Señor

JUEZ SEGUNDO DE PEQUEÑA CAUSAS Y COMPETENCIA MULTIPLE DE IBAGUE – TOLIMA.

E.

S.

D.

REFERENCIA: EJECUTIVO SINGULAR
DEMANDANTE: CLINICA LAS VICTORIAS FRACTURAS S.A.S.
DEMANDADO: LA PREVISORA S.A. COMPAÑÍA DE SEGUROS
RADICADO: 2019 – 01000 – 00
ASUNTO: RECURSO DE REPOSICION.

PABLO EMILIO FETECUA MONTAÑA, mayor de edad, con domicilio y residencia en la ciudad de Bogotá D.C. identificado con la cédula de ciudadanía número 80.722.295 de Bogotá, abogado en ejercicio portador de la tarjeta profesional número 288.576 expedida por el Consejo Superior de la Judicatura, actuando en mi condición de apoderado de la demandada **LA PREVISORA S.A. COMPAÑÍA DE SEGUROS**, entidad aseguradora con domicilio principal en la ciudad de Bogotá, la cual se identifica con el número de Identificación Tributaria N.I.T. 860.002.400 – 2, la cual es representada legalmente por su Presidente Doctora **SILVIA LUCIA REYES ACEVEDO**, persona mayor de edad, con domicilio y residencia en la ciudad de Bogotá, quien se identifica con la cédula de ciudadanía número 37.893.544, encontrándome dentro del término legal, por medio del presente me permito interponer **RECURSO DE REPOSICIÓN**, contra el auto de fecha doce (12) de marzo del año dos mil veinte (2020), para que previos los tramites de este tipo de recursos se resuelven las siguientes:

CAPÍTULO I ***PETICIONES***

1.1. Se revoque en su totalidad el auto de fecha doce (12) de marzo del año dos mil veinte (2020), el cual fuera notificado a la parte demandada por medio de aviso el pasado día veintitrés (23) de julio del año dos mil veinte (2020), conforme con las consideraciones del presente recurso.

1.2. Como consecuencia de la anterior se sirva denegar el mandamiento de pago solicitado conforme con las motivaciones del presente recurso.

CAPÍTULO II ***CONSIDERACIONES***

2.1. REQUISITOS FORMALES DEL TITULO.

El inciso segundo del Artículo 430 del Código General del Proceso, establece que los requisitos formales del título ejecutivo deberán ser alegados por medio de recurso de reposición contra el mandamiento de pago.

Acorde con la norma referida, procedo a manifestar las razones en las cuales sustentó mi petición de revocatoria del mandamiento de pago.

2.1.1. INEXIGIBILIDAD DE LAS FACTURAS.

El Artículo 422 del Código General del proceso establece los requisitos que tiene que cumplir los títulos ejecutivos de los cuales se pretenda su cobro por medio del proceso ejecutivo, entre los cuales se encuentra que el título ejecutivo sea exigible.

Ahora bien, Se debe precisar que obligación se extingue conforme con el Artículo 1625 del Código Civil, entre otros fenómenos por la prescripción extintiva del derecho.

Respecto a la prescripción se debe tener presente lo establecido en el Artículo 2512 del Código Civil Colombiano, el cual preceptúa:

"ARTICULO 2512. <DEFINICION DE PRESCRIPCION>. La prescripción es un modo de adquirir las cosas ajenas, o de extinguir las acciones o derechos ajenos, por haberse poseído las cosas y no haberse ejercido dichas acciones y derechos durante cierto lapso de tiempo, y concurriendo los demás requisitos legales.
Se prescribe una acción o derecho cuando se extingue por la prescripción."

Respecto de las facturas de venta la prescripción se encuentra establecida en el Artículo 789 del Código de Comercio, el cual prevé:

"ARTÍCULO 789. La acción cambiaria directa prescribe en tres años a partir del día del vencimiento"

Y en lo referente a las facturas de venta correspondiente a la prestación de servicios de salud derivados de una póliza SOAT, se encuentra regulados por el Decreto 056 del día catorce (14) de enero del año dos mil quince (2015), "Por el cual se establecen las reglas para el funcionamiento de la Subcuenta del Seguro de Riesgos Catastróficos y Accidentes de Tránsito (ECAT), y las condiciones de cobertura, reconocimiento y pago de los servicios de salud, indemnizaciones y gastos derivados de accidentes de tránsito, eventos catastróficos de origen natural, eventos terroristas o los demás eventos aprobados por el Ministerio de Salud y Protección Social en su calidad de Consejo de Administración del Fosyga, por parte de la Subcuenta ECAT del Fosyga y de las entidades aseguradoras autorizadas para operar el SOAT" normativa la cual en su numeral 1.1 del Artículo 41, estableció el termino prescriptivo de la siguiente manera:

"Artículo 41. Condiciones del SOAT. Adicional a las condiciones de cobertura y a lo previsto en el presente decreto, son condiciones generales aplicables a la póliza del SOAT, las siguientes:

1. Pago de reclamaciones. Para tal efecto, las instituciones prestadoras de servicios de salud o las personas beneficiarias, según sea el caso, deberán presentar las reclamaciones económicas a que tengan derecho con cargo a la póliza del SOAT, ante la respectiva compañía de seguros, dentro del término de prescripción establecido en el artículo 1081 del Código de Comercio, contado a partir de:

1.1. La fecha en que la víctima fue atendida o aquella en que egresó de la institución prestadora de servicios de salud con ocasión de la atención médica que se le haya prestado, tratándose de reclamaciones por gastos de servicios de salud.

..."

Atendiendo a la remisión normativa realizada, se debe indicar que el Artículo 1081 del Código estableció como termino para presentar las reclamaciones es de dos (2) años, pero lo cual me permito transcribir su texto, que indica:

"ARTÍCULO 1081. <PRESCRIPCIÓN DE ACCIONES>. La prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrá ser ordinaria o extraordinaria.

La prescripción ordinaria será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

La prescripción extraordinaria será de cinco años, correrá contra toda clase de personas y empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho.

Estos términos no pueden ser modificados por las partes."

Que dicha posición fue sostenida por la Superintendencia Nacional de Salud, cuando se pronunció en su Boletín Jurídico Número 42 de enero a marzo del año dos mil diecisiete (2017), en el cual público el concepto Referenciado: 1-2017-022998, el cual se pronunció respecto a la prescripción de dos (2) años y su aplicación, en los siguientes términos:

"En consecuencia, el termino prescriptivo de las reclamaciones que formulen los prestadores de servicios de salud ante las aseguradoras, derivadas de las coberturas del seguro obligatorio de daños corporales causados a las personas en accidentes de tránsito (SOAT), por expresa remisión es el establecido en el artículo 1081 del Código de Comercio, contabilizándose de

conformidad a los señalado en los numerales 1.1. al 1.4 del artículo 2.6.1.4.4.1. del Decreto 780 de 2016 transcritos anteriormente.

Al respecto, se precisa que lo que prescribe no es el derecho sino la acción consagrada para exigir su pago ante la autoridad competente, por ende, al operar esta figura, se torna en una obligación meramente natural que no confiere derecho para exigir su cumplimiento (Art 1527 del Código Civil- C.C); sin embargo, ello no obsta para que la entidad responsable del pago voluntariamente pueda proceder con el pago.

El artículo 2512 del C.C define la prescripción como un modo de adquirir las cosas ajenas, o de extinguir las acciones o derechos ajenos, por haberse poseído las cosas y no haberse ejercido dichas acciones y derechos durante cierto lapso de tiempo, y concurriendo los demás requisitos legales. Adicionalmente, en su artículo 2513, el Código Civil establece que el que quiera aprovecharse de la prescripción debe alegarla; dado que no puede ser declarada de oficio.

Igualmente, en el artículo 2514 del C.C, se hace alusión a la renuncia expresa y tácita de la prescripción, por razón de la cual, una vez cumplida, la prescripción puede ser renunciada expresa o tácitamente.

Si bien la prescripción implica la imposibilidad jurídica de poder ejercer cualquier acción para hacer valer un derecho pretendido, para que esta opere debe ser alegada por quien pretenda ampararse en ella."

Conforme con la normativa mencionada, es preciso indicar que la prescripción de las facturas de venta derivadas del pago de servicios de salud a víctimas de accidentes de tránsito es de dos (2) años, los cuales se inician a contar desde el momento que el paciente egresa de la entidad prestadora del servicio de salud.

Acorde con lo aquí indicado las facturas que se presenta para el cobro ejecutivo se encuentra prescritas, pues han transcurrido más de dos (2) años desde la fecha en la que egreso el paciente, hasta el momento que se presentó la demanda, por ende, no son exigibles y no cumplen con los requisitos exigidos por el Artículo 420 del Código General del Proceso.

Dado lo anterior es claro que las facturas aquí mencionadas no cumplen con el requisito de exigibilidad, y por ende no se puede librar un mandamiento de pago respecto de las mismas, constituyendo esto en un motivo para la revocatoria del auto objeto de recurso.

2.2.2. LAS FACTURAS NO CUMPLEN CON LOS REQUISITOS DE LEY

Para el sustento de la presente consideración, es necesario aclarar que la finalidad del presente proceso es obtener el pago de las reclamaciones cuyo origen es la prestación se servicios de salud a víctimas de accidentes de tránsito, en los cuales estuvieron involucrados vehículos con pólizas SOAT expedidas por mi representada.

Así mismo se debe precisar que el trámite de reconocimiento y pago de estas reclamaciones está regido por una normativa especial, esto atendiendo a que se afecta los recursos del Sistema de Seguridad Social en Salud, regulación contenida en los Decretos 056 de 2015 y 780 de 2016.

Los ya mencionados Decretos establecen los requisitos con los cuales deben cumplir las IPS al momento de radicar las reclamaciones para su pago y prueba de ello es lo establecido en Artículo 2.6.1.4.2.20 del Decreto 780 de 2016, que prevé:

"Artículo 2.6.1.4.2.20 Documentos exigidos para presentar la solicitud de pago de los servicios de salud. Para elevar la solicitud de pago de los servicios de salud prestados a víctimas de accidentes de tránsito, de eventos catastróficos de origen natural, de eventos terroristas y demás eventos aprobados por el Ministerio de Salud y Protección Social en su calidad de Consejo de Administración del Fosyga, los prestadores de servicios de salud deberán radicar ante el Ministerio de Salud y Protección Social, o la entidad que se defina para el efecto o ante la aseguradora, según corresponda, los siguientes documentos:

1. Formulario de reclamación que para el efecto adopte la Dirección de Administración de Fondos de la Protección Social del Ministerio de Salud y de Protección Social, debidamente diligenciado. El medio magnético deberá contar con una firma digital certificada.

2. Cuando se trate de una víctima de accidente de tránsito:

2.1. Epicrisis o resumen clínico de atención según corresponda, documento que debe contener los datos específicos señalados en los artículos 2.6.1.4.3.5 y 2.6.1.4.3.6 del presente decreto.

2.2. Los documentos que soportan el contenido de la historia clínica o el resumen clínico de atención señalados en la reglamentación que expida el Ministerio de Salud y Protección Social para el efecto.

3. Cuando se trate de víctimas de eventos catastróficos de origen natural o de eventos terroristas:

3.1. Epicrisis o resumen clínico de atención según corresponda, documento que debe contener los datos específicos señalados en los artículos 2.6.1.4.3.5 y 2.6.1.4.3.6 del presente decreto.

3.2. Los documentos que soportan el contenido de la historia clínica o el resumen clínico de atención señalados en la reglamentación que expida el Ministerio de Salud y Protección Social para el efecto.

3.3. Certificado emitido por el consejo municipal de gestión del riesgo, en el que conste que la persona es o fue víctima de uno de los eventos mencionados.

4. Original de la factura o documento equivalente de la IPS que prestó el servicio, que debe contener como mínimo la información señalada en el artículo 2.6.1.4.3.7 del presente decreto.

5. Cuando se reclame el valor del material de osteosíntesis, factura o documento equivalente del proveedor de la IPS."

Atendiendo a lo antes indicado en claro que en tratándose de reclamaciones por pago de servicios de salud a cargo de pólizas SOAT, estamos frente a títulos complejos los cuales son integrados por cada uno de los documentos mencionados en la normativa trascrita en el presente recurso, por ende, no basta nada más con la presentación de la Factura para su cobro, sino que se requiere de la totalidad de los documentos arriba mencionados.

En el caso que nos ocupa, se observa que solo se aporta las facturas, pero no se aportan los documentos requeridos en los numerales 1º y 2º del Artículo citado, conllevando a que los títulos ejecutivos presentados no cumplan con los requisitos exigidos por la ley, motivo por el cual el mandamiento de pago debe ser revocado.

2.1.3. FALTA DE CLARIDAD DEL TITULO VALOR.

Conforme con lo establecido en el Artículo 422 del Código General del Proceso, se establece como uno de los requisitos con los cuales deben contar los títulos ejecutivos para ser tenido como tal, es que la obligación sea clara.

En cuanto a la claridad de los títulos valores La Sala Séptima de Revisión de Tutelas de la Corte Constitucional, mediante Sentencia T – 747 del veinticuatro (24) de octubre de dos mil trece (2013), siendo magistrado ponente el Doctor Jorge Ignacio Pretelt Chaljub, se pronunció de la siguiente manera:

"Es clara la obligación que no da lugar a equívocos, en otras palabras, en la que están identificados el deudor, el acreedor, la naturaleza de la obligación y los factores que la determinan."

Ahora bien, al observar los títulos ejecutivos y la demanda, se observa que los mismos no son claros por cuanto en ellos no se menciona los abonos que sean realizado, motivo por el cual no es claro el monto del derecho incorporado en el titulo valor.

Continuando con el sustento de esta consideración, también se debe precisar que el numeral 3º del Artículo 774 del Código de Comercio, el cual prevé:

"ARTÍCULO 774. REQUISITOS DE LA FACTURA. <Artículo modificado por el artículo 3 de la Ley 1231 de 2008. El nuevo texto es el siguiente:> La factura deberá reunir, además de los requisitos

señalados en los artículos 621 del presente Código, y 617 del Estatuto Tributario Nacional o las normas que los modifiquen, adicionen o sustituyan, los siguientes:

...
3. El emisor vendedor o prestador del servicio, deberá dejar constancia en el original de la factura, del estado de pago del precio o remuneración y las condiciones del pago si fuere el caso. A la misma obligación están sujetos los terceros a quienes se haya transferido la factura. No tendrá el carácter de título valor la factura que no cumpla con la totalidad de los requisitos legales señalados en el presente artículo. Sin embargo, la omisión de cualquiera de estos requisitos, no afectará la validez del negocio jurídico que dio origen a la factura. En todo caso, todo comprador o beneficiario del servicio tiene derecho a exigir del vendedor o prestador del servicio la formación y entrega de una factura que corresponda al negocio causal con indicación del precio y de su pago total o de la parte que hubiere sido cancelada. La omisión de requisitos adicionales que establezcan normas distintas a las señaladas en el presente artículo, no afectará la calidad de título valor de las facturas." (Negrillas fuera del texto."

En complemento de lo establecido en el numeral citado, el Artículo 624 del Código de Comercio prevé la manera en la cual se hará constar el estado de los pagos de la siguiente manera:

"ARTÍCULO 624. <DERECHO SOBRE TÍTULO-VALOR>. El ejercicio del derecho consignado en un título-valor requiere la exhibición del mismo. Si el título es pagado, deberá ser entregado a quien lo pague, salvo que el pago sea parcial o sólo de los derechos accesorios. En estos supuestos, el tenedor anotará el pago parcial en el título y extenderá por separado el recibo correspondiente. En caso de pago parcial el título conservará su eficacia por la parte no pagada. (Negrillas Propias)

Conforme con las normas aquí referenciadas, es claro que al momento de realizarse el pago parcial de la factura deberá dejarse constancia de dicho hecho en el CUERPO DEL TÍTULO y al no hacerse se estará incumpliendo con el mencionado requisito, invalidando de esta manera el título valor de acuerdo con las disposiciones legales precitadas.

En lo referente al presente proceso y conforme con lo solicitado en la demanda, se puede establecer qué doce (12) de las facturas presentadas, cuentan con pagos parciales, ya que se ejecuta los saldos de ellas, y en el cuerpo de ellas no se hace mención a estos pagos, hecho el cual se puede probar al examinar las pretensiones de la demanda, así como las facturas que fueron aportadas, por ende, dichos títulos valores, no cumplen con este requisito y consecuentemente no tendrán el carácter de título valor, conforme con el Artículo 774 del Código de Comercio, haciendo que las obligaciones no sean claras, por ende se torna imposible continuar con su ejecución.

Otro de los puntos a tener en cuenta respecto a la claridad de los títulos que se presentan para su ejecución es el relacionado con su fecha de presentación, y dado que si se observa los numerales tercero a quinto de la demanda se indica que las facturas fueron presentadas en dos ocasiones, pero no indica la fecha en la cual se presentaron en primera oportunidad, este hecho el cual es puesto de presente por parte de la parte demandante claramente afecta las disposición establecida en el Artículo 772 del Código de Comercio.

En cuanto a la claridad del título valor, es necesario indicar que, dado que se formuló la petición del pago de intereses, al no establecerse la fecha real en la cual se presento el título valor, no se puede establecer la fecha desde la cual se deba realizar el pago de estos.

Así mismo, la ausencia de claridad frente a la radicación de los títulos valores, afecta su exigibilidad y si ellos eran demandables o no, por cuanto en tratándose de facturas originadas de la prestación de servicios de salud por atención a víctimas en accidentes de tránsito, con cargo a pólizas SOAT, estas tienen un termino de pago de treinta (30) días, y al observar la fecha de radicación, conforme con el sello que en ellas se observa y la fecha en la cual fue radicada la demanda, este término no se había cumplido, por ende las mismas no eran exigibles al momento de radicarse la demanda.

Por ultimo y no menos importante es menester indicar que el no contarse con la fecha en la cual fueron radicadas en primera oportunidad las facturas, impide que se examine si cumplen con el

requisito establecido en el Artículo 691 del Código de Comercio, en cuanto a la presentación para su pago.

***CAPÍTULO III
PRUEBAS***

Como petición probatoria dentro del presente recurso solicito se tengan como tales, la totalidad de los documentos que se encuentran en el presente proceso, tales como la demanda y sus anexos, así como las providencias emitidas por su Despacho.

***CAPÍTULO IV
NOTIFICACIONES***

Las partes recibirán notificación en las direcciones indicadas en la demanda.

El suscrito apoderado recibirá notificación en la Calle 93 Bis No. 19 – 40, Oficina 105, Edificio Bahía Chico, de la ciudad de Bogotá D.C., móvil 3138815339, email pablo.mpmabogados@gmail.com.

En los anteriores términos dejo presentado y sustentado el recurso de reposición contra el auto de fecha doce (12) de marzo del año dos mil veinte (2020).

Atentamente,

PABLO EMILIO FETECUA MONTAÑA.
C.C. No. 80.722.295 de Bogotá.
T.P. No. 288.576 del C. S. de la J.