

Medellín, 19 de octubre de 2021

Señores

JUZGADO PRIMERO (1º) CIVIL DEL CIRCUITO EN ORALIDAD DE ENVIGADO

Medellín

Referencia: Proceso Verbal

Asunto: Recurso de reposición en contra del auto admisorio de la demanda con fecha del 23 de septiembre del 2021

Demandante: Héctor Murillo Navarro

Demandadas: Fiduciaria Corficolombiana S.A. y otro.

Radicado: 05266310300120210026500

1. DESIGNACIÓN DE LA PARTE DEMANDADA Y DE SU APODERADO:

MATEO PELÁEZ GARCÍA, mayor de edad y domiciliado en Medellín, identificado con la Cédula de Ciudadanía No. 71.751.990, abogado inscrito, portador de la Tarjeta Profesional 82.787 expedida por el Consejo Superior de la Judicatura, obrando en mi condición de apoderado judicial de **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. en posición propia**, conforme al poder que adjunto a este escrito, respetuosamente, me permito interponer recurso de reposición en contra el auto por medio del cual se admitió la demanda en el proceso de la referencia en los siguientes términos:

2. PETICIÓN Y SÍNTESIS DEL RECURSO:

2.1. REPAROS DESDE EL PUNTO DE VISTA SUSTANCIAL:

La demanda se presentó y admitió en contra de **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. en posición propia**, no obstante, en todo lo relativo al contrato denominado como ENCARGO FIDUCIARIO PARA LA VINCULACIÓN AL FIDEICOMISO SALAMANDRA celebrado por el demandante, mi representada ha actuado única y exclusivamente como vocera y administradora del FIDEICOMISO SALAMANDRA, esto es, desde el punto de vista material quien compareció a dicho contrato como centro de imputación jurídica con capacidad para adquirir derechos y contraer obligaciones, fue el patrimonio autónomo denominado como FIDEICOMISO SALAMANDRA solo que por disposición normativa expresa, dicho patrimonio autónomo actúa en el mundo jurídico por conducto de su vocera y administradora.

En este caso existe una ausencia absoluta de legitimación en la causa por pasiva frente a mi representada **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. en posición propia**, en la medida que, el contrato de encargo fiduciario para la vinculación referido en que se afincan las pretensiones formuladas, tuvo como partes a HECTOR MURILLO NAVARRO. en calidad de Beneficiario de Área, GRUPO MONARCA S.A. en calidad de FIDEICOMITENTE y al FIDEICOMISO SALAMANDRA cuya vocera y administradora es la sociedad FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.

2.2. En consecuencia, solicitamos que, se revoque el auto admisorio de la demanda con el fin de que se ordene desvincular a FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. en posición propia y en su lugar, se ordene vincular como parte procesal al FIDEICOMISO SALAMANDRA cuya vocera y administradora es la sociedad FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A., toda vez que es este patrimonio autónomo y no mi representada directamente, a quien en virtud del principio de la relatividad de los contratos irradian los efectos jurídicos del contrato cuyo cumplimiento y ejecución se pone en tela de juicio en la demanda presentada.

3. OPORTUNIDAD PARA INTERPONER EL RECURSO:

El pasado lunes once (11) de octubre de 2021, al correo electrónico para notificaciones judiciales de mi representada llegó una comunicación denominada como "NOTIFICACIÓN DEL AUTO ADMISORIO DE LA DEMANDA" remitida por parte del apoderado de la parte demandante.

La notificación se habría entendido surtida dentro de los dos días hábiles siguientes a la recepción del correo electrónico contentivo del auto admisorio y los anexos de la demanda. Es decir, en la fecha del 13 de octubre del 2021 se entendió notificada FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.

Vencido el término anterior comenzó a correr el término de ejecutoria del auto admisorio notificado; que tendría por extremo inicial el día catorce (14) de octubre y finalizaría el día diecinueve (19) de octubre de 2021.

Así las cosas, el presente recurso se está presentando dentro de la oportunidad legal para tales efectos.

4. RAZONES DEL RECURSO POR LAS CUALES NO SE DEBE VINCULAR A FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. EN POSICIÓN PROPIA DADO QUE NO HIZO PARTE DEL CONTRATO DE ENCARGO FIDUCIARIO PARA LA VINCULACIÓN AL FIDEICOMISO SALAMANDRA - DICHO CONTRATO FUE SUSCRITO ÚNICAMENTE POR HECTOR MURILLO NAVARRO., GRUPO MONARCA S.A. Y FIDEICOMISO SALAMANDRA CUYA VOCERA Y ADMINISTRADORA ES LA SOCIEDAD FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.:

4.1. Consideramos que en este caso existe una ausencia absoluta de legitimación en la causa por pasiva frente a mi representada **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. en posición propia**, en la medida que, el contrato de encargo fiduciario para la vinculación referido en que se afincan las pretensiones formuladas, tuvo como partes a HECTOR MURILLO NAVARRO en calidad de Beneficiario de Área, GRUPO MONARCA S.A. en calidad de FIDEICOMITENTE y al FIDEICOMISO SALAMANDRA cuya vocera y administradora es la sociedad FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.

Con lo anterior, queremos significar que **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.**, en posición propia y como sociedad individualmente considerada ni tuvo arte ni parte, ni compareció a la suscripción del contrato cuyo cumplimiento y ejecución se pone en tela de juicio por la parte demandante.

4.2. Resulta necesario aclarar que **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.** en posición propia, es una sociedad completamente distinta de los patrimonios autónomos que administra y que además en este caso, tal y como lo hemos expuesto no participó ni suscribió el contrato de **ENCARGO FIDUCIARIO PARA LA VINCULACIÓN AL FIDEICOMISO SALAMANDRA**, contrario a como pretende hacerlo ver la parte demandante.

Muestra de lo anterior es que **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.** en posición propia se identifica como un NIT distinto a los patrimonios autónomos que administra en calidad de vocera y administradora, así:

- **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.** se identifica con el NIT. 800140887 – 8
- Los patrimonios autónomos administrados por **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.** se identifican con NIT. 800256769-6

4.3. Según el contrato de **ENCARGO FIDUCIARIO PARA LA VINCULACIÓN AL FIDEICOMISO SALAMANDRA** suscrito por la demandante con **GRUPO MONARCA S.A.** y el **FIDEICOMISO SALAMANDRA**, quien compareció efectivamente a la suscripción del mismo, no fue mi representada en su posición propia, sino el **FIDEICOMISO SALAMANDRA** a través de **FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.** que actuó única y exclusivamente como su vocera, razón de más para que sea desvinculada mi representada en su posición propia del presente proceso.

Con lo anterior queremos poner de relieve al Despacho que, en este caso, se debe revocar el auto admisorio de la demanda con el fin de que se ordene desvincular a FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. en posición propia y en su lugar, se ordene vincular como parte procesal al FIDEICOMISO SALAMANDRA cuya vocera y administradora es la sociedad FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A., toda vez que es este patrimonio autónomo y no mi representada directamente, a quien en virtud del principio de la relatividad de los contratos irradian los efectos jurídicos del contrato cuyo cumplimiento y ejecución se pone en tela de juicio en la demanda presentada.

4.4. ANÁLISIS DE LAS DIFERENTES POSICIONES EN LAS CUALES UNA SOCIEDAD FIDUCIARIA PUEDE ACTUAR DENTRO DEL MUNDO JURÍDICO:

Si bien consideramos que con lo anterior es suficiente para resolver el recurso que presentamos, debemos insistir en lo siguiente:

4.4.1. Una sociedad Fiduciaria puede actuar en el mundo jurídico en una de dos condiciones: (i) de una parte, como vocera y administradora de los Fideicomisos que se constituyan y, en tal virtud adquiere derechos y contrae obligaciones en nombre del respectivo patrimonio y, (ii) por otra, en lo que se ha denominado su posición propia, esto es, actuando, no como vocera y administradora de un Fideicomiso, sino en su propio nombre y representación legal, contrayendo derechos y adquiriendo obligaciones en su propio nombre y para sí misma.

4.4.2. La diferenciación entre la condición de una sociedad fiduciaria cuando actúa como vocera y administradora de un patrimonio autónomo, a cuando actúa en posición propia, ha sido señalada, de forma diáfana por la jurisprudencia.

4.4.3. De la mano de estos avances jurisprudenciales, el legislador optó por reconocer de forma expresa la capacidad para ser parte de en un proceso los patrimonios autónomos, tal como ya lo indicamos, en el artículo 53 del Código General del Proceso.

Esto es, los patrimonios autónomos tienen capacidad para ser parte en un proceso, solo que como no pueden comparecer por sí mismos, la Ley autoriza que lo hagan por intermedio de la respectiva sociedad fiduciaria que los administra en su condición de vocera y gestora, lo que no quiere decir que esta última se esté vinculando al Fiduciario en su posición propia, y mucho menos, que los efectos de la sentencia se radiquen en su propio patrimonio.

4.4.4. En consecuencia, cualquier reclamación judicial relacionada con los bienes y conductas que el fiduciario detente o adelante como vocera y administradora del Fideicomiso debe ir dirigido en contra del patrimonio autónomo en cuestión y no directamente en contra del fiduciario en su posición propia. Sobre el particular en reciente sentencia de agosto de 2014, No. 5438 de 2014, M.P. MARGARITA CABELLO BLANCO, la Corte Suprema de Justicia señaló:

“6. De lo expuesto fluye que la posible responsabilidad reclamada a la demandada, en cuanto que resultó involucrado el bien fideicomitido, queda sujeta a esa estricta condición, es decir, como vocera del patrimonio autónomo y dentro de las restringidas facultades derivadas del objeto del negocio celebrado, pues, se insiste, el predio en donde se realizó la construcción de donde provino el daño que se pide reparar, fue entregado por su propietario, la sociedad Colombiana de Televisión S.A., a la empresa fiduciaria en virtud del contrato ya citado.

(...)

“9. Señalado ese derrotero, surge incuestionable que ante una acción judicial relacionada con un bien que hace parte del patrimonio autónomo, al margen de que la contraprestación reclamada tenga origen contractual o extracontractual, debe verificarse una nítida diferenciación entre la responsabilidad de la masa del fideicomiso, cuya vocería está a cargo de la fiduciaria y la de la sociedad administradora. Y, en esa línea, no puede confundirse cuando esta última empresa, no obstante aparecer como propietaria de un bien, sólo concurre en esa precisa condición, es decir, dueña de un predio pero atendiendo su calidad de fiduciaria, pues esa titularidad le restringe o circunscribe a dicha condición su poderío sobre el predio respectivo”.

4.4.5. Tanto cierto es todo lo anterior, que en el artículo 127 de la ley 1607 de 2012, modificadorio de los numerales 1 y 2 y de los incisos 1° y 2° del numeral 5 del artículo 102 del Estatuto Tributario y adiciona el numeral 8, el legislador dispone que las sociedades Fiduciarias deben tener dos números de identificación tributaria, uno para la sociedad fiduciaria en sí misma y otro para los patrimonios autónomos.

Es así como la FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A. como vocera y administradora de los patrimonios autónomos, se identifica tributariamente con el NIT 800.256.769-6 mientras que en su posición propia, su NIT es 800.140.887-8.

4.4.6. Con la celebración del contrato de fiducia mercantil de administración el Fiduciario deja de actuar en el mundo jurídico en su posición propia en lo que respecta al desarrollo del objeto del contrato. En consecuencia, Fiduciaria Corficolombiana S.A. solo interviene con respecto al proyecto inmobiliario en mención en su calidad de vocera y administradora del FIDEICOMISO SALAMANDRA.

Luego, no hay razón alguna para que la FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A., en su posición propia, deba estar vinculada dentro del proceso que ahora nos ocupa.

5. MEDIOS DE PRUEBA:

Para respaldar lo manifestado, aportamos copia simple de los siguientes documentos:

- Copia de Contrato de Encargo Fiduciario para la vinculación al Fideicomiso SALAMANDRA a suscrito el demandante.
- Copia del Contrato de Fiducia Mercantil Irrevocable de Administración y Pagos a través del cual se constituyó el patrimonio autónomo denominado como FIDEICOMISO SALAMANDRA y sus otrosíes.

- NIT de FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.
- NIT de los patrimonios autónomos administrados por FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.
- Certificado de existencia y representación de FIDUCIARIA CORFICOLOMBIANA S.A.

6. ANEXOS:

Acompaño el presente escrito los documentos anunciados como pruebas.

Del Señor Juez(a), respetuosamente,



MATEO PELÁEZ GARCÍA
T.P. No. 82.787 del C.S. de la J.
C.C. No. 71.751.990