

República de Colombia



Tribunal Contencioso Administrativo del Valle del Cauca
Despacho 11

Magistrada Ponente: Ana Margoth Chamorro Benavides

Santiago de Cali, primero (1) de octubre del dos mil veinte (2020).

| | |
|----------------------------|--|
| Radicación: | 76-001-3-15-000-2011-00058-00 |
| Acción: | Nulidad y Restablecimiento del Derecho |
| Demandante: | Textiles Chornys S.A.- apoderado Engelberto Espinosa Cardona |
| Demandado: | DIAN |
| Ministerio Público: | Dr. Franklin Moreno Millán, correo@ procjudadm166@procuraduria.gov.co |
| Instancia: | Primera-Sistema Escritural |

AUTO ORDENA PUBLICIDAD PROCESAL E IMPONE DEBER DE COLABORACIÓN

Por Acuerdo PCSJA20-11567 de 5 de junio de 2020 se levantó la suspensión de términos decretada por el Consejo Superior de la Judicatura entre el 16 de marzo y el 31 de junio de 2020.

En tal virtud:

- I. Se informa a las partes que las actuaciones procesales subsiguientes en este proceso se surtirán conforme a lo dispuesto por el **Decreto Legislativo 806 del 4 de junio de 2020**, por el cual se adoptaron medidas para implementar las tecnologías de la información y las comunicaciones en las actuaciones judiciales, agilizar los procesos judiciales y flexibilizar la atención a los usuarios del servicio de justicia.

Para los efectos del artículo 2 del decreto 806, el canal oficial de comunicación e información para recibir memoriales es el correo electrónico: rpmemorialestadmvcauca@cendoj.ramajudicial.gov.co.

De celebrarse alguna audiencia se hará a través de la plataforma TEAMS.

Las partes informarán el canal digital elegido para surtir las actuaciones y notificaciones del presente proceso conforme ordena el artículo 3 del decreto 806. **En su defecto se tomarán como tales los correos electrónicos que obran en el proceso y en el SIRNA.**

- II. De la revisión del expediente y los registros en siglo XXI se advierte lo siguiente:

Mediante Auto Interlocutorio No. 403 del 8 de agosto del 2011,¹ se abrió el proceso

¹ Folio 102 del cuaderno No 1.

de la referencia a la etapa probatoria, decretándose la práctica de pruebas documentales y prueba pericial solicitada por la parte actora, teniendo por objeto los siguientes supuestos:

-Lo solicitado como prueba documental es:

- Requerir a la OMA - Organización Mundial de Aduanas para que determine la posición arancelaria que corresponde a la tela materia de controversia.
- Copia de certificación del envío de la comunicación de solicitud de conciliación extrajudicial a la Dian y, copia del acta de conciliación extrajudicial de fecha 23 de noviembre de 2010.

Frente a las pruebas documentales enunciadas es oportuno mencionar que en el expediente obra original del acta de audiencia de conciliación prejudicial celebrada el 23 de noviembre de 2010, motivo por el cual resulta innecesaria e inconducente insistir en su requerimiento.

Ahora en cuanto al requerimiento de la OMA, se verificó que se ha requerido en múltiples ocasiones² a la Dirección de Regulación Financiera del Ministerio de Hacienda y Crédito Público -OMA con el fin de que determine la posición arancelaria que corresponde a la tela materia de controversia.

Se constató que tal solicitud fue remitida al Jefe de Coordinación del Servicio de Arancel de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales- DIAN, quien mediante oficio 100227342-0862 de fecha 2 de julio de 2015 indicó que no tiene información sobre el producto objeto de consulta que le permita realizar una caracterización inequívoca y precisar la clasificación arancelaria. Ante lo cual precisó que resulta necesario aportar la información y documentación pertinente para la plena identificación del producto, (fl. 177).

La Organización Mundial de Aduanas (OMA) es una organización intergubernamental e internacional que se ocupa de los procedimientos aduaneros que rigen el comercio entre los países y la cual tiene como objetivo mejorar la efectividad y eficiencia de las administraciones aduaneras en el cumplimiento con las disposiciones del comercio, protección de la sociedad y del cobro de tributos.

En cumplimiento de tal misión es la encargada de desarrollar y actualizar el Sistema armonizado de designación y codificación de mercancías, el que es utilizado en el mundo entero como sistema base para la clasificación de las mercancías.

Bajo ese entendido, surge claro que la OMA es el ente especializado e idóneo para brindar solución a las posibles discrepancias en la interpretación de la nomenclatura del Sistema Armonizado, al efecto se considera que la entidad gubernamental que puede brindar acompañamiento para elevar ante este ente internacional la solicitud de clasificación del producto objeto de litigio, es el Ministerio de Comercio Industria y Turismo

Ante la anterior secuencia fáctica y con el propósito de garantizar los principios de celeridad y eficiencia en el recaudo de la prueba documental decretada, en virtud de lo dispuesto en el artículo 76 C.G.P se le impone al apoderado judicial de la parte actora el deber de colaboración para que en el término de veinte (20) días adelante ante todas las actuaciones y gestiones tendientes ante el Ministerio de Comercio Industria y Turismo para el trámite de consulta de clasificación arancelaria ante la Organización Mundial de Aduanas. So pena de tener por desistida la prueba.

Ahora, en cuanto a la prueba pericial, se verificó que su objeto es determinar las

² Oficio No. 233 del 14 de diciembre de 2012 (fl. 116)

Oficio No.6693 del 14 de agosto de 2014 (fl. 123)

Oficio No.S-1C-3C-01353 expedido por Tribunal Administrativo de Cundinamarca(fl.169)

condiciones físico-químicas de la mercancía importada a efectos de establecer su clasificación arancelaria en el Sistema Armonizado de designación y codificación de mercancías, se fijó dar respuesta a los siguientes interrogantes:

- *Determinar el largo de los filamentos, si esos están cortados y que torsión tiene el hilo para que cumpla la norma de un hilo producido por material cortado, hilado y retorcido.*
- *Verificar si el hilo de trama que ocupa el 60% de la tela materia de controversia es un hilo cortado y retorcido en un proceso de hiladura, para poder ser trabajado en un telar de tejido plano.*
- *Verificar si el hilo de trama que ocupa el 60% de la tela materia de controversia, puede resistir sin reventarse, pasar a velocidad y tensión por un telar de tejido plano, sin que el hilo reviente por no tener ninguna torsión.*

El presente proceso del sistema escritural se encuentra desde el año 2011 hasta el presente año en periodo probatorio, es decir por el lapso de nueve años se han adelantado múltiples gestiones para la designación de un perito ingeniero químico con fin de que brinde respuesta a los supuestos facticos objeto de la prueba decretada, con fundamento en su experticia y conocimientos especializados

En efecto la titular de este despacho judicial en procura de lograr el recaudo de la prueba realizó múltiples actuaciones para la designación del perito ante la facultad de ingeniería de la Universidad del Valle y con base en la lista de auxiliares de justicia, pero a la fecha ninguno aceptó la designación.

- Consideraciones:

Ante la secuencia fáctica expuesta y acudiendo a los principios de eficiencia y económica procesal que pregonan el Código General del Proceso para garantizar un efectivo acceso a la administración de justicia, resulta necesario aplicar los postulados de este nuevo compendio normativo a efectos de lograr el recaudo de la prueba pericial; herramienta indispensable para crear en el juzgador la certeza o el convencimiento sobre la verdad de los hechos objeto del litigio. El recaudo de la experticia se realizará en cumplimiento de los principios de transparencia, intermediación, concentración, contradicción y publicidad tal como lo imponen las siguientes disposiciones:

“Artículo 226. Procedencia

La prueba pericial es procedente para verificar hechos que interesen al proceso y requieran especiales conocimientos científicos, técnicos o artísticos.

Sobre un mismo hecho o materia cada sujeto procesal solo podrá presentar un dictamen pericial. Todo dictamen se rendirá por un perito.

No serán admisibles los dictámenes periciales que versen sobre puntos de derecho, sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos 177 y 179 para la prueba de la ley y de la costumbre extranjera. Sin embargo, las partes podrán asesorarse de abogados, cuyos conceptos serán tenidos en cuenta por el juez como alegaciones de ellas.

El perito deberá manifestar bajo juramento que se entiende prestado por la firma del dictamen que su opinión es independiente y corresponde a su real convicción profesional. El dictamen deberá acompañarse de los documentos que le sirven de fundamento y de aquellos que acrediten la idoneidad y la experiencia del perito.

Todo dictamen debe ser claro, preciso, exhaustivo y detallado; en él se explicarán los exámenes, métodos, experimentos e investigaciones

efectuadas, lo mismo que los fundamentos técnicos, científicos o artísticos de sus conclusiones.

El dictamen suscrito por el perito deberá contener, como mínimo, las siguientes declaraciones e informaciones:

- 1. La identidad de quien rinde el dictamen y de quien participó en su elaboración.*
- 2. La dirección, el número de teléfono, número de identificación y los demás datos que faciliten la localización del perito.*
- 3. La profesión, oficio, arte o actividad especial ejercida por quien rinde el dictamen y de quien participó en su elaboración. Deberán anexarse los documentos idóneos que lo habilitan para su ejercicio, los títulos académicos y los documentos que certifiquen la respectiva experiencia profesional, técnica o artística.*
- 4. La lista de publicaciones, relacionadas con la materia del peritaje, que el perito haya realizado en los últimos diez (10) años, si las tuviere.*
- 5. La lista de casos en los que haya sido designado como perito o en los que haya participado en la elaboración de un dictamen pericial en los últimos cuatro (4) años. Dicha lista deberá incluir el juzgado o despacho en donde se presentó, el nombre de las partes, de los apoderados de las partes y la materia sobre la cual versó el dictamen.*
- 6. Si ha sido designado en procesos anteriores o en curso por la misma parte o por el mismo apoderado de la parte, indicando el objeto del dictamen.*
- 7. Si se encuentra incurso en las causales contenidas en el artículo 50, en lo pertinente.*
- 8. Declarar si los exámenes, métodos, experimentos e investigaciones efectuados son diferentes respecto de los que ha utilizado en peritajes rendidos en anteriores procesos que versen sobre las mismas materias. En caso de que sea diferente, deberá explicar la justificación de la variación.*
- 9. Declarar si los exámenes, métodos, experimentos e investigaciones efectuados son diferentes respecto de aquellos que utiliza en el ejercicio regular de su profesión u oficio. En caso de que sea diferente, deberá explicar la justificación de la variación.*
- 10. Relacionar y adjuntar los documentos e información utilizados para la elaboración del dictamen."*

La parte solicitante de la prueba pericial podrá presentar al presente proceso en un término improrrogable de 30 días contados a partir de la notificación de la presente providencia, dictamen pericial en los términos de artículo 226 del CGP, su contradicción se registrará por lo dispuesto en el artículo 228 **ibídem**.

Se advierte de la renuencia de la parte a cumplir con la práctica de la prueba en el término estipulado se entenderá como un desistimiento de la prueba pericial.

En mérito de lo expuesto, el Despacho 11 del Tribunal Administrativo del Valle del Cauca,

RESUELVE

PRIMERO: APLICAR al proceso las disposiciones del Decreto Legislativo 806 de 2020 en la forma dispuesta en la parte motiva de este auto.

SEGUNDO: APLICAR al presente asunto el Código General del Proceso.

TERCERO: IMPONE al apoderado de la sociedad Textiles Chornys S.A el deber de colaboración para que en el término de veinte (20) días adelante ante todas las actuaciones y gestiones tendientes ante el Ministerio de Comercio Industria y Turismo para el trámite de consulta de clasificación arancelaria ante la Organización Mundial de Aduanas. So pena de tener por desistida la prueba.

CUARTO: IMPONE al apoderado de la sociedad Textiles Chornys S.A. el deber de aportar al presente proceso en un término improrrogable de 30 días contados a partir de la notificación de la presente providencia, dictamen pericial en los términos de artículo 226 del CGP. Se advierte de la renuencia de las partes a cumplir con la práctica de la prueba en el término estipulado se entenderá como un desistimiento de la prueba pericial.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.


ANA MARGOTH CHAMORRO BENAVIDES
Magistrada