

REPÚBLICA DE COLOMBIA



RAMA JURISDICCIONAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO PROMISCO MUNICIPAL DE TENA

Tena, C/marca a veintitrés (23) junio de dos mil veintidós

Referencia: Verbal - Servidumbre
Radicación: 2021-00103
Demandado: María Cecilia Vallejo
Demandante: Alirio Rubio Linares y otra.

Procede el despacho a resolver sobre la excepción previa propuesta por la parte demanda Rosa María Bermúdez Aldana a través de apoderado judicial.

ANTECEDENTES

El extremo pasivo de la litis dentro de la presenta acción, en su escrito de contestación a la demanda, propone como excepciones previas

➤ INEXISTENCIA DE DEMANDADA No 3º artículo 100 del C.G.P:

El recurrente indica que la demandada ROSA MARIA BERMUDEZ ALDANA no es la propietaria del derecho real de dominio y propiedad del inmueble lote nueve Folio de matrícula inmobiliaria No 166-1479,166397,166-48037, atendiendo que el proceso de servidumbre cualquiera que sea su naturaleza está ligado al derecho real de dominio y propiedad.

La demandada Rosa María Bermúdez es tan solo beneficiaria del usufructo del lote los predios con F. M. I No 166-95061- 166-95062.

➤ INEPTITUD DE LA DEMANDA POR INDEBIDA ACUMULACION DE PRETENSIONES NÚM.8 DEL ART 100 DEL C.G.P.

Frente a este medio indico el apoderado que al revisar la demanda el actor involucra pretensiones declarativas y de condena, que las primeras se relacionan con proceso declarativo posesorio cuya reglamentación especial se encuentra en el art 377 del C.G.P. y el proceso de servidumbre es un proceso especial regulado en el art 376 del C.G.P., por ello no pueden acumularse las dos pretensiones ante la regulación que trae cada proceso.

➤ NO HABERSE PRESENTADO LAPRUEBA DE LA CALIDAD EN QUE SE CITA A LA DEMANDADA No 9 -10 del artículo 100 del C.G.P.

- NO COMPRENDER LA DEMANDA A TODOS LOS LITISCONSORTES NECESARIOS Y NO HABER CITADO A LAS PERSONAS QUE DISPONE LA LEY No 3º artículo 100 del C.G.P.- INEPTITUD DE LA DEMANDA POR FALTA DE LOS REQUISITOS FORMALES. No 5 del artículo ibídem

Que de conformidad al art 376 del C.G.P. se debe citar a todas las personas que tengas derechos reales sobre los predios dominantes y sirviente.

Expone que en el caso de autos se informa que la franja de servidumbre por el costado derecho hay tres predios; lote No 1 de propiedad de Yehimi Arias Bermúdez, Lote No 2 de propiedad de Nelly Beltrán Bermúdez, reserva de usufructo a Rosa María Bermúdez Aldana, lote No 3 con nuda propiedad de Yeimy Jazmín Arias Bermúdez y reserva de usufructo a Rosa María Bermúdez Aldana y por el costado izquierdo el predio la cristalina, que por tal motivo no puede tramitarse la presente demanda.

Igualmente expuso que de conformidad con el art 376 del C.G.P. se debe aportar a la demanda un dictamen pericial de la servidumbre, en su sentir al existir cinco predios, es necesario allegar los cinco dictámenes y adicional a ello se debe allegar el certificado catastral del predio sirviente para efectos de determinar la competencia y la cuantía al tenor del art 26 del C.G.P.

Una vez descrito el traslado de que trata el artículo 110 del C.G.P. la parte actora a través de su apoderado expuso que se opone a cada una de las excepciones previas. Frente a la inexistencia de demandada<: Indica que la señora Rosa Bermúdez quien tiene el derecho de usufructo sobre el inmueble en cita de la demanda también disfruta absolutamente de los derechos reales que comprometen el inmueble manteniendo la titularidad del pleno dominio dentro del inmueble denominado lote 3, donde se incluye la existencia de una servidumbre de tránsito de la que se hace mención en la demanda. Indico que para consolidar el pleno dominio en favor de las señoras Yehimy Jazmín y Yibi Astrid será cuando se produzca el deceso de la usufructuaria, de conformidad al art 823 del C. Civil, por tanto, considera que las señoras Yehimy Jazmín Arias Bermúdez y Yibi A Arias Bermúdez no son acreedoras de derechos reales, por ello la imperiosa necesidad y obligación real de convocar a la hoy demandada Rosa Bermúdez Aldana. -

Respecto a la excepción de ineptitud de la demanda por indebida acumulación de pretensiones indico que se opone a que se reconozca, indica que voces del art 376 se plasma y ratifica la existencia de la posesión de los inmuebles que son dominantes. Resalta que dentro de la presente acción se solicitan pretensiones de carácter declarativo a la luz de demostrar la existencia de la cosa incorporal (servidumbre de tránsito), así como de la necesidad y utilidad que requieren los demandantes partiendo de hechos y pruebas idóneas.

En lo referente a las excepciones no haberse presentado la prueba de la calidad en que se cita a la demandada y no comprender en la demanda a todos los litisconsortes necesarios y no haberse citado a las personas que las leyes disponen, expone el señor apoderado que conforme a la prueba aportada se infiere que indudablemente la

señora ROSA es acreedora de los derechos reales bajo la titularidad de dominio de usufructo del inmueble, el cual según la documental aportada ingresa por la servidumbre al inmueble y que también se hace necesario la imperiosa necesidad de ser vinculada al proceso.

Difiere del argumento del apoderado de la parte pasiva, en su sentir, las beneficiarias con nuda propiedad serán legitimadas dominantes acreedoras de derechos reales cuando se dé cumplimiento a la cláusula tercera de la escritura pública 3312 del 13 de diciembre de 2014, que el Departamento de Cundinamarca no tiene ni tendrá vinculación directa al proceso, en razón a que la franja recibida fue destinada para uso público y que la misma no se benefician de la servidumbre de tránsito objeto del proceso.

Y por último frete a la excepción ineptitud de la demanda por falta de los requisitos formales, difiere del argumento de la obligación de tener que portar los distintos dictámenes periciales que emanan de la titularidad que ostente cada demandado sobre los bienes que colindan y/o comprometan total imparcialmente la servidumbre objeto de ampliar, imponer, modificar y/o extinguir la servidumbre, que no puede reconocerse tal petición, pues se estaría en contravía de la Constitución Política, y lo enunciado en el Código General del proceso e virtud del art 226, en donde nace la obligación de cada extremo procesal entrara en vigor de la contradicción y defensa aportar de alguna manera un dictamen que controvierta el aportado a la demanda por los demandantes. Que según lo normado en el art 227 del C.G.P. sus clientes aportaron pericial que desborda el cauce de la necesidad y utilidad de reconocer la ampliación y variación de una servidumbre de tránsito que, pese a su existencia, ha estado afectando notoriamente derechos fundamentales que deben ser amparados definitivamente por la jurisdicción ordinaria como primera medida. En lo referente de la necesidad de aportar el certificado del avalúo catastral de los predios relevantes, expone que se atiene a lo ordenado por el Despacho, a tendiendo que se aportó un avalúo comercial de uno de los inmuebles relacionados y considera que, por economía e impulso procesal, no puede verse afectado el proceso.

CONSIDERACIONES

El demandado en el proceso ordinario y en los demás en que expresamente se autorice, dentro del término de traslado de la demanda, podrá proponer excepciones previas. Estos mecanismos de defensa están encaminados a subsanar los defectos en que pudo haberse incurrido en la demanda y que generarían futuras nulidades o irregularidades procesales, impidiendo el procedimiento de un fallo de fondo o conllevando a una inadecuada tramitación del correspondiente asunto.

En efecto, las excepciones previas son medios defensivos en listados taxativamente en el Código General del Proceso, a través de los cuales la parte demandada puede alegar la inadecuada conformación de la relación jurídica procesal y, consecuentemente, evidenciar yerros que, hasta tanto no sean subsanados en la forma que corresponda, impiden la continuación del proceso; es decir, que la

finalidad de tales medios exceptivos es la de purificar la actuación, desde el principio, de los vicios que tenga -principalmente de forma-, controlando así los presupuestos procesales para dejar regularizado el proceso desde el comienzo, y así evitar posteriores nulidades o fallos inhibitorios.

En relación con las excepciones de inexistencia de demandada, - no haberse presentado la prueba de la calidad en que se cita a la demandada- no comprender la demanda todos los litisconsortes necesarios y no haberse citado a las personas que la ley dispone (artículos 100 numerales 3,6,9 y 10 del C.G.P) como medios de defensa propuestos por el apoderado de la parte demandada señora Rosa Bermudas y basados inicialmente; en que esta no es la propietaria del derecho real de dominio y propiedad del lote nueve, que tan solo es beneficiaria del derecho de usufructo de los predios lote dos y tres; que el proceso está ligado al derecho real de dominio y de propiedad, razón por la cual debe aportarse certificado de libertad y tradición que acredite que la demandada es propietaria del inmueble sirviente sobre el cual pretende la imposición del proceso servidumbre, que se allegaron certificados de libertad a la demanda que difieren de los que realmente existen en el área sobre la cual se pretende extender la ampliación de la servidumbre, y por último la omisión de citar a las personas que tienen derechos reales sobre los predio dominante y sirvientes según la información de la trayectoria a seguir la servidumbre objeto de demanda (lote No 1 Folio MI No 166-95060 propiedad de Yehimy y Yibid A Arias Bermúdez- Lote No 2 Folio MI No 166-95061 - de propiedad de Nelly Beltrán Bermúdez y usufrutuaria Rosa María Bermúdez Aldana- Lote 3 Folio MI No 166-95062 de propiedad de Yehimy Jazmín Arias Bermúdez) y mal podría tramitarse la demanda sin la presencia de los mismos.

Frente a este tópico ha de advertir este despacho que en el presente asunto se pretende la imposición de ampliación de una servidumbre, que a voces del artículo 376 del C.G.P., se deben citar a las personas que tengan derechos reales sobre el predio dominante y sirviente, de acuerdo con el certificado del registrador de instrumentos públicos que se acompañará a la demanda, igualmente se acompañará el dictamen sobre la constitución, variación o extinción de la servidumbre.

Ahora en el caso concreto y de acuerdo con la documental aportada a la demanda se evidencia que se allegaron los certificados de instrumentos públicos por la activa y pasiva respecto de los predios lote No 4 folio No 166-48037 (Buena Vista) cuya titular derecho de dominio es Rosa María Bermúdez, el folio de Matricula No 166-397 (El porvenir) cuyo titular de derecho de dominio es Dora María Quiroga y otra - Lote No 9 con Folio de matrícula No 166-90103 cuyo titular de derecho de dominio es Alirio Rubi Linares Bernal; igualmente se aportó el dictamen pericial sobre la cual se pretende la variación de la servidumbre pretendida en la demanda; requisitos estos que determinan la legitimación en la causa tanto por activa como por pasiva, ello en razón a que la ampliación y/o variación de la servidumbre vincula **directamente al lote No 9 de propiedad del señor Alirio Rubi Linares Bernal, así non esta llamada prosperar la excepción denominada inexistencia de la demanda, no haberse presentado la prueba de la calidad en que se cita a la demandada.**

Por otro lado, respecto a la vinculación de Rosa María Bermúdez Aldana y de acuerdo a los hechos expuesto en la demanda ha de entenderse por este Despacho, que se vinculó en razón a que la servidumbre existente tiene relación directa con el predio inicialmente denominado buena vista el cual según anotación No 3 del folio de matrícula inmobiliaria 166-48037 (fol. 128-129), se segregaron los lotes No 1, 2, 3 y 4, a través de un trámite de división y de los cuales se desprende que la aquí demandada es usufructuaria y las titulares de derecho reales del dominio al tenor del art 669 del Código Civil lo ostentan, las señoras Yeimy Jasmin, Yibiastrid Arias Bermúdez y Nelly Beltrán Bermúdez.

En este orden de ideas, es claro que en el presente se omitió citar a quienes ostentan la titularidad del derecho de dominio de los lotes 1,2 y 3 según folios de matrícula inmobiliarias allegados al proceso, ello en atención a tener una relación sustancial a la cual se extienden los efectos jurídicos de la sentencia, por tanto, está llamada a prosperar la excepción No comprender la demanda a todos los litisconsortes necesarios. Por lo tanto y en aras de salvaguardar el debido proceso, se ordenará integrar el litisconsorcio necesario conforme lo dispone el art. 62 del C.G.P respecto a las titulares de derecho dominio señoras Yeimy Jasmin, Yibiastrid Arias Bermúdez y Nelly Beltrán Bermúdez, a quienes se les notificara le demanda, para que ejerzan su derecho de contradicción.

En consecuencia, se ordena la notificación en debida forma y conforme a lo preceptuado en el C.G.P., para ello se requiere a la parte pasiva, con fundamento el principio de lealtad procesal se sirva aportar la Dirección en donde pueda ser ubicada las señoras Yeimy Jasmin, Yibiastrid Arias Bermúdez y Nelly Beltrán Bermúdez, a efectos de que la parte demandante supla con dicha carga procesal, y continuar con el trámite del proceso; para tal efecto se concede un término de tres (3) días contados a partir de la ejecutoria de esta decisión.

Ahora en lo que respecta INDEBIDA ACUMULACIÓN DE PRETENSIONES E INEPTITUD DE LA DEMANDA POR FALTA DE LOS REQUISITOS FORMALES

Frente a estos medios de excepción a de revelar que no están llamadas a prosperar, en primer lugar; en lo que respecta a la indebida acumulación de pretensiones a de indicarse que si bien es cierto la pretensión primera hace referencia a una posesión que nada tiene que ver con la naturaleza de demanda planteada, sin embargo y en atención a la situación fáctica planteada, este despacho, en virtud de los principios de economía, celeridad y eficacia que rigen la función judicial y con fundamento en lo consagrado en el art 42 del C.G.P. adecuó la acción conforme los fundamentos de hecho para darle el trámite pertinente.

En segundo lugar, y en lo referente a la ineptitud de la demanda por falta de los requisitos formales, ha de advertir este despacho que conforme al art 376 del C.G.P. a la demanda se acompañó el dictamen pericial¹ sobre el cual recae la variación de la servidumbre objeto del presente proceso, el cual en su oportunidad procesal se

¹ Fol.60 al 127 del expediente

verificara respecto de los inmuebles implicados con el proceso, así mismo se observa en dicha prueba pericial que se allegó el avalúo del predio sirviente.

Por lo brevemente expuesto, El Juzgado promiscuo Municipal de Tena Cundinamarca, administrando justicia,

RESUELVE:

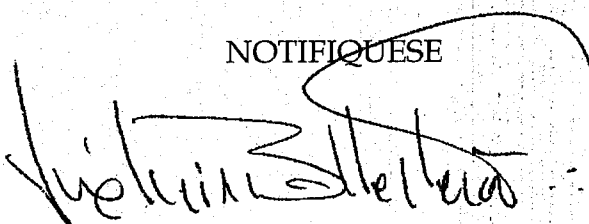
PRIMERO: Reconocer al Dr. ORLANDO NIÑO ACOSTA como apoderado de la demandada ROSA MARIA BERMUDEZ ALDANA, en los términos del memorial poder conferido por el demandado.

SEGUNDO: DECLARAR no probado la excepción de inexistencia de demandada, - no haberse presentado la prueba de la calidad en que se cita a la demandada. - indebida acumulación de pretensiones e ineptitud de la demanda por falta de los requisitos formales de conformidad a lo expuesto en la parte motiva de estas decisiones.

TERCERO: DECLARAR fundada la excepción de No comprender la demanda todos los litisconsortes necesarios y no haberse citado a las personas que la ley dispone, e conformidad a la parte motiva de esta decisión.

CUARTO: En consecuencia, se ordena la notificación en debida forma y conforme a lo preceptuado en el C.G.P., para ello se requiere a la parte pasiva, con fundamento el principio de lealtad procesal se sirva aportar la Dirección en donde pueda ser ubicada las señoras Yeimy Jasmin, Yibiastrid Arias Bermúdez y Nelly Beltrán Bermúdez, a efectos de que la parte demandante supla con dicha carga procesal, y continuar con el trámite del proceso; para tal efecto se concede un término de tres (3) días contados a partir de la ejecutoria de esta decisión.

NOTIFIQUESE


JOSE LUIS BALLESTEROS ALBARRACIN
JUEZ

JUZGADO PROMISCOU MUNICIPAL TENA CUNDINAMARCA NOTIFICACION POR ESTADO

La providencia anterior se notificó a las partes
por anotación en el estado No 41,
de fecha 24-06-2022 de 2022

La secretaria:


MARIA ANGELA LEON FONSECA