

Juzgado Primero Civil Municipal de Oralidad de Cúcuta. En la fecha de la firma electrónica al final del documento

Auto interlocutorio-decreta nulidad

Ejecutivo 54001400300120180016400

Se encuentra al Despacho el presente incidente de nulidad presentado por el curador ad-litem de la ejecutada, Vicky Paola Pérez Sanguino, dentro del proceso ejecutivo promovido por la Bancolombia s.a. para decidir respecto de la nulidad invocada en el numeral 8 del artículo 133 del Código General del Proceso.

El abogado de la parte ejecutada solicita decretar la nulidad del proceso de la referencia desde la notificación personal del veintidós (22) de agosto de 2018 efectuada por Pronto envíos a la demandada.

Manifiesta que a folio 39-40-41 del cuaderno principal, se aprecia escrito mediante el cual la parte actora informó al Juzgado que se entregó el 6 de junio de 2018 a la demandada Vicky Paola Pérez Sanguino, de forma efectiva, el citatorio de notificación personal a través de la empresa Alfamensajes.

Que en la constancia emitida por el empresa Alfamensajes el día 06 de junio de 2018, se observa que la notificación personal fue enviada a la dirección avenida 10 No. 0-93, e igualmente certificó que la destinataria se encuentra en la dirección de entrega.

Que el 06 de setiembre de 2018, pese a haberse realizado la notificación personal a la demandada en los términos del artículo 291 del C. G del P. la apoderada de la parte actora procedió nuevamente a hacer la notificación personal a la encartada, esta vez, por otro servicio de mensajería denominado pronto envios s.a.s., quienes indicaron, que la notificación fue devuelta por dirección incompleta.

Posteriormente el procurador del actor, el día 11 de octubre de 2018, solicitó el emplazamiento de la demandada, en razón a que se agotó la citación a la dirección indicada, sin resultar positiva, y en vista de no tener otra dirección para intentar la notificación personal.

El 13 de octubre de 2018, el apoderado del actor allegó escrito mediante el cual señaló que su mandante le había informado de tres correos electrónicos a fin de lograr el citatorio a la ejecutada, sin tener certeza sobre el real enteramiento a la señora Vicky Paola Pérez Sanguino.

Considera el promotor del incidente que se evidencia que sí se había logrado la notificación (sic) personal en los términos del artículo 291 del C. G. del P. a la demandada, no obstante, e induciendo en error al despacho, el apoderado de la parte actora procedió nuevamente a la notificación personal, a través de una empresa de mensajería diferente, sin parar mientes que se había materializado la notificación en la dirección avenida 10 No. 0-93, y debía por lo tanto, tramitar el aviso del artículo 292 ejusdem, cosa que soslayó el apoderado de la parte actora, hechos que le permiten sostener que no se practicó en legal forma la notificación del mandamiento de pago a la señora, Vicky Paola Pérez Sanguino.

Del escrito de nulidad se le corrió traslado a la parte ejecutante por el término de tres (03) días mediante auto del tres (03) de marzo del dos mil veinte (2020) quien a través de escrito del 09 de marzo de 2020 manifestó que la dirección que se relacionó en la demanda, en el acápite de notificaciones, es la dirección consignada en el pagaré base de la ejecución, por lo cual se efectuó el envío del citatorio 291 a la dirección avenida 10 No. 0-93 de la ciudad de Cúcuta, que a la postre resultó positiva; que el 06 de septiembre de 2018 se envió nuevamente la notificación del artículo 291 respecto del auto de corrección del mandamiento de pago a la misma dirección, con diferente empresa de mensajería, con el resultado de dirección incompleta.

Luego entonces, en aras de dar cumplimiento a la etapa de notificación, se allegó al despacho notificación por medio de correo electrónico a la dirección: pao_chatica@hotmail.com, resultando infructuosa, por cuanto el envío no fue entregado en el casillero, al indicarse que el correo electrónico indicado por el remitente no existe, correo que se encuentra consignado en la base de datos interna que maneja la entidad acreedora.

Bajo las anteriores consideraciones se solicitó el emplazamiento de la demandada, ya que anteriormente no se tenían direcciones físicas y/o electrónicas para el envío del mismo, con el fin de no violar el debido proceso a la demandada, y así garantizar el derecho de defensa de la ejecutada.

Procede el Juzgado a estudiar la viabilidad de la nulidad planteada, previas las siguientes consideraciones:

Las causales de nulidad previstas en materia procesal fueron instituidas por el legislador para corregir las irregularidades ocurridas dentro del proceso a fin de garantizar el debido proceso y el derecho de defensa de las partes, las cuales adquieren el carácter de taxativas en la medida que no es posible declarar como nulidad cualquier anomalía que no esté prevista en la ley, concretamente en el artículo 140 del C. P. C.

Dentro de los requisitos estatuidos por el legislador para alegar la nulidad se consagra en el inciso segundo del artículo 143 del C. de P. C., que la parte que la alega deberá expresar su interés para proponerla, la causal invocada y los hechos en que se fundamenta, aspectos que el Juez debe analizar al momento de presentarse la correspondiente solicitud de nulidad.

Así entonces, la causal invocada expresa que las actuaciones adelantadas dentro de un proceso serán nulas "Cuando no se practica en legal forma la notificación al demandado o a su representante, o al apoderado de aquél o de éste, según el caso, del auto que admite la demanda o del mandamiento ejecutivo, o su corrección o adición"; indicando en este caso el curador ad-litem de la demandada que en el presente asunto no cabía decretar el emplazamiento, pues el interesado, debió intentar la notificación por aviso en la misma dirección en se logró la citación personal de la ejecutada, para efectos de trabar la relación jurídico procesal. Pasemos entonces analizar si en efecto se incurrió en la anomalía procesal planteada por el apoderado de la parte ejecutada.

Se aprecia a folio 40 constancia expedida el 08 de junio de 2018 por la empresa Alfamensajes que da cuenta de la entrega el 06 de junio de 2018 a las 10:00 a.m. del citatorio del 291 a la demandada, en la avenida 10No. 0-93 de la ciudad de Cúcuta, con la observación de que el destinatario se encuentra en la dirección de entrega. .

Así mismo se observa en a folio 44 constancia expedida el 06 de septiembre de 2018 por la empresa Pronto envios s.a.s. que certifica visita efectuada a la avenida 10 No. 0-93 de Cúcuta, con resultado negativo, por dirección incompleta, no pudiéndose entregar la correspondencia.

Mediante memorial del 11 de octubre de 2018 (Folio 47) se solicitó, ante la imposibilidad de notificar personalmente, el emplazamiento de la demandada, que fue concedido en auto del 18 de marzo de 2019.

De la anterior relación de actuaciones procesales, se aprecie que en el sub-júdice no cabía el mecanismo del emplazamiento, como atinadamente lo sostiene el señor curador ad-litem del

incidentalista, puesto el numeral 4 del artículo 315 del C. de P.C. era claro y tajante al establecer que : “ Si la comunicación es devuelta con la anotación de que la persona no reside o no trabaja en el lugar, o porque la dirección no existe, se procederá, a petición del interesado, como lo dispone el artículo 318”.

Circunstancias que no se consignan en los informes de los operadores de ruta de la empresa de mensajería, aflorando paladinamente la irregularidad procesal alegada.

Por el contrario, es claro para ésta unidad judicial que la parte ejecutante debió remitir la citación para notificación personal con la corrección del mandamiento de pago y posteriormente agotar el trámite de la notificación por aviso en la dirección ubicada en la avenida 10 No. 0-93 de la ciudad de Cúcuta, pues la resultas de la entrega efectiva del citatorio del 291 a la demandada en la dirección física señalada en el acápite de la demanda, le imponía el debido enteramiento del contenido del mandamiento de pago librado contra la señora Vicky Paola Pérez Sanguino, más aún, con los efectos de notificación que le asignó el legislador civil al aviso contemplado en el artículo 292, con la reforma acaecida en el año de 2003.

Si bien es cierto el artículo 301 del c.g.p. en su inciso tercero dispone que decretada la nulidad se entenderá surtida la notificación por conducta concluyente, lo cierto es que en este caso particular la nulidad fue alegada por curador ad litem que resulta designado previo a un emplazamiento que no ha debido hacerse, luego la efectividad del derecho sustancial se concreta procurando el enteramiento personal del mandamiento de pago directamente a la demandada como participe de la causa petendi.

En ese orden de ideas, éste Juzgado resuelve:

Primero: Decretar la nulidad del auto de fecha 18 de marzo de 2019 en lo concerniente al emplazamiento de la señora Vicky Paola Pérez Sanguino.

Segundo: Reponer la actuación y en consecuencia, ordenar a la parte demandante efectuar la notificación personal de la demandada en la dirección física avenida 10 No. 0-93 de la ciudad de Cúcuta, en la que se recibió efectivamente la citación de que trata el artículo 291 del c.g.p. reponiendo la actuación de forma que la notificación se surta conforme al artículo 8 del decreto 806 de 2020 con remisión a través de correo certificado de copia cotejada del mandamiento de pago de fecha 2 de mayo de 2018, del mandamiento de pago aclarado en fecha 28 de junio de 2018 y de la demanda y sus anexos

de los cuales se le corre traslado por el término fijado en el numeral 2) de la resolutive de la primera providencia citada.

Notifíquese y Cúmplase

Firmado Por:

David Mauricio Nava Velandia

Juez Municipal

Juzgado Municipal

Civil 001

Cucuta - N. De Santander

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación:

d3a780979d3015660bd6942ce834a5cf80f1cfd40e194cef03b3227973634dde

Documento generado en 23/09/2021 09:50:32 AM

Valide este documento electrónico en la siguiente URL:

<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>