá su alcance, determinará su duración y podrá disponer de oficio o a petición de parte la modificación, sustitución o cese de la medida cautelar adoptada”.*

*“Queda claro que incluso en los casos de medidas cautelares innominadas o atípicas, es imperativo que el legislador diseñe previamente los parámetros mediante los cuales la autoridad, judicial o administrativa, pueda acudir a ella, pues aunque no existe una exigencia constitucional para que en todas las actuaciones se contemple la posibilidad de decretar medidas cautelares, es necesario que su definición por parte del Congreso atienda los criterios de razonabilidad y proporcionalidad (C-039 de 2004, ya referida).*

*“Así, aunque las medidas cautelares innominadas no significan arbitrariedad, sino una facultad circunstancialmente atribuida al juez técnicamente para obrar consultando la equidad y la razonabilidad, al servicio de la justicia, los parámetros para su imposición se encuentran previamente establecidos en la ley...”.*

#### CASO EN CONCRETO

El recurso formulado plantea resolver si el juez de primer grado tuvo razón al negar el decreto de las medidas cautelares solicitadas como innominadas por la parte demandante, pues concluyó que lo establecido en el literal c del artículo 590 y el 592 del Código General del Proceso no se cumplía.

Al respecto, esta dependencia judicial encuentra ajustado a derecho lo definido por el juez de primera instancia porque de acuerdo con lo indicado en el precitado canon 590 del Código General del Proceso, la solicitud de medidas cautelares innominadas en proceso declarativos debe obedecer a criterios de apariencia de buen derecho, necesidad, efectividad y proporcionalidad, lo que en este caso no se cumple. Además, para los procesos de servidumbre, la medida cautelar típica, prevista en el art. 592 ib. es la de inscripción de la demanda, que el juez ordenará de oficio, antes de la notificación del auto admisorio al demandado.

En el presente caso, una lectura sistemática de las cautelas pedidas y las pretensiones de la demanda, devela que el objeto de la medida no es otro que el logro anticipado de la pretensión de la demanda, pues véase que, la principal es: *"dictar sentencia de imposición de servidumbre legal permanente de alcantarillado y aguas lluvia, a favor de Edgar Alejandro Acosta Tirado, propietario del predio dominante, situado en el municipio de Medellín... identificado con matrícula inmobiliaria número 001-920662 de la Oficina de Registro de Instrumentos Públicos de Medellín, Zona Sur la cual pasará sobre los siguientes predios sirvientes (i) la servidumbre de alcantarillado conecta la red aguas residuales por el predio sirviente #1, situado en el municipio de Medellín... matrícula inmobiliaria número: 001-926639 de propiedad de los demandados. (ii) la servidumbre de aguas lluvias conectado red aguas lluvias por predio sirviente #2 situado en el municipio de Medellín... identificado con el folio de matrícula inmobiliaria número 001-926638..."* mientras que la medida cautelar innominada solicitada por la parte demandante se describe como: *"4. sírvase señor juez decretar como medida cautelar innominada imposición provisional de servidumbre de alcantarillado a favor del [predio] dominante identificado con matrícula inmobiliaria 001-920662 sobre el predio sirviente identificado con matrícula inmobiliaria 001-926639 de la oficina de registro de instrumentos públicos de Medellín zona sur. 5. Sírvase señor juez decretar como medida cautelar innominada imposición provisional de servidumbre de aguas lluvias a favor del predio dominante identificado con matrícula inmobiliaria 001-920662, sobre el predio sirviente identificado con matrícula inmobiliaria 001-926638 de la oficina de registro de instrumentos públicos de Medellín zona sur."*

En este sentido, la cautela atípica solicitada se dirige a la imposición anticipada de una obligación real cuya procedencia es lo que precisamente se debatirá en el proceso, sin que, contrario a lo afirmado por la parte demandante, se haya acreditado los criterios de necesidad, efectividad y proporcionalidad. En efecto, por medio de esa medida el promotor de la demanda excede la finalidad que la norma contempla de "*asegurar la efectividad de la pretensión*" pues más allá de esto se dirige a concretar desde ya los efectos de una decisión que eventualmente podría favorecerlo, situación que no está contemplada para esta clase de medidas. Por el contrario, ellas, como la propia norma establece están orientadas a proteger el derecho objeto de litigio, impedir su infracción o evitar consecuencias derivadas de la misma, prevenir daños, hacer cesar los que se hubiese causado y asegurar la efectividad de la pretensión. Aquí no se demuestra afectación ni amenaza de los derechos de acceso a los servicios públicos que el accionante busca proteger, luego no se vislumbra urgencia alguna ni hay, por lo tanto, hechos a partir de los cuales se pueda medir la proporcionalidad de la medida.


En conclusión, con la sola mención en abstracto de unos derechos como los de la vida en condiciones dignas, el uso de las fuentes hídricas para las necesidades básicas y la vivienda digna, respecto a los cuales no se acredita en particular la afectación o amenaza, impone confirmar la providencia emitida por el Juzgado 004 Civil del Circuito de Medellín que negó las medidas cautelares solicitadas como innominadas por la parte demandante.

Por lo expuesto, el Despacho RESUELVE:

PRIMERO. CONFIRMAR la decisión adoptada en auto de 23 de mayo de 2023, proferida por el Juzgado 004 Civil del Circuito de Medellín.

SEGUNDO. Sin condena en costas porque no se causaron.

NOTIFÍQUESE

  
MARTHA CECILIA LEMA VILLADA  
Magistrada