

SECRETARIA: A Despacho del señor Juez, la presente solicitud de trámite de Insolvencia de Persona Natural no comerciante, a fin de proveer sobre las objeciones presentadas.

Santiago de Cali,

ANGELA MARIA LIBREROS TORRES.

Secretaria.

JUZGADO DECIMO CIVIL MUNICIPAL DE ORALIDAD.

Auto Interlocutorio No.214 Única Instancia.

Santiago de Cali,

RAD. 2020-00062-00.-

Ha correspondido a éste Despacho, conocer del presente trámite de insolvencia de persona natural no comerciante, presentado por el señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, remitido por el conciliador Doctor: ELKIN JOSE LOPEZ ZULETA, perteneciente al Centro de Conciliación de la Fundación Paz Pacifico, a fin que esta instancia decida de fondo las objeciones presentadas por los acreedores: BANCOLOMBIA S.A. y BANCO AGRARIO DE COLOMBIA.

I. OBJECIONES DEL ACREEDOR: BANCOLOMBIA S.A. (folios 19 a 38).

La sustenta en los siguientes términos que se sintetizan así:

Que el deudor en el presente caso, ejecuta actos mercantiles que lo catalogan como comerciante a través de su empresa: "SIMCONSTRUCTORES S.A.S.", por lo tanto, sus controversias deben sujetarse al régimen previsto en la ley 1116 de 2006.

Manifiesta que, ante el conciliador se presentó por escrito las controversias presentadas, por los apoderados judiciales del Banco Agrario de Colombia y Bancolombia S.A., por la indebida aceptación y la admisión de la solicitud, bajo el argumento que, el deudor tenía la calidad de empresario, que los créditos habían sido adquiridos para asuntos mercantiles, que también se comporta como persona comerciante, porque tiene vigente un registro mercantil ante la Cámara de Comercio de esta ciudad, como se evidencia del pantallazo impreso y tomado de la página web de dicha entidad registral, en el certificado de existencia y representación legal; así como una certificación que expidió su contadora pública la señora: Zenith Escalante Cervantes.

Que la actividad económica principal del insolvente de donde devenga sus ingresos, es a través de su empresa: "SIMCONSTRUCCIONES S.A.S.", en la cual comercializa bienes inmuebles, vehículos, maquinaria, equipos, comisiones en ventas y servicios. Aunado a que, sus créditos fueron solicitados y desembolsados por Bancolombia bajo el segmento "PYMES".

Que por lo anterior el Centro de Conciliación, como el conciliador carecen de competencia para conocer de la solicitud de negociación de deudas del empresario y comerciante señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, debiendo ser rechazada en cumplimiento al Art.542 C.G.P. Situación que fue pasada por alto por parte del conciliador, quien omitió verificar si se cumplía con los requisitos legales.

II. OBJECCIÓN: QUE EL CONCURSADO SE ENCUENTRA EN MORA EN EL PAGO DE LOS CANONES CAUSADOS COMO GASTOS DE ADMINISTRACIÓN EN FAVOR DE BANCOLOMBIA S.A.

Agrega que, como fue consignado en el acta levantada el día 11 de diciembre de 2019, donde reconoció que adeudaba a BANCOLOMBIA S.A., la cantidad de: DIECIOCHO MILLONES SEISCIENTOS CINCUENTA Y CUATRO MIL SEISCIENTOS TREINTA Y CINCO PESOS (\$18.654.635.00) M/cte., por lo anterior deberá declararse el fracaso de la negociación y debe remitirse de manera inmediata las presentes diligencias al Juez Civil Municipal de esta ciudad, para la apertura del trámite liquidatorio patrimonial de los bienes que conforman el patrimonio del insolvente, como lo prevé el art.549 C.G.P.

Que los créditos fueron reconocidos de manera expresa por el deudor en la cantidad de: CUARENTA Y CINCO MILLONES CIENTO TRECE MIL VEINTINUEVE PESOS (\$45.113.029.00) M/cte., como consta en el acta levantada el 4 de diciembre de 2019. El concursado en la audiencia del 11 del mismo mes y año concilió con BANCOLOMBIA S.A., el valor de los cánones adeudados, hasta la admisión de la solicitud en la cantidad de: CIENTO SESENTA Y TRES MILLONES QUINIENTOS CINCUENTA Y NUEVE MIL NOVECIENTOS VEINTICINCO PESOS (\$163.559.925.00) M/cte.

III. PRONUNCIAMIENTO FRENTE A LA MANIFESTACION DEL DEUDOR EN LA AUDIENCIA DEL 11 DE DICIEMBRE DE 2019, SOBRE EL CREDITO DE BANCOLOMBIA POR LA TARJETA DE CREDITO.

indica que, las cuantías cuestionadas por el insolvente, ya se habían conciliado en la audiencia del 4 de diciembre de 2019, como consta en dicha acta. Que el deudor en la solicitud de negociación de deudas que radicó ante el conciliador, reconoció deber a Bancolombia S.A., unas sumas de dinero superiores a las pretendidas, es decir, que los créditos ya fueron reconocidos de manera expresa por el insolvente, por consiguiente, sus manifestaciones son impertinentes e inconducentes.

- OBJECION PRESENTADA POR EL ACREEDOR: BANCO AGRARIO DE COLOMBIA S.A. (folios 1 a 18).

Que, en el presente caso, el concursado intenta una negociación de deudas, amparado en la ley 1564 de 2012, cuando por su calidad de comerciante, debe someterse a la ley 1116 de 2006, lo que hace de manera automática, que el centro de conciliación pierda competencia.

Agrega que, de conformidad al Art. 10 C. Comercio, la calidad de comerciante se alcanza por la ejecución profesional de actividades que la ley comercial considera como mercantiles y que se encuentran contempladas en el Art. 20 de la misma norma. Que, el concursado en la solicitud, afirmó que su actividad es la de contratista con maquinaria amarilla, lo que se traduce en el arrendamiento de bienes de manera profesional y no a la ejecución de una profesión liberal de ingeniero, como pretende exhibirlo en la petición de insolvencia.

Manifiesta que, el concursado es el representante legal de SIM CONSTRUCCIONES S.A.S., cuyo ejercicio es considerado un acto de administración de acuerdo a lo preceptuando por el Art.22 de la Ley 222 de 1995, adecuándose su comportamiento al numeral 5° del Art.20 Código de Comercio. Cumpliendo a cabalidad con el ejercicio de la actividad comercial profesional, al encontrarse inscrito ante la Cámara de Comercio, cuyo registro se encuentra activo. Que la no renovación de la matrícula mercantil no genera la cancelación de la misma o la pérdida de calidad de comerciante.

- REPLICA DEL DEUDOR: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA FRENTE A LAS OBJECIONES DE BANCOLOMBIA S.A. (folios 160 a 170) y EL BANCO AGRARIO DE COLOMBIA (folios 171 a 177).

Manifiesta en primer término que, no se prueba que su representado ejecuta actos mercantiles, pues a pesar que el señor. OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, aparece inscrito en la Cámara de Comercio en el mes de marzo de 2016, nunca ejerció acto alguno de comercio, que lo constituya como comerciante, lo que se prueba con la certificación de la DIAN de los años 2016 y 2018, donde no aparece actividad comercial fija del deudor.

Que, en la certificación de la DIAN, no aparecen reportes de terceros a favor del insolvente, por su labor como un supuesto comerciante.

Agrega que, el señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, se ha desempeñado es como trabajador de: SIMCONSTRUCCIONES S.A.S., como se observa del certificado de existencia y representación legal de dicha entidad, donde aparece como gerente.

Con relación a la aseveración, que el deudor se comporta como comerciante debido a que tiene vigente un registro mercantil, dicha matricula no se encuentra renovada, ya que, desde su inscripción en el año 2016, no se ha cumplido con dicho deber legal, siendo esta una prueba más de la inexistencia de su calidad de comerciante. Respecto de que los créditos adquiridos por MYPIMES, es una calificación que fue dada por la entidad bancaria, quienes por si determinaron ello.

En cuanto a la objeción que el concursado se encuentra en mora en el pago de los Cánones causados como gastos de administración en favor de BANCOLOMBIA S.A., que si bien es cierto, a la fecha de la audiencia el deudor se encontraba pendiente el pago de: DIECIOCHO MILLONES SEISCIENTOS CINCUENTA Y CUATRO MIL SEISCIENTOS TREINTA Y CINCO PESOS (\$18.654.635.00) M/cte., éste se realizó con posterioridad, el 24 de diciembre, como lo demuestran los documentos de registro de operación relacionados.

Manifiesta que, acepta los montos de créditos relacionados por BANCOLOMBIA, dentro del presente trámite de insolvencia, hecho que desvirtúa cualquier referencia que se haya hecho, en contra de éstos.

También hace referencia que, el centro de conciliación Paz Pacifico, es competente, para conocer de la solicitud de insolvencia, de conforme al Art. 533 C.G.P., porque se probó que el señor: Montes, es una persona natural no comerciante,

CONSIDERACIONES:

En primera instancia, es dable señalar que, este despacho judicial, tiene competencia para conocer de la objeción formulada, por el deudor, tal como lo prevén los artículos 534 y 552 del Código General del Proceso, que disponen que la competencia para resolver las controversias que se presente en el trámite de negociación conocerá, en única instancia, el Juez Civil Municipal del domicilio del deudor, o del domicilio en donde se adelante el procedimiento de negociación de deudas o validación del acuerdo.

En este entendido y considerando que nuestra normatividad civil vigente, ha delegado en este juzgador, la competencia para resolver las controversias que surjan en el procedimiento de negociación, así dentro del marco legal, se tiene que la resolución de objeciones recaerán solamente sobre: *“la existencia, naturaleza y cuantía”* de dichas obligaciones (artículo 550,552 del C.G.P.) o bien frente a la decisión sobre las impugnaciones en contra del acuerdo de pago (557 ibídem) basadas en las causales taxativamente determinadas en la ley.

Por lo tanto, el examen se limitará únicamente a la controversia que existe frente a la existencia, naturaleza y cuantía de las obligaciones, de la siguiente manera:

- OBJECIONES DE LOS ACEREEDORES: BANCOLOMBIA S.A. Y BANCO AGRARIO DE COLOMBIA.

OBJECIÓN SOBRE LA CALIDAD DE COMERCIANTE DEL DEUDOR PARA ACUDIR AL TRÁMITE DE INSOLVENCIA:

Así las cosas, se estudiarán en conjunto las objeciones presentadas por: Bancolombia S.A. y el Banco Agrario de Colombia, y teniendo en cuenta, que las

entidades acreedoras objetantes, consideran que el señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, ostenta la calidad de Comerciante, tenemos que:

Con la ley 1564 de 2012, se revivió el “régimen” de insolvencia para personas naturales no comerciantes, donde permite que algunas personas que se encuentren en dificultades económicas para hacer frente a sus deudas, puedan renegociar o reestructurarlas para evitar medidas de embargo; de esta manera para que una persona, pueda acceder a tal beneficio, debe cumplir con ciertos requisitos, siendo uno de los principales y más importantes, que dicha persona natural no puede tener la calidad de comerciante, de conformidad con el artículo 533 de la ley 1564 de 2012.

El código de comercio en sus artículos 10, 11 y 13, disponen que las personas inscritas en el registro mercantil (Cámara de Comercio), por el sólo hecho de realizar profesional o habitualmente ciertos actos de comercio, lo califican como comerciante sin exigirse ningún otro requisito para ello.

Al mirar con detenimiento el art.13 del C. del Co., establece que existe una presunción, la cual consiste en que una persona ejerce el comercio en los siguientes casos:

- “1. Cuando se halle inscrita en el Registro Mercantil.
- 2.- Cuando tenga establecimiento de comercio abierto, y
3. Cuando se anuncie al público como comerciante por cualquier medio”.

Por tanto, se deduce que, para que una persona tenga la calidad de comerciante, de la que habla el Art.13 del C. del Co., no es necesario que se cumplan los tres numerales antes mencionados, basta con que la persona incurra en uno de ellos, y, por ende, no cumpla con los requisitos del proceso de insolvencia, establecidos en el Art.532 del C.G.P., ya que es aplicable sólo a las personas no comerciantes.

En este entendido, y para el caso objeto de estudio, el deudor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, aparece inscrito ante la Cámara de Comercio de esta ciudad, como propietario del establecimiento de comercio denominado: SIM CONSTRUCTORES, con matrícula Mercantil 950119-2 (folios 9 a 11), matrícula que no fue cancelada, en razón a que este establecimiento de comercio se encuentra

embargado por un acreedor: el BANCO DE BOGOTA, desde EL 29 de mayo de 2019.

También aparece inscrito en la Cámara de Comercio de Cali, como se aprecia en el pantallazo tomado de la página web de dicha entidad (fl.29), aportado como prueba por el objetante Bancolombia, correspondiente a la sociedad comercial: SIM CONSTRUCCIONES S. A.S., identificada con el NIT No.900966486-6, según los certificados de existencia y representación legal, visibles a folios 13 a 17, 30 a 34, 168 y 169, registro que no se encuentra cancelado, siendo su objeto social entre otros: el alquiler der maquinaria pesada, bombeo de agua, limpieza de lagunas etc., además, según certificación expedida por la señora: ZENIT ESCALANTE CERVENTES, contadora pública, con T.P. 9392-1 (fl.37), el deudor genera ingresos obtenidos de utilidades provenientes de actividades comerciales de bienes inmuebles, vehículos, maquinaria y equipo, comisiones en ventas y servicios; también se aprecia otro pantallazo, correspondiente a un "FORMATO DE INFORMACIÓN –COBRO JURIDICO de BANCOLOMBIA (fl.27), efectuado a la sociedad SIMCONSTRUCCIONES S.A.S., calendada 12 de septiembre de 2019, por consiguiente, para la época en la cual presentó la solicitud(fl.27) de insolvencia de persona natural no comerciante, el solicitante todavía se encontraba desempeñando como comerciante, por tanto, la solicitud de negociación de deudas se encuentra viciada, teniendo en cuenta así mismo, que todavía posee un establecimiento de comercio embargado, el cual se encuentra a su nombre.

Ahora bien, con relación a la manifestación que se hace al momento de descorrer las objeciones, que el señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, se ha desempeñado como trabajador de dicha sociedad, al ser gerente y no ejerce actividad comercial, no es de recibo tal afirmación, puesto que, según certificados de existencia y representación legal visibles a folios 13 a 17, 30 a 34, 168 y 169, el mismo actúa es como representante legal, lo que de conformidad al art. 22 de la Ley 222 de 1995, los actos de administración son considerados como mercantiles, También se observa del certificado de existencia y representación legal de dicha sociedad, que está constituida por un solo socio, como es el deudor señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA. En igual sentido, si fuera cierto que el insolvente, es meramente empleado de la sociedad: SIMCONSTRUCCIONES S.A.S., debió demostrarse dicha vinculación laboral.

Así las cosas, no se desvirtuó que el deudor, haya adquirido las obligaciones dinerarias con los distintos acreedores, mientras se encontraba vigente su inscripción mercantil en la Cámara de Comercio de esta ciudad, por lo que es fácil deducir que las acreencias fueron adquiridas dentro de los postulados del marco normativo comercial en su artículo 10. Aunado a lo anterior, el insolvente, argumenta que no es comerciante por no haber renovado su matrícula mercantil y que sus ingresos no provienen como comerciante, pero no aporta pruebas contundentes acerca de estas manifestaciones, por ello, no pudo desvirtuar la presunción de la que trata el Art.13 del C. de Co.

Por todo lo anterior, la objeción planteada por las entidades acreedoras: BANCOLOMBIA S.A. y el BANCO AGRARIO DE COLOMBIA, se encuentran llamadas a prosperar, pues queda claro que la solicitud, realizada por el señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, no se ajusta a los presupuestos legales para el trámite de Insolvencia de Persona Natural, sino a la ley 1116 de 2006.

Así las cosas, quedando acreditada la concurrencia de uno de los presupuestos que impide a la deudora acceder al trámite de insolvencia de persona natural no comerciante, se procederá con la revocatoria de la ADMISIÓN DEL PROCEDIMIENTO DE NEGOCIACION DE DEUDAS, impetrada por el señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, en el CENTRO DE CONCILIACION FUNDAS (Folios 154 a 159).

Por sustracción de material no hay lugar al estudio de la otra objeción presentada por el acreedor: BANCOLOMBIA S.A.

Por lo expuesto, el juzgado,

RESUELVE:

PRIMERO: ACEPTAR la OBJECIÓN PLANTEADA por las entidades acreedoras: BANCOLOMBIA S.A. y el BANCO AGRARIO DE COLOMBIA, a través de apoderados judiciales por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: Revocar el auto de ADMISIÓN DEL PROCEDIMIENTO DE NEGOCIACIÓN DE DEUDAS DE PERSONA NATURAL NO COMERCIANTE (Folios 154 a 159), por las motivaciones realizadas en el considerando.

TERCERO: NEGAR el trámite de insolvencia de persona natural no comerciante, presentado por el señor: OSCAR WILLIAM MONTES GRANADA, por no cumplirse los requisitos establecidos en el artículo 531 y Siguietes del Código General del Proceso, conforme lo expuesto en las consideraciones.

CUARTO: En firme este auto, REMÍTASE las presentes diligencias, al conciliador de origen para lo de su competencia.

NOTIFIQUESE,

El Juez,


VICTOR GUILLERMO CONDE TAMAYO.



3.