



Auto interlocutorio	620
Radicado	052663103001-2021-00346-00
Proceso	Ejecutivo
Demandante (s)	Dywidag S.A.S.
Demandado (s)	Obra La Reserva S.A.S.
Asunto	Deniega mandamiento de pago

JUZGADO PRIMERO CIVIL DEL CIRCUITO DE ORALIDAD DE
ENVIGADO

Treinta de noviembre del dos mil veintiuno

Efectuado el análisis formal de admisibilidad y el control de procedencia de la demanda ejecutiva promovida por Dywidag S.A.S., contra Obra La Reserva S.A.S., se advierten varias irregularidades sustanciales en virtud de una de las cuales deberá rechazarse la presente demanda de conformidad con la explicación que en seguida se expone

CONSIDERACIONES:

1. Las facturas de venta, para que constituyan títulos valores, deben reunir, entre otros los siguientes requisitos:

1.1. Los enunciados en el artículo 621 del C. de Co.:

- La mención del derecho que se incorpora.
- La firma del creador.

1.2 Los indicados en el artículo 3º de la Ley 1231 de 2008:

- Fecha de vencimiento. Si no se expresa nada en la factura, será pagadera 30 después de su emisión.
- Fecha de recibo de la factura con indicación del nombre o identificación o firma de quien recibe.

2. En relación a las facturas electrónicas, el artículo 2.2.2.53.2. N° 9 del Decreto 1154 de 2020, establece que: “Es un título valor en mensaje de datos, expedido por el emisor o facturador electrónico, que evidencia una transacción de compraventa de un bien o prestación de un servicio, entregada y aceptada, tácita o expresamente, por el adquirente/deudor/aceptante, y que cumple con los requisitos establecidos en el Código de Comercio y en el Estatuto Tributario, y las normas que los reglamenten, modifiquen, adicionen o sustituyan.”

3. El Decreto 1349 de 2016, establece el procedimiento para la circulación de la factura electrónica como título valor y da paso para la aplicación del Decreto 2242 de 2015, el cual en su artículo 3 establece las condiciones para la expedición de la factura electrónica:

“Artículo 3°. Condiciones de expedición de la factura electrónica. Para efectos de control fiscal, la expedición (generación y entrega) de la factura electrónica deberá cumplir las siguientes condiciones tecnológicas y de contenido fiscal:

1. Condiciones de generación:

a) Utilizar el formato electrónico de generación XML estándar establecido por la DIAN.

b) Llevar numeración consecutiva autorizada por la DIAN en las condiciones que esta señale.

c) Cumplir los requisitos señalados en el artículo 617 del Estatuto Tributario, salvo lo referente al nombre o razón social y NIT del impresor y la pre-impresión de los requisitos a que se refiere esta norma; y discriminar el impuesto al consumo, cuando sea del caso.

Cuando el adquirente persona natural no tenga NIT deberá incluirse el tipo y número del documento de identificación.

d) Incluir firma digital o electrónica como elemento para garantizar autenticidad e integridad de la factura electrónica desde su expedición hasta su conservación, de acuerdo con la Ley 962 de 2005 en concordancia con la Ley 527 de 1999, el Decreto 2364 de 2012, el Decreto 333 de 2014 y las normas que los modifiquen, adicionen o sustituyan, y de acuerdo con la política de firma que establezca la DIAN.

La firma digital o electrónica que se incluya en la factura electrónica como elemento tecnológico para el control fiscal podrá pertenecer:

- Al obligado a facturar electrónicamente.*
- A los sujetos autorizados en su empresa.*
- Al proveedor tecnológico, en las condiciones que acuerden, cuando sea expresamente autorizado por el obligado a facturar electrónicamente, para este efecto.*

e) Incluir el Código Único de Factura Electrónica.

2. Condiciones de entrega: El obligado a facturar electrónicamente deberá entregar o poner a disposición del adquirente la factura en el formato electrónico de generación, siempre que:

- a) El adquirente también expida factura electrónica, por tratarse de un obligado a facturar electrónicamente en el ámbito del presente decreto.*
- b) El adquirente, no obligado a facturar electrónicamente en el ámbito de este decreto, decida recibir factura en formato electrónico de generación.*

Para efectos de la entrega de la factura electrónica en formato electrónico de generación se tendrá en cuenta lo dispuesto en el numeral 2 del artículo 15 de este decreto.

Parágrafo 1°. *El obligado a facturar electrónicamente deberá entregar al adquirente una representación gráfica de la factura electrónica en formato impreso o en formato digital. En este último caso deberá enviarla al correo o dirección electrónica indicada por el adquirente o ponerla a disposición del mismo en sitios electrónicos del obligado a facturar electrónicamente, cuando se trate de:*

1. Obligados a facturar de acuerdo con el Estatuto Tributario que a su vez sean adquirentes de bienes o servicios, que no se encuentran obligados a facturar electrónicamente y que no optaron por recibirla en formato electrónico de generación.

2. Personas naturales o jurídicas, no obligadas a facturar según el Estatuto Tributario que a su vez sean adquirentes de bienes o servicios, o que solamente tienen la calidad de

adquirentes, que no hayan optado por recibir factura electrónica en formato electrónico de generación.

La representación gráfica de la factura electrónica contendrá elementos gráficos como códigos de barras o bidimensionales establecidos por la DIAN, para facilitar la verificación ante la Entidad por el adquirente y las autoridades que por sus funciones lo requieran.

Para efectos de la representación gráfica de la factura electrónica en formato digital, los obligados a facturar electrónicamente deberán utilizar formatos que sean de fácil y amplio acceso por el adquirente, garantizando que la factura se pueda leer, copiar, descargar e imprimir de forma gratuita sin tener que acudir a otras fuentes para proveerse de las aplicaciones necesarias para ello”.

4. Subsumidos los anteriores requisitos al caso *sub examine*, se evidencia que la factura electrónica de venta no enseña una firma digital o electrónica como elemento para garantizar la autenticidad e integridad de ésta.

5. Con relación a la aceptación de la factura electrónica, el Decreto 1154 de 2020 estableció: Artículo 2.2.2.53.4. *Aceptación de la factura electrónica de venta como título valor. Atendiendo a lo indicado en los artículos 772, 773 Y 774 del Código de Comercio, la factura electrónica de venta como. título, valor, una vez recibida, se entiende irrevocablemente aceptada por el adquirente/deudor/aceptante en los siguientes casos:*

1. Aceptación expresa: *Cuando, por medios electrónicos, acepte de manera expresa el contenido de esta, dentro de los tres (3) días hábiles siguientes al recibo de la mercancía o del servicio.*

2. Aceptación tácita: *Cuando no reclamare al emisor en contra de su contenido, dentro de los tres (3) días hábiles siguientes a la fecha de recepción de la mercancía o del servicio. El reclamo se hará por escrito en documento electrónico.*

Parágrafo 1. Se entenderá recibida la mercancía o prestado el servicio con la ***constancia de recibo electrónica***, emitida por el adquirente/deudor/aceptante, ***que hace parte integral de la factura, indicando el nombre, identificación o la firma de quien recibe, y la fecha de recibo (Negritas intencional)***.

6. Lo que permite ver, que al igual que ocurre con el artículo 774, numeral 2, que señala como requisito de la factura: “2. *La fecha de recibo de la factura, con indicación del nombre, o identificación o firma de quien sea el encargado de recibirla según lo establecido en la presente ley*”, tratándose de facturas electrónicas también es necesario tal constancia de recibido indicando el nombre o la firma de quien recibe, y la fecha de recibo.

7. Además, téngase en cuenta lo dispuesto por el artículo 11, numeral 7, de la Resolución 000042 del 5 de mayo de 2020, expedida por la DIAN conforme al cual la factura electrónica debe presentarse en el formato electrónico en el cual fue generada y junto al documento de validación que contiene el valor “Documento validado por la DIAN”. En adición a lo precedente, en el numeral 15 de esta disposición se exige el código CUFE.

8. La mencionada resolución permitió que la firma se haga mediante la “inclusión de una etiqueta i.e. — dentro del formato estándar de intercambio XML, el cual está localizado en la siguiente ruta”: XPath:

- /Invoice/ext:UBLExtensions/ext:UBLExtension/ext:ExtensionContent/ds:Signature
- /CreditNote/ext:UBLExtensions/ext:UBLExtension/ext:ExtensionContent/ds:Signature
- /DebitNote/ext:UBLExtensions/ext:UBLExtension/ext:ExtensionContent/ds:Signature

9. De modo análogo, se advierte que tampoco fue aportado el documento electrónico de validación que contenga en valor “Documento validado por la DIAN” ni la correspondiente constancia de envío del correo electrónico a la adquirente (demandada) con la factura en referencia.

10. Incluso, para facilitar tal operación, el Decreto 2242 de 2015, artículo 2, numeral 4, consagra la figura de Proveedor Tecnológico el cual según el artículo citado es: *“Es la persona natural o jurídica que podrá prestar a los obligados a facturar electrónicamente y/o a los adquirentes **que opten por recibir la factura en formato electrónico de generación**, cuando unos u otros así lo autoricen, los servicios inherentes a la expedición de la factura electrónica, incluida la entrega del ejemplar a la DIAN como se indica en el artículo 7° del presente Decreto, **así como los servicios relacionados con su recibo, rechazo y conservación**. El proveedor tecnológico deberá surtir el proceso de autorización por parte de la DIAN previsto en el artículo 12 de este decreto.”*

11. Dicho proveedor tecnológico entonces deberá verificar e informar al emisor si el adquirente ha recibido efectivamente la factura electrónica, permitiendo tener certeza del recibo de ésta.

12. Y, por último, respecto a la aceptación tácita de la factura electrónica, no aporta constancia de que esa situación hubiera sido dejada como constancia en la plataforma RADIAN como lo señala el parágrafo segundo del art. 2.2.2.53.4 del Decreto 1154 de 2020, pues, aun cuando el actor aporta constancia de la aprobación de las facturas, en dicha plataforma (ver folio 11 pdf demanda), la constancia de que la factura fue aceptada tácitamente.

13. Con fundamento en lo anterior, y dado que el título carece de la firma digital o electrónica, como también de la constancia de recibo con indicación de la persona y fecha de quien recibe, o la verificación de su recibo por el proveedor tecnológico, debe negarse el mandamiento de pago al no reunirse los requisitos para ser factura electrónica, como tampoco factura de venta en los términos del artículo 774 del Código de Comercio.

Por lo expuesto, se

R E S U E L V E:

PRIMERO: Denegar el mandamiento de ejecutivo solicitado por la sociedad Dywidag S.A.S. contra Obra La Reserva S.A.S.

SEGUNDO: Ordenar la entrega de los anexos a la demandante, sin necesidad de desglose y,

TERCERO: Disponer el archivo del expediente.

NOTIFÍQUESE



GERMÁN ALONSO FLÓREZ HINCAPIÉ
JUEZ

:

C E R T I F I C O

28

Que el auto anterior fue notificado en estado No. 162 fijado hoy en la Secretaría del Juzgado a las 8 am.

Envigado, 9 de diciembre de 2021.



Tatiana Corrales Ramírez
Secretario