

**JUZGADO SEGUNDO DE PEQUEÑAS CAUSAS Y COMPETENCIA
MÚLTIPLE DE POPAYÁN C.**

Popayán, catorce (14) de octubre de dos mil veintiuno (2021)

La anterior decisión se notifica en estado Nro.109 de 15 de octubre de 2021.

AUTO No.2578

Radicado N°	2017-00302-00
Proceso:	SUCESIÓN INTESTADA
Demandante:	JIMMY ALEXANDER ACEBEDO MOSQUERA, MARIBEL ACEBEDO MOSQUERA, JUAN CARLOS ACEBEDO MOSQUERA
Causante:	JOSE ANTONIO ACEVEDO VIEIRA

ASUNTO A DECIDIR

Ha pasado a Despacho el presente proceso de SUCESIÓN INTESTADA propuesto por los señores JIMMY ALEXANDER ACEBEDO MOSQUERA, MARIBEL ACEBEDO MOSQUERA, JUAN CARLOS ACEBEDO MOSQUERA, con petición elevada por el apoderado de la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA, encaminada a que previo a requerir el respectivo Partidor a fin de que se presente el correspondiente trabajo de partición y adjudicación, se proceda a emitir el pronunciamiento respectivo como compañera permanente del Causante JOSE ANTONIO ACEVEDO VIEIRA

PARA DECIDIR SE CONSIDERA

Mediante Auto No. 822 de fecha 30 de agosto de 2021, el Juzgado Primero de Familia de esta ciudad dispuso revocar la decisión emitida por este Despacho y contenida en Auto No. 4000 del 12 de diciembre de 2019, en la cual se había dispuesto el reconocimiento de porción conyugal a favor de la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA y en consecuencia se ordenó la refacción del trabajo partitivo para que aquélla fuese incluida. Este Despacho mediante Auto No. 1776 de fecha 10 de septiembre de 2021, dispuso estarse a lo resuelto por el superior e igualmente dispuso requerir al Partidor para que en el término de 10 días, procediera a presentar nuevamente el respectivo trabajo partitivo. La anterior decisión no fue objeto de recursos.

Revisada la decisión de segunda instancia, advierte el Despacho que el pedimento del Abogado PAULO CESAR BONILLA PERLAZA resulta

acertado en esta oportunidad procesal, ya que precisamente uno de los puntos tratados por el A-quo fue la ausencia de pronunciamiento respecto de la calidad invocada por la interviniente, hasta el punto de indicar que conforme al numeral 3º del artículo 491 del CGP, hasta antes de emitirse sentencia aprobatoria de la partición "*(...) cualquier heredero, legatario o cesionario de estos, el cónyuge o compañero permanente o el albacea podrán pedir que se les reconozca su calidad (..)*", de ahí que se hacía necesario previo a decidir sobre el derecho o no a la porción conyugal y a la inclusión de la peticionaria como destinataria de bienes en el trabajo partitivo, verificarse la calidad alegada y de ser el caso emitir reconocimiento.

Si bien es cierto y tal como se dijo arriba la decisión no fue objeto de recursos por parte de los gestores judiciales, ello no es óbice para que este Despacho efectúe un control de legalidad con fundamento en el artículo 132 del Código General del Proceso, evitando con ello que situaciones irregulares se constituyan en posteriores nulidades que afecten la buena marcha del proceso y se generen obstáculos para la definición definitiva del asunto. Es por tal motivo que resultaría un contrasentido jurídico que se dispusiera la inclusión de la señora ROSA EMERITA JOAQUÍ NOGUERA en el trabajo partitivo y luego se procediera a su reconocimiento como parte procesal con interés en la mortuoria, ya que indudablemente crearía una situación irregular al permitirse a una persona actuar sin previo reconocimiento judicial y menos sin haber acreditado la calidad invocada.

Revisado el expediente se tiene que efectivamente el Juzgado Tercero de Familia de esta ciudad mediante Sentencia No. 083 de fecha 12 de agosto de 2019, declaró la existencia de una unión marital entre la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA y el Causante JOSE ANTONIO ACEBEDO VIEIRA, desde el 28 de enero de 2004 hasta el 8 de noviembre de 2016, e igualmente declaró la prosperidad de una excepción de mérito por lo cual no declaró la sociedad patrimonial entre los citados compañeros permanentes. Tal documento fue allegado en tiempo oportuno por el Abogado PAULO CÉSAR BONILLA PERLAZA, quien ha venido solicitando el reconocimiento de su poderdante como parte interesada y optando por porción conyugal en nombre de su representada.

Al respecto es necesario precisar, que la porción conyugal se encuentra regulada en los artículos 1230 a 1238 del Código Civil, estableciéndose una serie de reglas encaminadas a su reconocimiento y operatividad según cada caso en particular. Lo primero que se tiene es que la porción conyugal (entiéndase para este caso porción marital), es una *parte del patrimonio de una persona difunta que la ley asigna al cónyuge*

sobreviviente que carece de lo necesario para su congrua subsistencia (artículo 1230 ibídem), anotándose que a ella tiene derecho incluso el cónyuge divorciado siempre y cuando no haya sido culpable del divorcio. Por su parte los artículos 1232 y 1233 enseñan que si al momento de fallecimiento el otro cónyuge tenía derecho a la citada porción, la misma no se perderá por adquirir posteriormente bienes, o si por el contrario, al momento del fallecimiento el otro cónyuge no tenía derecho, no podrá entenderse que adquiere porción conyugal si cae en pobreza.

Ahora bien, aplicado lo anterior al caso bajo estudio resulta claro para el Despacho que le asiste a la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA el derecho de porción conyugal por reunir los requisitos contenidos en la normatividad acabada de reseñar, esto es, carecer de bienes suficientes para su congrua subsistencia y estar debidamente reconocida como compañera permanente del Causante, pues recuérdese, la calidad que invoca la interviniente es de compañera y no de esposa y las cuales difieren en la forma de demostrar su ocurrencia. Se tiene igualmente que la casa ubicada en la urbanización “La Pradera” de esta ciudad, constituye el único bien en listado que fue adquirido por el Causante en vigencia de la unión marital de hecho, agregándose que la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA al no acreditar la constitución de la sociedad patrimonial en tiempo oportuno tuvo que soportar la prosperidad de la excepción de prescripción propuesta por los herederos del Causante JOSE ANTONIO ACEBEDO VIEIRA. Tal circunstancia en principio, permitía a la titular del derecho efectuar una opción entre gananciales y la mencionada porción conyugal, pero a raíz de dicha prescripción del derecho, claramente la peticionaria solamente puede encaminarse por la porción conyugal a la cual tenía derecho desde el momento del fallecimiento de su consorte. Y se dice que tenía derecho desde ese momento, por cuanto para aquélla época no existían otros bienes que permitieran deducir la obtención de una renta a favor de la peticionaria, o la generación de otra clase de ingreso para suplir sus necesidades básicas, hasta el punto que bien puede advertirse que el inmueble fue adquirido únicamente por el desaparecido señor JOSE ANTONIO ACEBEDO VIEIRA y no por la hoy interviniente. Podría argumentarse la existencia de otros bienes y los cuales fueron objeto de liquidación privada según da cuenta el documento de fecha 16 de diciembre de 2016 suscrito entre las hoy partes ante testigos en el Corregimiento de “Huisitó” del Municipio de El Tambo (Cauca), sin embargo, dicho documento viene a apoyar lo expuesto por este Despacho acerca de la carencia de bienes de valor que permitieran la congrua subsistencia de la solicitante, ya que lo ahí repartido son bienes tales como una moto, dos vacas, una escopeta, una mula y un macho, sumándose que incluso la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA quedó obligada a cancelar a los aquí Demandantes unos valores por

concepto de arrendamiento de una finca la cual quedó bajo dominio de dichos herederos. Pretender que tales bienes sean incluidos como bienes de fortuna a favor de la señora ROSA EMÉRITA JOAQUI NOGUERA, es tanto como alegar la propia culpa toda vez que los Demandantes ni siquiera enlistaron lo recibido en esa distribución privada pero si pretenden que lo recibido por la señora ROSA EMÉRITA JOAQUI NOGUERA sea enlistado para efectos de negarle la porción conyugal.

En este orden de ideas, concluye el Despacho que se encuentran reunidos los requisitos para que le sea asignada la denominada porción conyugal o porción marital a la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA, de suerte que desde este mismo instante se anticipa su inclusión dentro del trabajo de partición que deba refaccionar el Abogado PABLO ANDRÉS OROZCO VALENCIA.

Por lo anteriormente expuesto, es que sale avante la petición del togado BONILLA PERLAZA y en consecuencia se procederá de conformidad a fin de impulsar la actuación

Sin otras consideraciones, el JUZGADO SEGUNDO DE PEQUEÑAS CAUSAS Y COMPETENCIA MÚLTIPLE DE POPAYAN,

RESUELVE

PRIMERO. EFECTUAR CONTROL DE LEGALIDAD con fundamento en el artículo 132 del CGP, respecto del numeral segundo del Auto No. 1776 de fecha 10 de septiembre de 2021 y acorde a las consideraciones esgrimidas en este pronunciamiento.

SEGUNDO. Como consecuencia de lo anterior, DEJAR SIN EFECTO el numeral segundo del Auto No. 1776 de fecha 10 de septiembre de 2021 con fundamento en los motivos expuestos en este proveído.

TERCERO. RECONOCER a la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA, el interés que le asiste para intervenir en este Sucesorio en su calidad de Compañera Permanente del Causante JOSE ANTONIO ACEBEDO VIEIRA, conforme Sentencia No. 083 de fecha 12 de agosto de 2019 proferida por el Juzgado Tercero de Familia de Popayán C y la cual obra en este expediente.

CUARTO. RECONOCER el derecho a la porción conyugal o porción marital, que le asiste a la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA, de

conformidad a los razonamientos expuestos en la parte motiva de este pronunciamiento.

QUINTO. CONCEDER al Partidor designado Abogado PABLO ANDRÉS OROZCO VALENCIA, un término de diez (10) días contados a partir del día siguiente a la ejecutoria de este proveído, a fin de que proceda refaccionar el trabajo de partición teniendo en cuenta la porción marital aquí reconocida a la señora ROSA EMÉRITA JOAQUÍ NOGUERA y en atención a lo preceptuado por el inciso segundo del artículo 1236 del Código Civil.

SEXTO. CUMPLIDO LO ANTERIOR, pase el expediente a Despacho para emitir decisión respecto del trabajo de partición presentado.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

Firmado Por:

**Victor Fabio De La Torre Vargas
Juez
Juzgado Pequeñas Causas
Juzgados 002 Pequeñas Causas Y Competencias Múltiples
Popayan - Cauca**

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:

**4538f13a92ca134b6ffe55509b16a293710a560ecc29045694416
94fefca9bfa**

Documento generado en 14/10/2021 02:01:59 PM

**Valide este documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>**