

SECRETARIA. Montería, dos (2) de septiembre de dos mil veinte (2020). Pasa al Despacho de la señora juez el presente proceso, el cual se encuentra pendiente para estudio de admisibilidad de la presente demanda.

La secretaria

LUZ STELLA RUIZ MESTRA



JUZGADO TERCERO CIVIL DEL CIRCUITO

Montería, dos (2) de septiembre de dos mil veinte (2020)

ASUNTO: Proceso Ejecutivo de **CODENSA S.A. E.S.P.** Contra **AGUAS DEL SINU S.A. E.S.P. RAD. Nº 2020 – 00103 - 00**

ASUNTO A DIRIMIR

Al Despacho el proceso de la referencia, en donde una vez escrutado los folios contentivos del expediente y las facturas de ventas arrimadas a este, se encuentra pendiente de estudio de admisibilidad.

PROBLEMA JURIDICO

Compete a esta Judicatura establecer si los títulos valores adosados con la demanda reúnen los requisitos necesarios para librar orden de apremio.

CONSIDERACIONES

Emprendamos nuestro análisis indicando que la factura es uno de los títulos valores más formalistas, debe cumplir con los requisitos generales establecidos en el artículo 621 del Código de Comercio, tal como de manera expresa lo prescribe el artículo 3 de la Ley 1231 de 2008. Al tratarse de un título valor netamente formalista, debe aparecer en el cuerpo del documento, la respectiva constancia de recibido de la mercancía o la prestación del servicio, sin que se confunda con el recibido de la factura o la aceptación de esta.

La **CONSTANCIA DE RECIBO DE MERCANCIA O PRESTACIÓN DEL SERVICIO** es *“Una es la constancia de recibido de la factura-num. 2° del artículo 3 de la ley 1231 de 2008-, con repercusiones para la aceptación, otra muy distinta la manifestación de voluntad expresa o tácita que hace el girado de obligarse- art 2° de la ley 1231 de 2008 y artículo 4° del Dec. 3327 de 2009- y totalmente independiente, el registro que debe dejarse en el título valor sobre el recibo de la prestación del servicio (Sala Civil Familia del Tribunal Superior Distrito Judicial de Cartagena, sentencia 4 de marzo de 2019. Exp. 13430-31-21-001-2014-00084-00)”*¹

¹ Magistrado Ponente: Marcos Román Guio Fonseca. Número de Radicación: 13430-31-03-002- 2019-00009-01 Rad.Trib. 2019-166-23 Tipo de Decisión: Confirma auto. Fecha de la Decisión: 29 de abril de 2019 Clase y/o subclase de proceso: Ejecutivo Singular.

Dentro de ese rigor normativo, no se puede pasar por alto lo dispuesto en el inciso segundo del artículo 1º de la ley 1231 de 2008 – artículo 772 del Código de Comercio, que consagra un requisito sustancial derivado de la naturaleza misma de este título valor, al decir: “No podrá librarse factura alguna que no corresponda a bienes entregados real y materialmente o a servicios efectivamente prestados en virtud de un contrato verbal o escrito”, lo que guarda armonía con lo consagrado en el inciso 2º del artículo 2º de la ley en comento, que señala: “...igualmente, deberá constar el recibo de la mercancía o del servicio por ser parte del comprador del bien o beneficiario del servicio, en la factura y/o en la guía de transporte según el caso,, indicando el nombre, identificación o la firma, es decir, solo se conciben las facturas en tanto exista un contrato debidamente ejecutado, compraventa o prestación de servicio, y prueba de ello es la constancia que debe obrar en el título valor del recibido de la mercancía o prestación del servicio.

Y es que la constancia de recibido de los servicios, no suple la constancia de haber operado la aceptación tácita, pues, se trata de un requisito diferente. Así que, aunque los documentos tuitivos de ejecución contienen la constancia de haber operado la aceptación tácita ante el silencio de la deudora, dentro de los 3 días siguientes a la fecha de entrega, tal como lo determina el numeral 3º del artículo 5º del decreto 3327 del 2009, lo cierto es que, no sucede lo mismo con la atestación de entrega de la prestación del servicio.

Esta posición también ha sido planteada por la Sala Civil del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Bogotá, al estudiar un caso similar; en esa oportunidad destacó:

“Que se trata de requisitos diferentes lo confirma el efecto: la constancia de entrega de la mercancía o prestación del servicio autoriza emitir la factura; su recepción da lugar al cómputo del plazo que tiene el comprador o beneficiario del servicio para aceptarla, expresa o tácitamente, para devolverla o para reclamar contra su contenido. Obsérvese

que, en la parte final de cada documento, se hizo constar que “el suscrito declara haber sido informado y haber recibido, entendido y aceptado la totalidad de las condiciones y restricciones de los servicios y productos que ha adquirido de Aviatur S.A.”

Cabe destacar que las facturas adosadas con la demanda carecen igualmente, de la firma del creador, lo que genera inexorablemente la inexistencia del título, y es que al tratarse de un título valor netamente formalista, debe aparecer en el cuerpo del documento la respectiva constancia de recibido de la mercancía o la prestación del servicio, sin que esta pueda confundirse con el cumplimiento de otros requisitos, tales como el recibido de la factura o la aceptación de esta.

De igual manera, se debe dejar claro que una cosa es una constancia de recibido de la factura – numeral 2º del artículo 3º de la Ley 1231 de 2008, con repercusión para la aceptación, y otra muy distinta la manifestación expresa o tácita de voluntad que hace el girado de obligarse –artículo 2º ibídem y artículo 4º del Decreto 3327 de 2009 – y totalmente independiente, el registro que debe dejarse en el título valor sobre el recibo de la prestación del servicio.

Siendo congruentes con lo esbozado en antelación, podemos indicar si temor a equivocarnos que el no cumplimiento de uno de los requisitos exigidos en el artículo 621 del código de comercio, en este sentido las facturas adosadas como títulos base de recaudo no tienen la vocación ejecutiva, ya que tal como lo reseñó el Honorable Tribunal de distrito judicial de Cartagena, en su sala civil; se tiene que:

Es menester diferenciar entre:

A-la firma del creador

B –la firma del girado o su manifestación expresa o tácita de obligarse

C- la firma o constancia de recibido de las facturas.

D-el registro que debe dejarse en el título valor sobre el recibo de la prestación del servicio o mercancía.

En el caso sub examine se observa que las facturas cumplen con el requisito de:

B- la firma del girado o su manifestación expresa o tácita de obligarse

C- la firma o constancia de recibido de las facturas.

Sin embargo, el cumplimiento de estas 2 anteriores, no pueden ni confundirse- ni asimilarse, ni suplir los requisitos faltantes como son:

A-la firma del creador

D-el registro que debe dejarse en el titulo valor sobre el recibo de la prestación del servicio o mercancía.

Corolario de lo anterior, podemos verificar en los títulos valores arrimados al paginario no hacen la indicación de que se es retenedor del impuesto sobre las ventas. Éste no tiene nada que ver con el derecho cambiario. Es una exigencia de carácter fiscal, que se encuentra en el artículo 617 del Estatuto Tributario.

Por lo anterior, este Juzgado,

R E S U E L V E

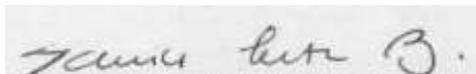
PRIMERO: NEGAR la solicitud de librar mandamiento ejecutivo de pago por las razones expuestas en la parte considerativa de esta providencia.

SEGUNDO: TENGASE a la doctora **LAYDI MARITZA TORRES GARZON** como apoderada judicial del ejecutante **CODENSA S.A. E.S.P.**, representado legalmente por **GUSTAVO ADOLFO SANCHEZ MONROY**, en los términos del poder conferido.

TERCERO: DEVOLVER los anexos de la demanda sin necesidad de desglose.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

LA JUEZA



MARIA CRISTINA ARRIETA BLANQUICETT

Firmado Por:

MARIA CRISTINA ARRIETA BLANQUICETT
JUEZ

JUZGADO 3 DE CIRCUITO CIVIL DE LA CIUDAD DE MONTERIA-CORDOBA

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación:

6d04e5c24dcfafcef99c55bc5f04aa1b88bfdc58b05ab2b38900f9bfa531d6a9

Documento generado en 02/09/2020 11:39:23 a.m.