

Al despacho de la señora Juez, hoy 24 de Junio de 2021, con EL ESCRITO QUE ANTECEDE E INFORMANDO QUE LA AGENCIA NACIONAL DE DEFENSA JURIDICA DEL ESTADO, fue notificada vía correo electrónico, quien dentro del término concedido guardò silencio.

La sria,

IVIAN OSORIO GARCIA

REF. 2019.0042400

JUZGADO PRIMERO CIVIL MUNICIPAL  
FUSAGASUGÀ

Junio veinticinco (25) de dos mil veintiuno (2.021)

Tèngase por notificado a la AGENCIA NACIONAL DE DEFENSA JURIDICA DEL ESTADO, de los autos calendados 27 de Agosto de 2019 y 19 de Noviembre de 2019, vía correo electrónico, quien dentro del término concedido, no contestò la demanda ni propuso excepciòn alguna.

De las excepciones propuestas por la demandada BANCO AGRARIO DE COLOMBIA, còrrase traslado a la parte actora, por el término de tres días.

NOTIFÌQUESE

  
JOHANNA GUALTEROS GIL  
JUEZ

JUZGADO PRIMERO CIVIL  
MUNICIPAL DE FUSAGASUGÀ

0023  
Notifico el auto por estado  
electrónico, hoy 28.06.21

Señor:

**JUEZ PRIMERO (01) CIVIL MUNICIPAL DE FUSAGASUGÁ.**

E.

S.

D.

OCT 16 '19 PM 2:16

9 65.5

REF.: Proceso: Verbal de Extinción de hipoteca  
Demandante: PEDRO MARIA GODOY FORERO  
Demandado: BANCO AGRARIO DE COLOMBIA S. A.  
Expediente: No. 25290400300120190042400  
Asunto: CONTESTACIÓN Y EXCEPCIONES

**LUIS ANTONIO BABATIVA VERGARA**, mayor de edad, vecino y residente en esta Ciudad, obrando como apoderado judicial del **BANCO AGRARIO DE COLOMBIA S. A.**, conforme al poder que anexo, atentamente solicito se me reconozca personería para actuar a nombre del Banco, y, en su condición de demandada; estando dentro del término de ley, me permito contestar la demanda del epígrafe, y formular excepciones de mérito, para lo cual solicito atender a las siguientes consideraciones y/o manifestaciones:

#### **PRONUNCIAMIENTO SOBRE LAS DECLARACIONES:**

Con respecto a las pretensiones de la parte demandante, mí representado el BANCO AGRARIO DE COLOMBIA S. A., NO LAS ACEPTA y se OPONE expresamente a sus declaraciones, por cuanto adolecen del elemento esencial que permita declararlas, por las razones que se indican en el presente escrito, y de excepciones, debo manifestar a cada una, lo siguiente:

A la Primera: ME OPONGO, a que se declare la "... *prescripción extintiva de la garantía hipotecaria*...", deprecada, toda vez que la obligación aún subsiste, y se encuentra vigente, para el Banco.

A la Segunda: ME OPONGO, por cuanto mientras subsista la obligación principal u fundamental, o cualquier otra que garantiza el gravamen hipotecario, no puede disponerse el levantamiento del mismo.

A la Tercera: ME OPONGO y rechazo la pretensión de ordenar la cancelación de un gravamen hipotecario, por lo indicado en los anteriores numerales; máxime que aún subsiste la obligación originaria y fundamental insatisfecha por el demandante.

A la Cuarta: ME OPONGO, rechazo la pretensión de ordenar a la oficina de registro la cancelación de la anotación tercera, pues es un acto administrativo, y no puede modificarse, sino por una nulidad; además de lo indicado en los anteriores numerales.

A la Quinta: ME OPONGO, a la condena en costas a mi poderdante.

#### **A LOS HECHOS:**

AL PRIMERO: Es cierto, conforme a la confesión que hace el actor, y la prueba documental que obra en el plenario; puesto en el certificado de tradición del folio

de matrícula inmobiliaria No. 157-34513, NANORACIÓN No. 3, figura que el demandante PEDRO MARIA GODOY FORERO, constituyó garantía hipotecaria, a favor de la CAJA DE CREDITO AGRARIO INDUSTRIAL Y MNERO, mediante escritura pública No. 2261 de fecha 24 de julio del 1997, otorgada en la Notaria Primera del Municipio de Fusagasugá; para garantizar las obligaciones que éste, tuviere con el Banco, tanto pasadas, presente o futuras.

AL SEGUNDO: No me consta, por ende, me atengo a la prueba documental que obra en el plenario.

AL TERCERO: Es una confesión que hace el actor, conforme a los documentos que oporto, por tanto, me atengo a la prueba documental que obra en el plenario, en cuanto fuere admisible en derecho.

AL CUARTO: No es cierto, al demandante PEDRO MARIA GODOY FORERO, le fue concedido un crédito y una tarjeta de crédito, que no ha cancelado, y por ende es un deudor de obligaciones a favor de mi poderdante.

AL QUINTO: No es cierto, el deber del demandante - deudor, es honrar sus obligaciones, y, por tanto, pagar lo adeudado; para que el Banco proceda hay sí a expedir el paz y salvo; por tanto, es un despropósito, solicitar un paz y salvo, mientras no se encuentre al día en el pago de las obligaciones debidas.

AL SEXTO: Es parcialmente cierto en cuanto a la clase de hipoteca, más no al valor declarado.

#### EXCEPCIONES DE MERITO:

Se proponen como medio de defensa de mi poderdante BANCO AGRARIO DE COLOMBIA S. A., las siguientes excepciones de mérito o de fondo:

##### 1. EXCEPCIÓN DE VIGENCIA OBLIGACIÓN PRINCIPAL:

Debo indicar qué en la celebración de negocios jurídicos, no solo se demanda de la parte el cumplimiento de los elementos esenciales, naturales y accidentales, sino que requiere también la presencia de ciertas cargas, que, si bien no son obligaciones propiamente dichas, si son indispensables para el normal desenvolvimiento de aquellos en la sociedad.

La diligencia que deben desarrollar los sujetos de derecho, no solo en el cumplimiento de los contratos, sino también en las fases anteriores a la celebración de los mismos, constituye la base sobre la cual se soporta la confianza, que se despliega para la disposición de intereses por parte de los contratantes.

Por ello señor Juez, mientras la obligación principal o fundamental, que se identifica en el Banco Agrario de Colombia S. A., con el número 725031530085414 se encuentre vigente, y el saldo de la tarjeta de crédito; y en ese orden de ideas, pues subsistirá el contrato de hipoteca; salvo que se de alguna de las condiciones que establece la norma 2457 del código civil.

Pero si se hiciera el ejercicio de haber sido declarada la prescripción de la obligación principal, por autoridad judicial, y en gracia de discusión, esta subsiste en forma natural por un término de diez (10) años más, tal como lo define el artículo 1527<sup>1</sup> del código civil; luego, no es posible acceder a la cancelación del contrato de hipoteca; por ende no puede ser aceptado, mientras subsista en la vida jurídica la obligación principal.

Por tato, la acción puesta a consideración del operador jurídico resulta inane, ya que no obra prueba del pago, o de la extinción de la obligación en las formas previstas en la ley, y para ello es necesario dar aplicación a lo previsto en el artículo 1529<sup>2</sup> del código civil sobre la validez de acto jurídico, del cual se depreca la extinción.

Ahora bien, en gracia de discusión, si la obligación concedida al demandante, por un crédito, el cual se instrumentó en un pagaré, y además, para garantizar el pago de las obligaciones el deudor-demandante, constituyó un gravamen hipotecario, respecto de un inmueble de su propiedad en ese entonces, la acción cambiaria contenida en un pagaré, se encuentra vigente, por carecer de cancelación; y si ésta, se ha vuelto *ordinaria*, la solicitud de cancelación del contrato de hipoteca, igualmente no puede ser aceptado, mientras subsista en la vida jurídica, la obligación cambiaria y ordinaria, luego la demanda puesta a consideración del operador jurídico, reitero resulta inane, reitero.

## 2. FALTA DEL ELEMENTO ESENCIAL PARA DECLARAR LA PRESCRIPCIÓN EXTINTIVA:

La definición del artículo 2512 del Código Civil sobre la prescripción engloba tanto la extintiva como la adquisitiva. Enseña este precepto que 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 derechos durante cierto lapso de tiempo, y concurriendo los demás requisitos legales"*. Situación que no se presenta para este caso, dado que el transcurrir del tiempo no se ha cumplido, puesto que en el artículo 2536 de Código Civil, exige 20 años para su declaratorio.

Sin embargo, la Ley 791 de 2002, redujo dicha prescripción a la mitad, quedando cumplida luego de 10 años de no ejercicio de las acciones y derechos; pero como es sabido, las leyes solo tienen efecto hacia futuro, si bien se produjo un cambio en los términos de prescripción adquisitiva y extintiva, es claro que tal cambio sólo opera desde su promulgación el en febrero de 2002.

<sup>1</sup> ARTICULO 1527. <DEFINICION DE OBLIGACIONES CIVILES Y NATURALES>. Las obligaciones son civiles o meramente naturales.

Civiles son aquellas que dan derecho para exigir su cumplimiento.

Naturales las que no confieren derecho para exigir su cumplimiento, pero que cumplidas autorizan para retener lo que se ha dado o pagado, en razón de ellas.

Tales son:

1a.) Las contraídas por personas que, teniendo suficiente juicio y discernimiento, son, sin embargo, incapaces de obligarse según las leyes, y los menores adultos no habilitados de edad.

2a.) Las obligaciones civiles extinguidas por la prescripción.

3a.) Las que proceden de actos a que faltan las solemnidades que la ley exige para que produzca efectos civiles; como la de pagar un legado, impuesto por testamento, que no se ha otorgado en la forma debida.

4a.) Las que no han sido reconocidas en juicio, por falta de prueba.

Para que no pueda pedirse la restitución en virtud de estas cuatro clases de obligaciones, es necesario que el pago se haya hecho voluntariamente por el que tenía la libre administración de sus bienes.

<sup>2</sup> ARTICULO 1529. <GARANTÍAS DE OBLIGACIONES NATURALES>. Las fianzas, hipotecas, prendas y cláusulas penales constituidas en <sic> terceros para seguridad de estas obligaciones, valdrán





Para que se proceda a la cancelación del gravamen hipotecario deprecado, es requisito indispensable que la obligación principal se encuentre extinguida por cualquiera de los medios previstos en nuestra legislación, tal como lo establece el artículo 2537 del código civil, y solo en esa medida, procede la prescripción de ésta, por la extinción del negocio fundamental, máxime que se debe tener en cuenta que el tipo de hipoteca constituido es abierta, luego no solo garantiza las obligaciones suscritas por el deudor del momento, sino las que posea a futuro con la entidad que tiene el derecho de la garantía.

En otros términos, la hipoteca se extingue de manera principal, es decir por pasar más de 10 años sin ejercer la acción correspondiente, o de manera consecuencial, es decir que el crédito garantizado por hipoteca prescribe, luego la hipoteca al ser accesoria también tiene el mismo destino, porque sobrevive según a la obligación que se encuentre atada, situación que no se da en el presente asunto, ya que la obligación principal aún subsiste, por lo que las pretensiones deben ser denegadas.

### 3. ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA

Fundo este medio exceptivo, conforme a lo expuesto, en las excepciones precedentes; puesto que se ha presentado un enriquecimiento sin causa, en atención a que el BANCO AGRARIO DE COLOMBIA S. A., otorgó un crédito de mutuo con interés al señor PEDRO MARIA GODOY FORERO, correspondiente a la obligación No. 725031530085414 se encuentre vigente, y el saldo de la tarjeta de crédito; y que se encuentran instrumentadas en pagarés; los dineros que representan las obligaciones; son recursos son públicos, pues corresponde además de los ahorros de los clientes, dineros entregados por el estado para programas específicos y del patrimonio del Banco.

El deudor demandante, al abstraerse de honrar su obligación de cancelar el crédito otorgado por el Banco, sin hacer el menor esfuerzo por cumplir, incurrió en un enriquecimiento sin causa, ya que se aprovechó del paso de tiempo, para que éste pasará e impetrar la acción que ahora nos convoca.

En efecto, tanto la jurisprudencia como la doctrina, han determinado las condiciones para que se produzca un enriquecimiento sin causa, o la acción in reverso a saber: 1) Un aumento o enriquecimiento del patrimonio de una parte, 2) por ende un empobrecimiento correlativo del otro, y 3) Que el enriquecimiento sea producto sin una causa o sin fundamento.

Por su parte el maestro Marco Gerardo Monroy Cabra<sup>3</sup> indicaba que: "... el enriquecimiento sin causa se produce cuando un patrimonio recibe un aumento a expensa de otro, sin que lo justifique."

El artículo 831 del código de comercio, establece que: "Nadie podrá enriquecerse sin justa causa a expensas de otro.". Máxime que no existe otro medio legal para resarcir el daño causado.

Situación que se observa en el presente asunto, puesto que el Señor PEDRO MARIA GODOY FORERO, se enriqueció sin justificación alguna; a contrario sensu, mi cliente se le ha producido un empobrecimiento correlativo, puesto que los dineros entregados al convocado, son recursos propios del patrimonio Banco,

<sup>3</sup> Monroy Cabra Marco Gerardo, Introducción al derecho. Décima Edición. Bogotá. Editorial Temis. 1996. Pág. 332.

que producen una mengua en el mismo, y por su actuar, impidió que otros colombianos, pudieran acceder a créditos que otorga el Banco en la región, es decir, que impidió irrogar créditos al campo colombiano; finalmente, el enriquecimiento del señor PEDRO MARIA GODOY FORERO, no tiene causa legal, ya que conforme al materia probatorio, no existe una causa legítima para que se abstuviera de honrar la obligación pagar un crédito, y por tanto ese dinero otorgado en una cuantía cuantiosa, enriqueció el Señor Godoy.

Respecto a este tema, la Corte Suprema de Justicia sala de casación civil en sentencia 21 de mayo de 2002 expediente 7061, se refirió a la acción de enriquecimiento sin causa del acreedor cuando el título valor ha caducado o prescrito, dicha sentencia dice:

*«Acción de enriquecimiento cambiario. Su fundamento, lejos de reducirse a una degradación procesal de las acciones cambiarias de suyo incomprensible, acaba por identificarse en últimas con el que le sirve de soporte a la acción común por enriquecimiento sin causa a expensas de otro, acción esta que a la manera de los principios generales de derecho, domina los textos positivos como expresión inmediata e imperativa de la nación de equidad.*

*Se requiere, para su exitoso ejercicio, de un lado, que el acreedor, ante la pérdida tanto de la acción cambiaria como de la causal contra los obligados al pago del instrumento, carezca de otro medio para remediar el daño; del otro, que el responsable por el pago haya obtenido un provecho ilícito con ocasión de la emisión o de la transferencia del título y, por último, un empobrecimiento correlativo que, en sentido amplio, corresponde al perjuicio acaecido al demandante.»*

#### 4. EXCEPCION GENERICA

En caso de encontrar acreditados hechos que den lugar a la declaratoria de una excepción adicional a las ya planteadas, ruego al Despacho reconocerla al momento de dictar la correspondiente sentencia.

#### PRUEBAS

Solicito se tengan como pruebas las siguientes, además de las solicitadas y aportadas por la demandante, según su valor probatorio, las siguientes:

##### 1.- DOCUMENTALES:

Sírvase tener como documentos los aportados por la actora, en cuanto fueren admisibles en derecho.

##### 2.- INTERROGATORIO DE PARTE:

Solicito al Despacho, se sirva decretar el interrogatorio de parte de los demandantes, con el de que absuelvan el interrogatorio que lo haré sobre el presente asunto, me reservo el derecho de allegar sobre; para lo cual solicito se sirva señalar hora y fecha para tal fin



LUIS ANTONIO BABATIVA VERGARA  
ABOGADO

62

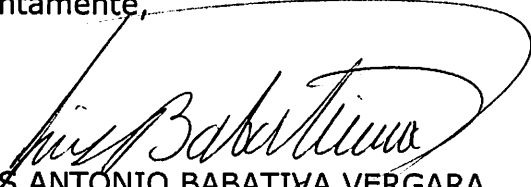
NOTIFICACIONES:

La parte demandante en la dirección indicada en el libelo introductorio.

El BANCO AGRARIO DE COLOMBIA S. A., conforme el certificado de la Cámara de Comercio de Bogotá, en la Carrera 8 No. 15-43 piso 12 de la Ciudad de Bogotá, correo electrónico [secretariageneral@bancoagrario.gov.co](mailto:secretariageneral@bancoagrario.gov.co)

El suscrito apoderado, recibe notificaciones en la secretaria del juzgado o en la Calle 19 No. 5-51, oficina 1102 de la ciudad de Bogotá, correo electrónico [babativa.abogados@gmail.com](mailto:babativa.abogados@gmail.com) . Por lo que solicito que toda decisión o citación se me remita al correo electrónico.

Atentamente,



LUIS ANTONIO BABATIVA VERGARA  
C. C. No. 79.290.551 de Bogotá  
T. P. No. 83.252 del C. S. de la J.

Al despacho del señor Juez (hoy) donde están sus autos, informando que la anterior contestación fue hecha en forma extemporánea.

Lo solicito

