

SECRETARIA: Santiago de Cali, Noviembre 7 de julio de 2022. A despacho del señor Juez, informándole que dentro del proceso de insolvencia de persona natural no comerciante relacionado se encuentra pendiente resolver la objeción interpuesta por el acreedor BANCOOMEVA S.A., respecto del condición de comerciante del deudor y la competencia del centro de conciliación. Sírvasse proveer.

CAROLINA VALENCIA TEJEDA
Secretaria.

DEUDOR:	JAVIER MARTINEZ
CENTRO DE CONCILIACIÓN:	FUNDASOLCO
RADICACIÓN:	2022-350

AUTO INTERLOCUTORIO NÚMERO 1928
JUZGADO SEXTO CIVIL MUNICIPAL
Santiago de Cali, siete (7) de julio de dos mil veintidós (2022)

Teniendo en cuenta el informe secretarial, este juzgado procede a pronunciarse sobre la objeción interpuesta por el acreedor BANCOOMEVA S.A., respecto a la condición de comerciante del deudor y la competencia del centro de conciliación.

ANTECEDENTES:

El centro de conciliación y arbitraje FUNDASOLCO, previa solicitud que cumplió con todos los requisitos exigidos por el art de la ley 1564 de 2012, por medio de auto dio inicio al trámite de la solicitud de insolvencia de persona natural no comerciante, una vez efectuadas las comunicaciones de rigor, y convocada la audiencia respectiva, el acreedor BANCOOMEVA S.A., presenta su objeción respecto a la condición de comerciante del deudor, pues tiene cámara de comercio vigente como es la sociedad SERVIAGRICOLAS ESPECIALIZADAS S.A.S., pues ostenta la calidad de gerente de dicha entidad desde el año 2018 y además tiene su domicilio en la calle 32 No. 35-85 de la ciudad de Palmira, a dicha objeción se le dieron los trámites de rigor y el conciliador remite a esta instancia judicial para su resolución.

En ese orden de ideas, y según lo dispone la ley 1564 de 2012 en su artículo 566 inciso 2° procede el juzgado a resolver la objeción interpuesta, previa las siguientes:

CONSIDERACIONES:

De la competencia:

La competencia está debidamente regulada en el C.G.P., en sus artículos 15, 16, 17, 18, 24, 25, 28 y en especial el Artículo 534 del C.G.P., que dispone que la competencia para resolver las controversias que se presenten 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 el C.G.P., ha delegado en este juzgador, la competencia para resolver las controversias que surjan en el procedimiento de negociación, ante lo cual ha de considerarse que la objeción alegada es propia de esta clase de proceso, por lo tanto, el juzgado tiene la competencia para su resolución en los siguientes términos:

Un comerciante es una persona que se dedica a ejercer el comercio como oficio. Es quien tiene como negocio la actividad propia de comerciar.

El artículo 10 del código de comercio se encarga de definir quiénes son considerados como comerciantes: *«Son comerciantes las personas que profesionalmente se ocupan en alguna de las actividades que la ley considera mercantiles. La calidad de comerciante se adquiere aunque la actividad mercantil se ejerza por medio de apoderado, intermediario o interpuesta persona.»*

Comerciantes es pues, aquella persona natural o persona jurídica que voluntariamente, y de forma regular y profesionalmente, desarrolla un acto jurídico considerado como mercantil por la ley.

De lo anterior se evidencia claramente que el hecho que otorga la calidad de comerciante a una persona es la realización por parte de ésta de actos de comercio de manera **profesional**, habitual y no ocasional, tal y como lo establece el artículo 11 del código de comercio cuando señala: *«Las personas que ejecuten ocasionalmente operaciones mercantiles no se considerarán comerciantes en cuanto a dichas operaciones»*

Al efecto es de resaltar que los comerciantes tienen el deber de efectuar su matrícula como tales e inscribir en el registro mercantil todos los actos, libros y documentos respecto de los cuales la ley exija esa formalidad; que el registro mercantil es llevado por las cámaras de comercio; que en el registro mercantil deben inscribirse entre otros, la “constitución, adiciones o reformas estatutarias y la liquidación de sociedades comerciales”, y que la existencia de la sociedad se prueba con la certificación expedida por la cámara de comercio del domicilio principal, en la que conste el acto de constitución con sus reformas, si las hubiere, y “que la sociedad no se halla disuelta”.

Adicionalmente se tiene que, la matrícula mercantil debe renovarse anualmente dentro de los primeros 3 meses de cada año; que el inscrito debe informar a la cámara de comercio “la pérdida de su calidad de comerciante” y cualquier otra mutación referente a su actividad comercial para que se efectúe la anotación respectiva, y que el incumplimiento de este deber es sancionado con multa por parte de la Superintendencia de Industria y Comercio y puede dar lugar a la cancelación de la matrícula mercantil cuando no se realiza la renovación de la misma durante el término superior a cinco (5) años.

Es decir que por regla general, mientras no se halle disuelta por alguna de las causales establecidas en la ley, una sociedad conserva su capacidad jurídica para desarrollar su objeto social, ejercer derechos, contraer obligaciones, e igualmente puede ser sancionada por el incumplimiento de sus deberes y ejecutada judicialmente o por vía coactiva, cuando ello fuere procedente, como quiera que la inscripción y renovación del registro mercantil sólo tiene efectos de oponibilidad de sus actividades frente a terceros.

En el certificado de existencia y representación legal de la empresa SERVIAGRICOLAS ESPECIALIZADOS S.A.S., expedido por la Cámara de Comercio de Cali, aparece el señor JAVIER MARTINEZ ostentando el cargo de gerente.

La Supersociedades explicó que el solo hecho de que una persona natural sea controlante de una o varias sociedades o de un grupo empresarial no le da el carácter de comerciante de forma automática, pues se requiere verificar en cada caso específico si la persona en cuestión cumple con los requisitos previstos en el artículo 10 y siguientes del Código de Comercio.

En este entendido, el deudor JAVIER MARTINEZ, no ostenta la calidad de comerciante, pues solo ejerce el cargo de gerente, es decir, un cargo de subordinación; por lo tanto es deber de la entidad acreedora, acreditar con otros medios de prueba tal calidad y no simplemente enunciando su calidad de gerente.

Por lo tanto, esta objeción no está llamada a prosperar.

Por otro lado, indica el apoderado judicial de la entidad acreedora BANCOOMEVA S.A. que el deudor insolvente tiene establecida su residencia y domicilio en la ciudad de

Palmira, teniendo en cuenta el domicilio de la empresa Serviagricolas Especializados S.A.S.

El Código General del Proceso, respecto del procedimiento de negociación de deudas, delega la competencia a los centro de conciliación debidamente autorizados por el Ministerio de Justicia y del Derecho, para lo cual dispone:

Artículo 533. Competencia para conocer de los procedimientos de negociación de deudas y convalidación de acuerdos de la persona natural no comerciante.

Conocerán de los procedimientos de negociación de deudas y convalidación de acuerdos de la persona natural no comerciante los centros de conciliación del lugar del domicilio del deudor expresamente autorizados por el Ministerio de Justicia y del Derecho para adelantar este tipo de procedimientos, a través de los conciliadores inscritos en sus listas. Las notarías del lugar de domicilio del deudor, lo harán a través de sus notarios y conciliadores inscritos en las listas conformadas para el efecto de acuerdo con el reglamento.

La misma norma agrega una condicionante o cláusula de competencia residual en los siguientes términos:

Cuando en el municipio del domicilio del deudor no existan centros de conciliación autorizados por el Ministerio de Justicia y del Derecho ni notaría, el deudor podrá, a su elección, presentar la solicitud ante cualquier centro de conciliación o notaría que se encuentre en el mismo circuito judicial o círculo notarial, respectivamente.

El domicilio es, en sentido jurídico, un atributo de la personalidad, que consiste en el lugar donde la persona (física o jurídica) tiene su residencia con el ánimo real o presunto de permanecer en ella.

En un sentido estricto domicilio es la circunscripción territorial donde se asienta una persona, para el ejercicio de sus derechos y cumplimiento de sus obligaciones.

La importancia del domicilio es que fija la competencia territorial del tribunal y la legislación aplicable (nacional o extranjera). También tiene importancia a la hora de hacer notificaciones oficiales a una persona, dado que deben ir dirigidas a su domicilio.

El artículo 79 del Código Civil indica: *"No se presume el ánimo de permanecer, ni se adquiere consiguientemente domicilio civil en un lugar, por el solo hecho de habitar un individuo por algún tiempo casa propia o ajena en él, si tiene en otra parte su hogar doméstico, o por otras circunstancias aparece que la residencia es accidental, como la del viajero, o la del que ejerce una comisión temporal, o la del que se ocupa en algún trafico ambulante."*

Por otro lado, el artículo 83 ibídem indica: *"Cuando ocurran en varias secciones territoriales, con respecto a un mismo individuo, circunstancias constitutivas de domicilio civil, se entenderá que en todas ellas lo tiene; pero si se trata de cosas que dicen relación especial a una de dichas secciones exclusivamente, ella solo sea para tales casos el domicilio civil del individuo."*

En el caso que nos ocupa, el deudor dice tener su domicilio en la ciudad de Cali, mientras que trabaja en la ciudad de Palmira, es decir nos encontramos frente a una pluralidad de domicilios y por lo tanto y de conformidad con lo indicado en el artículo 83 del Código Civil se puede instaurar la solicitud de insolvencia en cualquiera de los dos municipios a escogencia del deudor.

Así las cosas, esta controversia no está llamada a prosperar.

Por lo anterior, el juzgado,

DISPONE:

PRIMERO: NEGAR la objeción presentada por el acreedor BANCOOMEVA S.A., por los motivos expuestos en la parte considerativa de este proveído.

SEGUNDO: Remitir ante el Centro de Conciliación de origen, las presentes diligencia para que continúe con el trámite respectivo.

NOTIFIQUESE.


MAURICIO GARCES VASQUEZ
J u e z

cvt

JUZGADO SEXTO CIVIL MUNICIPAL DE CALI
NOTIFICACION POR ESTADO

En estado N° 105 de hoy, notifico el auto que
antecede.

Santiago de Cali, 11 de julio de 2022

CAROLINA VALENCIA TEJEDA
SECRETARIA