

JUZGADO DOCE CIVIL MUNICIPAL
HOY 005 TRANSITORIO DE PEQUEÑAS CAUSAS Y COMPETENCIA MULTIPLE
Ibagué - Tolima, Febrero Diecisiete de Dos Mil Veintidós

Ref.: EJECUTIVO SINGULAR DE MÍNIMA CUANTÍA
Demandante: BANCO PICHINCHA S.A.
Demandado: FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ
Rad.: 002-2017-01399-00

OBJETIVO:

Proferir sentencia anticipada en el presente proceso ejecutivo singular de mínima cuantía adelantado por BANCO PICHINCHA S.A. contra FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ en el entendido que en el presente proceso no existen pruebas pendientes por practicar, el despacho al tenor del artículo 278 del C. G. del P., se procederá a dictar sentencia anticipada.

HECHOS:

1.- El señor (a) FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ, se constituyó (eron) en deudor (es) del BANCO PICHINCHA S.A., girando a su favor el pagaré No.3059401, para el desembolso que recibió llenándose el pagare por el saldo adeudado a la fecha de lleno del mismo por la suma de VEINTE MILLONES CIENTO CINCUENTA Y NUEVE MIL CINCUENTA Y SIETE PESOS MONEDA CORRIENTE (\$20.159.057.00), la obligación contenida es clara, expresa y actualmente exigible, toda vez que reúne los requisitos del artículo 422 del C.G.P.

1.1.- Como quiera que el demandado se encuentra en mora desde el 05 de junio del 2017 y ante la imposibilidad de encontrar un acuerdo de pago el banco procedió a llenar el pagaré conforme a las instrucciones suscritas en la autorización para llenar el pagaré firmado en blanco y así se procedió a acelerar el plazo.

2.- El señor (a) FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ, se constituyó (eron) en deudor (es) del BANCO PICHINCHA S.A., girando a su favor el pagaré No.4912400000294083, para el desembolso que recibió llenándose el pagaré por el saldo adeudado a la fecha de lleno del mismo por la suma de UN MILLON DE PESOS MONEDA CORRIENTE (\$1.000.000.00), la obligación contenida es clara, expresa y actualmente exigible, toda vez que reúne los requisitos del artículo 422 del C.G.P.

2.1.- Como quiera que el demandado se encuentra en mora desde el 16 de marzo del 2017 y ante la imposibilidad de encontrar un acuerdo de pago el banco procedió a llenar el pagaré conforme a las instrucciones suscritas en la autorización para llenar el pagaré firmado en blanco y así se procedió a acelerar el plazo.

3.- En dicho(s) documento(s) EL DEMANDADO (A), se comprometió a cumplir con la(s) obligación(es) contraída(s) pagando a BANCO PICHINCHA S.A., EL VALOR DEL SALDO ADEUDADO, tal como consta en los citado(s) pagaré(s).

4.- Las obligaciones contenidas en el instrumento aludido son claras, expresas y actualmente exigibles, toda vez que reúnen los requisitos del art.422 del C.G.P.

5.- El doctor(a) OSCAR AUGUSTO LOZANO BONILLA, tal como consta en la superintendencia, en su condición de representante legal judicial de BANCO PICHINCHA S.A., me ha conferido poder especial para adelantar el cobro judicial del Título Valor base de la presente acción.

PRETENSIONES

PRIMERA: Que se dicte mandamiento ejecutivo a favor de mi poderdante BANCO PICHINCHA S.A., y en contra de FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ, por las siguientes sumas de dinero:

1. A.- Por la suma de VEINTE MILLONES CIENTO CINCUENTA Y NUEVE MIL CINCUENTA Y SIETE PESOS MONEDA CORRIENTE (\$20.159.057.00), por concepto de capital causado, vencido y dejado de pagar el día 05 de junio del 2017, conforme a la obligación consignada en el pagaré No.3059401.

1. B.- Por los intereses moratorios del citado capital, generados y liquidados mensualmente a la tasa máxima conforme certificado anexo de la superintendencia bancaria en concordancia con el artículo 884 del Código del comercio, desde la fecha que se generó es decir el del 06 de junio del 2017 y hasta cuando se verifique su pago total.

SEGUNDA: Que se dicte mandamiento ejecutivo a favor de mi poderdante BANCO PICHINCHA S.A., y en contra de FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ, por las siguientes sumas de dinero:

2. A.- Por la suma de UN MILLON DE PESOS MONEDA CORRIENTE (\$1.000.000.00), por concepto de capital causado, vencido y dejado de pagar el día 15 de marzo del 2017, conforme a la obligación consignada en el pagaré No.4912400000294083.

2. B.- Por los intereses moratorios del citado capital, generados y liquidados mensualmente a la tasa máxima conforme certificado anexo de la superintendencia bancaria en concordancia con el artículo 884 del Código del comercio, desde la fecha que se generó es decir el del 16 de marzo del 2017 y hasta cuando se verifique su pago total.

TERCERO: Condenar en costas a la parte demandada.

TRAMITE PROCESAL:

En vista que la demanda se ajustaba a las prescripciones sustanciales, reunidos los requisitos formales, el Juzgado Segundo de Pequeñas Causas y Competencias Múltiples de Ibagué, por auto del Dieciocho de Diciembre de Dos Mil Diecisiete, admitió la presente demanda ejecutiva y libro mandamiento de pago a favor del BANCO PICHINCHA S.A., y en contra de FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ, concediéndole un término al aquí ejecutado de (5) días para pagar y (10) para excepcionar, (Fol.11-12 C.1). El demandado Fabián Andrés Rubio Rodríguez, fue notificado a través de curador ad-litem Dr. EDGAR MAURICIO CALDERON SANCHEZ, quien, en el término concedido, contestó la demanda y propuso las excepciones que denominó "*Prescripción de la Acción Cambiaria y Genérica*".

CONSIDERACIONES

PRESUPUESTOS DE LA ACCION

No se observa causal de nulidad que invalidare lo actuado, encontrándose acreditados los presupuestos de la cuestión litigiosa, toda vez que la demanda como acto básico del proceso fue estructurada con las previas observancias exigidas por el ordenamiento procesal según los artículos 82 y 422 del C. G. del P. Doctrina y jurisprudencia han atribuido esta denominación a aquellos requisitos que necesariamente deben concurrir al proceso para que la relación jurídica procesal se integre regularmente y el Juzgador pueda decidirla con providencia de mérito, esto es, con trascendencia a la cosa juzgada materia ; para lo cual previamente a adentrarse en el estudio de las pretensiones y excepciones debe ocuparse de su estudio y determinación, pues en el supuesto de que observe ausencia de uno de ellos ha de limitarse a adoptar un fallo formal inhibitorio, al que por su naturaleza permite a las partes nuevamente el planteamiento de la controversia.- Las fuentes enunciadas han señalado como tales a) Capacidad para la parte; b) Capacidad procesal, c) Competencia del Juez, d) demanda en forma.

CONTENIDO PROBATORIO

La prueba es la demostración de la verdad de una afirmación, de la verdad de la existencia de una cosa o de la realidad de un hecho.

La prueba es un método de averiguación y un método de comprobación, es una garantía para el justificable.

Toda decisión judicial debe basarse en las pruebas producidas y aportadas al proceso.

El artículo 164 del C. G. del P., provee la necesidad de la prueba. Toda decisión judicial debe fundarse en las pruebas legalmente producidas y oportunas, cumpliendo con los principios de conducencia y pertinencia. La primera es buscar la idoneidad legal que tiene una prueba para la demostración de un hecho y la segunda, consiste en la adecuación entre los hechos que se pretenden llevar al proceso los cuales son tema de la prueba

El artículo 167 del C. G. del P., aplicable por analogía, en relación con la carga de la prueba informa que "Incumbe a las partes probar el supuesto de hecho de las normas que consagran el efecto jurídico que ellas persiguen".

"Art. 176. Apreciación de las pruebas las pruebas deberán ser apreciadas en conjunto, de acuerdo con las reglas de la sana crítica, sin perjuicio de las solemnidades prescritas en la ley sustancial para la existencia o validez de ciertos actos. El Juez expondrá siempre razonablemente el mérito que le asigne a cada prueba".

Como ya lo ha manifestado la doctrina y la jurisprudencia, las excepciones de mérito vienen a construirse a partir de hechos que deben ser probados por el demandado en el proceso, encaminados a enervar la pretensión, sea de forma total o parcial. Con ello podemos relacionar los siguientes elementos para comprender el concepto de excepción de mérito:

- a) Se trata de hechos nuevos invocados por el demandado, dirigidos a enervar la pretensión.
- b) Excepcionalmente esos hechos requieren ser alegados, puesto que si el Juez los halla probados los debe acoger, sencillamente porque la pretensión carece de soporte alguno.
- c) Igualmente puede suceder que se invoque un hecho que demuestre que la pretensión se está exigiendo en forma anticipada o prematura.

CONTENIDO LEGAL

Según las previsiones del Art. 422 del C. G. del P., "Pueden demandarse ejecutivamente las obligaciones expresas, claras y exigibles que constan en documentos que provengan del deudor o de su causante y constituyan plena prueba contra él (...)"

En atención a este ordenamiento legal y al artículo 430 de la misma obra, quien intente el cobro compulsivo de una obligación debe ejercitar la correspondiente acción ejecutiva acompañado a la demanda como anexo ineludible el título ejecutivo que es de rigor, vale decir, el documento proveniente del deudor o de su causante, en calidades, pues no de otra manera podría aspirar a que se dicte mandamiento de pago en su favor.

Obligación expresa, es la que figura nítida en el correspondiente documento, con determinación de las partes intervinientes en el acto o negocio jurídico, los términos del mismo y sus alcances.

Obligación clara, la que muestra fácilmente inteligible y no se presta a equívocos, pues solo puede entenderse en un sentido.

“La exigibilidad de una obligación explica la Corte, es la calidad que la coloca en situación de pago o solución inmediata, por no estar sometida a plazo, condición o modo, esto es, por tratarse de una obligación pura, simple y ya declarada.

La Acción Cambiaria

Pauta el Art.780 del Código de Comercio:

“La acción cambiaria se ejercitará:

En caso de falta de pago o de pago parcial”.

“La acción cambiaria es el ejercicio del derecho incorporado en el título, valor, dirigido esencialmente a obtener el pago del valor debido en forma parcial o totalmente. Es el instrumento o medio dotado a favor del acreedor de un documento crediticio para hacer valer las acreencias inherentes al mismo. Recordemos que los títulos valores son, conforme a su propia definición legal “Documentos necesarios para legitimar el ejercicio del derecho literal y autónomo que en ellos se incorpora”.

La Excepción

De manera específica la excepción consiste en la oposición a las pretensiones de la demanda, es una forma especialísima de ejercer el derecho de defensa o de contradicción a favor del demandado este derecho puede interpretarse en dos sentidos.

Negando el hecho aducido, desconociendo los hechos narrados o impulsando hechos diferentes que tiendan a variar los efectos pretendidos por el ejecutante.

De los Títulos Valores:

Regla el Art. 619 del Código de Comercio.

Art. 619. Los Títulos valores son documentos necesarios para legitimar el ejercicio del derecho literal y autónomo que en ellos se incorpora. Puede ser de contenido crediticio, corporativos o de participación y de tradición o representativos de mercancías.

“La disposición hace referencia a que el título valor es un documento, pero agrega los conceptos de literalidad, autonomía, legitimación e incorporación, que son las notas distintivas o características esenciales de los títulos valores”.

Para que un título valor nazca a la vida jurídica necesita un acuerdo de las partes de la relación, en virtud de la cual una emite y la otra recibe el documento, que es la que los tratadistas llaman la “convención Ejecutiva”.

Veamos entonces:

Se encamina esta causa procesal al cobro compulsivo de las obligaciones contenidas en los pagarés Nos. 3059401 y 491240000294083, suscritos por el demandado.

A simple vista puede observarse en autos que se trata, de una deuda pecuniaria, es decir, que debe satisfacerse en dinero, obligación que se demanda ejecutivamente por constar en documentos que proviene del deudor y que constituye plena prueba contra él.

La entidad acreedora ha presentado prueba de la fuente de la obligación con la presentación de los pagarés Nos.3059401 y 4912400000294083 y la afirmación de que no se le ha cancelado, lo cual quiere decir que esa prueba debe tenerse por verdadera mientras el deudor no acredite su extinción por pago.

Contra la intención del portador del título valor para demandar su cobro se propone por el contradicтор ejecutado excepciones. Se hace necesario pues analizar si las excepciones planteadas, tienden a enervar la acción cambiaria.

De esta suerte, la carga de la prueba de los hechos en que se fundamentan la defensa compete, a quien las plantea, pues este se convierte en actor de acuerdo con el principio general contenido en el Art. 1757 del C. C., según el cual corresponde probar las obligaciones o su extinción al que allega a aquellas o éstas.

El demandante Para probar las pretensiones reclamadas solicitó se tuviera como pruebas las siguientes:

- 1.- Original de los Pagarés Nos. 3059401 y 4912400000294083.
- 2.- Certificado de existencia y representación legal de la sociedad demandante, emitido por la Superintendencia Bancaria.
- 3.- Poder que legalmente le han conferido la financiera y el doctor OSCAR AUGUSTO LOZANO BONILLA.
- 4.- Contrato de prenda sin tenencia.
- 5.- Actualización de información – Persona Natural.

Para acreditar lo alegado por el curador ad-litem en representación del demandado Fabián Andrés Rubio Rodríguez.

- 1.-. Las documentales allegados con la demanda principal.

VISTAS ASÍ LAS COSAS TENEMOS:

Agostado así el término probatorio y previo a tomar la decisión que en derecho corresponda, se hace necesario resolver las excepciones propuestas por el demandado a través de curador ad-litem y que denominó *Prescripción de la Acción Cambiaria y Genérica*.

1. Prescripción de la Acción Cambiaria:

Aduce el curador en su excepción, de conformidad con el escrito de la demanda en el acápite de pretensiones en el punto denominado 1 y 2 respecto de los pagarés No.3059401 y 4912400000294083, el ejecutante solicitó se librara mandamiento de pago por las sumas de dinero allí establecidas, al respecto el Art.789 del C. del Comercio indica: La acción cambiaria directa prescribe en tres años a partir del día del vencimiento.

No pude producir alguna clase de exigibilidad una obligación que ya no cumple con las condiciones para efectuar la reclamación por la vía ejecutiva, ya que las circunstancias de los pagarés No.3059401 y 4912400000294083 no cumplen con esa condición, puesto que a la fecha de emitirse el auto de mandamiento de pago es decir el 18 de diciembre de 2017 y a la fecha en que efectivamente se notificó el mandamiento al suscrito 23 de julio de 2021, han transcurrido más de tres (3) años sin dar cumplimiento a lo establecido en el art.94 del C.G.P., anteriormente citado, así mismo sin más elucubraciones se refleja en dichos pagares, que la fecha de vencimiento es de 05/06/2017 y 15/13/2017 respectivamente, así las cosas han transcurrido más de 4 años del vencimiento del capital junto con sus intereses moratorios y corrientes que se pretende ejecutar en esta demanda sin que el primer fenómeno requiere para su concretización que se genere antes de la consumación del término extintivo, es decir la notificación efectiva al demandado en el término que exige la norma.

En primera medida con el fin de resolver la excepción planteada el despacho hará un breve recuento acerca de la prescripción, norma el art. 2512 del código civil:

“La prescripción es un modo de adquirir las cosas ajenas, o de extinguir las acciones o derechos ajenos, por haberse poseído las cosas y no haberse ejercido dichas acciones y derecho durante cierto lapso de tiempo y concurriendo los demás requisitos legales.

Se prescribe una acción o derecho cuando se extingue por la prescripción”.

El texto en mención, consagra la prescripción adquisitiva o usucapión y la extintiva, Solo respecto a la última se detendrá el despacho por ser la planteada en el sub. Lite, la cual debe alegarla quien quiera aprovecharse de ella, de conformidad con el artículo 2513 ibídem, ya que el juez no puede declararla de oficio.

Así mismo, La acción cambiaria del pagaré se rige por el artículo 789 del Código de Comercio, el cual señala:

“La acción cambiaria directa prescribe en tres años a partir del día del vencimiento”.

La prescripción aparece, en su forma extintiva, como una figura mediante la cual se sustrae el derecho a la acción cambiaria por el transcurso de un tiempo determinado. En otras palabras, la prescripción conlleva a la extinción de la acción cambiaria, por no haberse ejercido en el tiempo señalado por la ley para cada título en particular, dependiendo de si se trata de una acción directa o de regreso.

Interrupción de la Prescripción Extintiva

Al respecto norma el artículo 2539 del C. C.-

“La prescripción que extingue las acciones ajenas, puede interrumpirse, ya natural, ya civilmente.

Se interrumpe naturalmente por el hecho de reconocer el deudor la obligación, ya expresa, ya tácitamente.

Se interrumpe civilmente por la demanda judicial: salvo los casos enumerados en el Art. 2524.

“Se interrumpe civilmente por la demanda judicial presentada por el acreedor, interrupción que es regida por el artículo 94 del C. G. del P. dispone, que la presentación de la demanda interrumpe el término para la prescripción e impide que se produzca la caducidad, siempre que el auto admisorio de aquella o el mandamiento ejecutivo se notifique al demandado dentro del término de un (1) año contado a partir del día siguiente a la notificación de tales providencias al demandante. Pasado este término, los mencionados efectos sólo se producirán con la notificación al demandado”.

En el caso sub-judice, tenemos al BANCO PICHINCHA S.A., como acreedor y al señor FABIAN ANDRÉS RUBIO RODRIGUEZ como deudor, quien suscribió los pagarés Nos. 3059401 por la suma de VEINTE MILLONES CIENTO CINCUENTA Y NUEVE MIL CINCUENTA Y SIETE PESOS MONEDA CORRIENTE (\$20.159.057.00), el cual tiene fecha de exigibilidad junio 5 de 2017 y 4912400000294083 por la suma de UN MILLON DE PESOS MONEDA CORRIENTE (\$1.000.000.00), el cual tiene fecha de exigibilidad marzo 15 de 2017.

Que ante el no pago de la respectiva obligación adquirida por el señor FABIAN ANDRÉS RUBIO RODRIGUEZ, el acreedor, se vio en la necesidad de adelantar proceso ejecutivo en su contra, el cual correspondió por reparto al Juzgado Segundo de Pequeñas Causas y Competencias Múltiples de Ibagué el 1 de noviembre de 2017, en el cual se libró mandamiento de pago el Dieciocho de Diciembre de Dos Mil Diecisiete (Fol.11 C1).

Ahora bien, se debe hacer claridad que por tratarse de un Pagaré, la acción prescribe en tres (3) años, contados a partir de la fecha en que se hace exigible la obligación conforme reza el artículo 789 del C. Co.; en el caso que aquí nos ocupa, el señor curador solicita la prescripción de los pagarés Nos.3059401 y 4912400000294083, en ese entendido tenemos que a los mentados títulos se les interrumpió el término de prescripción con la presentación de la demanda el 1 de noviembre de 2017.

De otra parte, tenemos que la demanda no fue notificada dentro del año siguiente a la presentación de la demanda, en razón a que la demanda se presentó el 1 de noviembre de 2017 y el curador ad-litem fue notificado el 23 de julio de 2021, por ende, no se debe dar aplicación a lo normado el artículo 94 del C. G. del P.

En ese entendido, los títulos valores pagarés Nos. 3059401 y 4912400000294083, se encontrarían prescritos al tenor de las normas anteriormente expuestas, empero, se tiene que en efecto la parte actora realizó todas y cada una de las actuaciones que estuvieron a su alcance para realizar la notificación al demandado, es así como lo ha expresado la H. Corte Constitucional:

“La decisión del juez que considere simple y llanamente que opera la interrupción de la prescripción, por no notificarse al demandado dentro del lapso contenido en el artículo 90 del C.P.C, sin consideración a las diversas actuaciones del demandante, vulnera uno de los elementos que integran no sólo el núcleo esencial del derecho al debido proceso (artículo 29) sino del derecho mismo de acceso a la administración de justicia (artículo 229). El juez, al momento de decidir sobre la prescripción de la acción cambiaria en el proceso ejecutivo, sólo puede atender a circunstancias objetivas que le permitan concluir que la falta de notificación al demandado del auto admisorio de la demanda, o del mandamiento de pago, dentro de los 120 días como se contemplaba en el anterior artículo 90 del C.P.C no obedece a la negligencia o desidia del demandante, quien ha realizado una normal actividad para que la notificación se lleve a cabo en su oportunidad, mucho menos puede favorecer la conducta de quien siendo demandado dentro del proceso pretende eludir su responsabilidad impidiendo la notificación”.

Ahora bien, tenemos que la entidad demandante ha realizado todas la diligencia tendientes a notificar al demandado, realizando la respectiva citación para notificación personal conforme lo normado en el artículo 291 del C. G. del P.; la solicitud de emplazamiento, y para la fecha que la secretaria controló el término para comparecer al demandado agosto 16 de 2019 (Fol.30 vto.) aun la obligación no se encontraba prescrita, más aún al momento de nombrar al primer curador ad-litem, septiembre 2 de 2019, la obligación aún era exigible, sin embargo ante la no aceptación del cargo, este debió ser relevado del cargo y en su lugar se realizó un nuevo nombramiento en proveído de julio 20 de 2020, quien de igual manera no compareció al proceso, y así sucesivamente, hasta que el 7 de julio de 2021, el Dr. Edgar Mauricio Calderón Sánchez, en su calidad de curador designado por el despacho, compareció al proceso, notificándose y contestando la demanda. En ese entendido, el despacho considera que no se puede atribuir negligencia o desidia del demandante en el proceso de nombramiento del curador ad-litem, situación atribuible a la carga que manejan los despachos judiciales.

Vistas, así las cosas, tenemos entonces que la excepción denominada Prescripción de la Acción Cambiaria, no está llamada a Prosperar, en consecuencia, conforme a lo normado en el Numera 4º del artículo 443 del C. G. del P., se ordenará seguir adelante la ejecución.

Por último, en lo que respecta a la excepción genérica, habrá de manifestar el despacho, que del estudio realizado y de lo normado en el Inciso 1º del artículo 282 del C. G. del P., que reza: *“cuando el juez halle probados los hechos que constituyen una excepción, deberá reconocerla oficiosamente en la sentencia, salvo las de prescripción, compensación y nulidad relativa, que deberá alegarse en la contestación de la demanda”.*

En el caso concreto el despacho no encuentra probados hechos que constituyan una excepción, razón por la cual no hay lugar a reconocerla oficiosamente en la sentencia.

DECISION

En mérito de lo expuesto el Juzgado Doce Civil Municipal de Ibagué Tolima, Administrando Justicia en nombre de la Republica y por autoridad de la ley.

RESUELVE:

PRIMERO: DECLARAR NO probada las excepciones propuestas por el demandado FABIAN ANDRES RUBIO RODRIGUEZ, a través de curador ad-litem y que denominó PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN CAMBIARIA Y GENERICA, por lo consignado en el cuerpo de este proveído.

SEGUNDO ORDENESE seguir adelante la presente ejecución, conforme lo expresado en el cuerpo de esta providencia.

TERCERO: DECRETESE el avalúo y remate de los bienes embargados y secuestrados en este proceso y los que posteriormente se embarguen si es el caso y con su producto páguese al ejecutante el valor de su crédito.

CUARTO: Practíquese la liquidación del crédito en los términos indicados en el Art. 446 del C. G. del P., conforme se sentó en lo motivo de este proveído, en tal sentido.

QUINTO: CONDENASE en costas a la parte demandada. Tásense.

Señálese como agencias en derecho la suma de \$1.500.000.oo.

SEXTO: Esta sentencia se notifica a las Partes en Estrados y es Ley del Proceso

CÓPIESE, NOTIFIQUESE Y CUMPLASE.

El Juez,

LEONÉL FERNANDO GIRALDO ROA

JUZGADO DOCE CIVIL MUNICIPAL
IBAGUE-TOLIMA

ESTADO

La providencia anterior se notifica por estado
No.006 fijado en la secretaría del juzgado hoy
Febrero 18 de 2022 a las 8:00 a.m.

NOHRA DISNEY VASQUEZ DIAZ
SECRETARIA