

Doctor

VICTOR FABIO DE LA TORRE VARGAS
JUEZ CUARTO CIVIL MUNICIPAL DE POPAYAN
E. S. D.

**REF: PROCESO VERBAL – EXTINCION DE LA ACCION CAMBIARIA Y
ENRIQUECIMIENTO CAMBIARIO**

DTE: JOSE FRANCISCO QUINCHOA COLLAZOS

DDO.- BANCO DAVIVIENDA S.A.

RADICACION NUMERO: 190014189002 2020 – 00 511 - 00

ASTRID LILIANA DEL MAR ORDOÑEZ MOSQUERA, mayor y vecina de Popayán, identificada con la cédula de ciudadanía número 34.544.976 expedida en Popayán, abogada en ejercicio, con Tarjeta Profesional número 49.864 del C.S. de la J., procedo por medio del presente escrito a CONTESTAR en nombre del BANCO DAVIVIENDA S.A., dentro del término del traslado concedido por su despacho, la demanda de la referencia, en los siguientes términos:

CONTESTACION DE LA DEMANDA

1. DESIGNACION DE LAS PARTES Y SUS REPRESENTANTES.

1.1. DEMANDANTE

JOSE FRANCISCO QUINCHOA COLLAZOS, identificado con la cédula de ciudadanía número 10.528.585.

1.2. APODERADO DEL DEMANDANTE

Es el doctor **JUAN CAMILO DORADO NAVARRO**, mayor de edad, vecino de Popayán, identificado con la cédula de ciudadanía número 1.063.809.279 expedida en Timbío, Cauca y T.P. No. 270.671.

1.3 ENTIDAD DEMANDADA:

Es el establecimiento bancario denominado **BANCO DAVIVIENDA S.A.**, representada legalmente por el doctor **FERNANDO GRISALES VALENCIA**, identificado con la cédula de ciudadanía número 15.957.488 expedida en Salamina – Caldas, obrando en calidad de Representante Legal para Efectos Judiciales del Banco DAVIVIENDA S.A..

1.4. REPRESENTANTE JUDICIAL DE LA ENTIDAD DEMANDADA BANCO DAVIVIENDA S.A.:

Es la doctora **ASTRID LILIANA ORDOÑEZ MOSQUERA**, mayor y vecina de Popayán, identificada con la cédula de ciudadanía número 34.544.976 expedida en Popayán y Tarjeta Profesional 49.864 del Concejo Superior de la Judicatura, con domicilio profesional en la Calle 1 No 7-14, oficina 309 del Edificio El Prado de Popayán; actuó en virtud del poder especial, amplio y suficiente otorgado con este fin parte del doctor **FERNANDO GRISALES VALENCIA**, en su condición de representante Legal para Efectos Judiciales del Banco DAVIVIENDA S.A.

2. A LAS PRETENSIONES DE LA DEMANDA.

Nos oponemos a todas ellas porque carecen de fundamentos fácticos, probatorios y jurídicos, pero adicionalmente porque en este acápite se deprecian declaraciones judiciales de extinción de unas obligaciones cuyos saldos actuales superan la suma de **CIENTO SESENTA Y DOS MILLONES DE PESOS MONEDA CORRIENTE (\$ 162.000.000)** (ver reporte del estado y saldo de la obligación generado por el sistema de cartera de BANCO DAVIVIENDA S.A.).

3. EXPOSICION SOBRE LOS HECHOS DE LA DEMANDA Y RAZONES DE LA DEFENSA.

3.1. Al primer hecho. - Es cierto, precisando que la hipoteca constituida por el instrumento público número 661 del 25 de febrero de 1993 corresponde a una garantía de condición abierta e indeterminada tal y como se precisa por el apoderado demandante en este primer hecho.

3.2. Al Segundo hecho. - Es cierto tal y como consta en los documentos que allega el demandante con el libelo de su demanda.

3.3. Al tercer hecho. - No nos constan los motivos que haya tenido el demandante para acceder a un tercer crédito, sin embargo, si es cierto lo relacionado con la existencia de la obligación contenida en el pagaré número 19008833. De igual manera, es cierto que se constituyó el instrumento público contenido en la escritura 2279 del 20 de mayo de 1998 con el fin de aclarar que la hipoteca constituida a favor del banco es en cuantía abierta e indeterminada.

3.4. Al cuarto hecho. - Es cierto, tal y como consta con la documentación que se adjunta al proceso.

3.5. Al quinto hecho. - Encontrándose las obligaciones en mora, el Banco tenía a cargo la obligación legal de ejecutar el pago de los títulos otorgados por el hoy demandante, dando inicio al respectivo proceso ejecutivo con título hipotecario, tal como ocurrió ante el JUZGADO QUINTO CIVIL MUNICIPAL DE POPAYAN y como se acredita con los soportes que acompaña con la demanda. De igual forma se presentaron excepciones, tal y como se enuncia en este hecho y fueron resueltas en primera instancia negadas por el Juzgado Segundo Municipal de Descongestión; Decisión que fue sometida a trámite de apelación, todo lo cual es cierto según se prueba con documentos aportados con la demanda.

3.6. Al sexto hecho. - El período de tiempo a que se hace referencia es cierto y la decisión del Juzgado Sexto también corresponde a lo enunciado, así consta en los documentos aportados como prueba.

3.7. Al hecho séptimo. - Es cierto, tal y como consta con el acta que hace llegar para acreditarlo. La solicitud se niega, por cuanto las obligaciones que respalda la garantía

en referencia se encuentran vigentes, con saldos vencidos y en mora por no haber sido canceladas hasta la fecha.

3.8. Al hecho octavo.- Si bien es cierto, puede haber transcurrido el tiempo a que refiere el apoderado desde la fecha en que se termina el proceso ejecutivo promovido pro BANCO DAVIVIENDA S.A. en contra del hoy demandante, conforme a la sentencia de segunda instancia emitida el 8 de agosto de 2018 del Juzgado Sexto Civil del Circuito de Popayán que dispuso inexigibilidad de la obligación por falta de reestructuración de las obligaciones demandadas, no se estima viable la CANCELACION DE HIPOTECA pretendida, pues al evidenciarse la existencia de las obligaciones que hasta la fecha no han sido canceladas por sus respectivos suscriptores, si efectivamente se generaría un grave perjuicio económico a mi representada, lo cual encuentra respaldo en lo previsto por los artículos 1527, 1528 y 1529 del Código Civil (normas aplicables en asuntos mercantiles por disposición del artículo 822 del Código de Comercio)

4. AL DERECHO

Respecto del banco DAVIVIENDA los derechos enunciados son inaplicables por cuanto no procede la cancelación de la hipoteca en virtud de la vigencia y actual estado de las obligaciones que garantizan dicho título escriturario.

5. RAZONES DE LA DEFENSA.-

5.1 EXCEPCIONES DE MERITO.

5.1 LAS OBLIGACIONES CUYA PRESCRIPCION SE PRETENDE NO HAN SIDO DESCARGADAS POR NINGUN MEDIO LEGAL O EFECTIVO Y SIGUEN VIGENTES A CARGO DEL DEMANDANTE JOSE FRANCISCO QUINCHOA COLLAZOS

Como lo explicamos al contestar los hechos de la demanda, las obligaciones se encuentran vencidas, incumplidas y en mora **por una alta suma de dinero**. Reiteramos que en atención a la contabilidad del banco DAVIVIENDA, el demandante aparece como deudor de las obligaciones sin que hasta la fecha se haya producido el pago total de las mismas. Las obligaciones que se tienen en cuenta en el BANCO DAVIVIENDA corresponden a las distinguidas con los números 05701196000002318 y obligación número 057001196000002607 (que son producto de la redenominación de los pagarés 19008833 y 19002344)

Es preciso advertir, que en este caso NO SE TRATA de una deuda mínima, porque de acuerdo con la información que reposa en los archivos y en el sistema de cartera del BANCO DAVIVIENDA, el saldo de las obligaciones a que refiere la demanda superan los CIENTO SESENTA Y DOS MILLONES DE PESOS MONEDA CORRIENTE \$ 162.000.000.

Así las cosas, resulta claro que el otorgante de los títulos valores mencionados en el escrito introductorio, de una parte con DAVIVIENDA y de otro lado con FOGAFIN, posteriormente endosada a BANCO DAVIVIENDA, no ha honrado las obligaciones que contrajo en el contrato de mutuo o préstamo de dinero que celebró con esta

entidad financiera, situación que impide que pueda liberarse de la obligación dineraria a su cargo, fenómeno exceptivo que le pedimos declarar en la decisión que ponga fin a este litigio.

5.2. EL ACREEDOR DE LA OBLIGACIÓN NO ESTÁ OBLIGADO A CANCELAR LA HIPOTECA

El demandante no ha pagado al BANCO DAVIVIENDA, su legítimo acreedor, la obligación hipotecaria que contrajo con esta entidad financiera, según lo señalado en los mismos hechos de demanda.

Como así son las cosas mi poderdante no está obligado legalmente a cancelar la garantía hipotecaria, porque de conformidad con lo señalado por los artículos 1527, 1528 y 1529 del Código Civil (normas aplicables en asuntos mercantiles por disposición del artículo 822 del Código de Comercio), cuando al interior de un proceso de ejecución se decreta la prosperidad de alguna excepción, determinando finalmente el rechazo de la acción ejecutiva incoada por la entidad financiera en contra del hoy demandante, ni tampoco como consecuencia de la declaratoria de la prescripción se extingue la obligación natural, como a continuación señalamos:

- 1) **La obligación no se extingue.** Lo que ocurre es que deja de ser civil para convertirse en **natural**; razón por la cual, el acreedor no tiene derecho para exigir judicialmente su cumplimiento, **pero una vez cumplida está autorizado para retener lo que se ha dado o pagado, en razón de ella.**
- 2) Así el acreedor intente de nuevo perseguir por la vía ejecutiva el recaudo de la obligación natural, **la sentencia que rechace dicha acción no extingue la obligación natural.**
- 3) Y la más importante: Como la prosperidad de la excepción de prescripción no genera como consecuencia jurídica que la obligación haya sido pagada, **las fianzas, hipotecas, prendas y cláusulas penales constituidas en terceros para seguridad de la misma, valdrán (art. 1529 del C.C.).**

5.3. ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA

De la demanda se desprende que el deudor directo **JOSE FRANCISCO QUINCHOA COLLAZOS** pretende liberarse de unas obligaciones que no han pagado, obteniendo la cancelación de la hipoteca constituida para garantizar el cumplimiento de la promesa incondicional de pago que fue incorporada en cada uno de los títulos suscritos con la entidad financiera BANCO DAVIVIENDA pagarés relacionados y distinguidos como obligaciones 19002344, Pagaré 1900979-4, los cuales fueron red denominados bajo número 05701196000002318 y 05701196000002607, respectivamente y que constan en la relación de los hechos de su demanda.

Esta clase de conductas demuestran que, en lugar de pagar, el demandante insiste en no cumplir el compromiso a su cargo con mi mandante, lo que denota que acudieron al acreedor, que obtuvieron varios créditos y que los utilizaron, dejando de pagar unos recursos captados del público, constituyendo todos estos hechos muestras fehacientes del injustificado enriquecimiento de los demandantes en contra de los intereses patrimoniales de mi defendida; enriquecimiento injustificado proscrito por el artículo 831 del Código de Comercio.

5.4. LA GENÉRICA

Finalmente, de conformidad con lo señalado por el artículo 306 del C.P.C., solicitamos que en la sentencia que ponga fin a esta controversia declare la prosperidad de cualquier medio exceptivo que resulte probado al interior del proceso, entre ellos la inoperancia de la prescripción por interrupción de este fenómeno jurídico.

6. SOLICITUD DE PRUEBAS.

Solicito señor Juez tener como pruebas las siguientes:

6.1. INTERROGATORIO DE PARTE

Solicito citar al señor JOSE FRANCISCO QUINCHOA COLLAZOS para que absuelva el interrogatorio de parte que le formularé sobre los hechos del proceso, la demanda y la contestación.

- 6.2. **DOCUMENTOS:** Para que en el momento procesal oportuno sean reconocidos como medios de prueba, anexamos a este escrito el Reporte del estado y saldo actual de las obligaciones vigentes con el BANCO DAVIVIENDA S.A.

7. ANEXOS

Los documentos relacionados en el acápite de pruebas. El poder y la representación legal fueron anexados al expediente a través del Representante Legal para Efectos Judiciales, doctor Fernando Grisales Valencia por medios virtuales al proceso desde el 9 de diciembre de 2020.

8. NOTIFICACIONES.

La suscrita recibirá las notificaciones en la calle 1 No 7-14 ofc 309 Edificio El prado.

El Banco DAVIVIENDA: Calle 5 No. 6-07 o por medios virtuales en la siguiente dirección:

notificacionesjudiciales@davivienda.com, con copia a la suscrita abogada, alilianaordonez@gmail.com.

En los anteriores términos doy por contestada la demanda de la referencia, con toda atención,



ASTRID LILIANA ORDOÑEZ MOSQUERA.
T.P. 49.864 DEL C.S. de la J.
ABOGADA EXTERNA BANCO BBVA



BANCO DAVIVIENDA S.A.

CERTIFICA

Que el Señor **FRANCISCO QUINCHOA COLLAZOS**, identificado con cédula de ciudadanía No. **10.528.585**, es titular de las siguientes obligaciones:

CRÉDITO COMERCIAL DAVIPLAN UVR 05701196000002318

La mencionada obligación se encuentra Castigada, a la fecha tiene 5.878 días de mora y un saldo total de Ciento Treinta y Nueve Millones Quinientos Tres Mil Novecientos Noventa y Dos Pesos M.L. (\$139.503.992.00).

CRÉDITO VIVIENDA UVR 05701196000002607

La mencionada obligación se encuentra Castigada, a la fecha tiene 5.811 días de mora y un saldo total de Veintitrés Millones Ciento Noventa y Cuatro Mil Doscientos Noventa y Siete Pesos M.L. (\$23.194.297.00).

La presente certificación se expide a solicitud del interesado a los cuatro (4) días del mes de Diciembre de 2020.

BANCO DAVIVIENDA