CONSTANCIA SECRETARIAL. Candelaria, (V) diciembre 16 de 2021. A Despacho la presente demanda con memorial subsanatorio que antecede, presentado dentro del término legal, el cual una vez revisado se establece que no cumple con lo expresado en el auto interlocutorio No. 1650 de diciembre 06 de 2021 para su admisión. **Sírvase proveer.**

MONICA ANDREA HERNANDEZ A.
Secretaria

JUZGADO PRIMERO PROMISCOU MUNICIPAL DE CANDELARIA
Auto Interlocutorio. No C- 1691

Candelaria, Valle, diciembre dieciséis (16) de dos mil veintiuno (2021).

Proceso: PERTENENCIA (MINIMA)
Demandante: JAVIER MONTOYA FRANCO
Demandado: MAGDA YULIERY DIAZ RIVERA
LUIS GONZALO LÓPEZ HERNANDEZ
Radicación. 761304089001 2021-00493-00

Correspondió por previo conocimiento el estudio de la demanda de la referencia: atendiendo que la misma presentaba ciertas falencias, por auto interlocutorio No. 1650 de diciembre 06 de 2021, se inadmitió, entre otras causales por:

- *“En el memorial poder indicar que se confiere para adelantar proceso contra los “herederos determinados e indeterminados” sin hacer claridad de quién, como tampoco se dirige el poder y la demanda contra las personas inciertas e indeterminadas. Deberá aclarar y en tal caso arrimar nuevamente poder con las correcciones del caso”.*

Si bien es cierto el profesional del derecho en su escrito subsanatorio manifiesta que su demanda se dirige contra los señores Maga Yuliyery Díaz Rivera y Luis Gonzalo López Hernández y sus herederos determinados e indeterminados, lo es también que no es claro si los señores en mención se encuentran fallecidos al afirmar que se dirige la demanda contra sus herederos; al respecto el Tribunal Superior del Distrito Judicial de Santa Rosa de Viterbo en providencia dictada el 02 de marzo de 2018, sostiene:

“cuando la demanda se dirige contra una persona que por haber fallecido ya no es titular de la personalidad jurídica no le permita ejercer su derecho de defensa y contradicción. En efecto, cuando a pesar que el demandado ha fallecido la demanda se dirige en su contra, no es posible que el heredero lo suceda procesalmente, de un lado, porque la inexistencia del demandado no le permite tener capacidad para ser parte y, de otro, porque no puede ser condenada una persona distinta a la postulada, incurriendo en causal de nulidad”.

“Por tanto es el heredero quien está legitimado para ejercer los derechos de que era titular el causante y, de la misma manera está legitimado por pasiva para responder por

las obligaciones que dejó insolutas el de cuius (...) **Si se inicia un proceso frente a una persona muerta, la nulidad de lo actuado debe ser la sanción para ese proceder, pues el muerto, por carecer va de personalidad jurídica, no puede ser parte en el proceso. Y aunque se le emplace y se le designe Curador ad litem la nulidad contagia toda la actuación, pues los muertos no pueden ser procesalmente emplazados, ni mucho menos representados válidamente por Curador ad litem**”¹ (subrayas y negrillas por el Despacho).

Ahora, conforme lo establece el artículo 87 del C.G.P. el profesional del derecho señala dirigir la demanda contra los herederos determinados de los señores Maga Yultery Diaz Rivera y Luis Gonzalo López Hernandez, sin hacer referencia puntual de quiénes son, continuando con la deficiencia ya señalada en el auto inadmisorio de la demanda, por lo que para la judicatura no es claro contra quién se dirige pues en caso de que los señores **DIAZ y LÓPEZ** estén fallecidos no se podrán demandar por carecer de personería jurídica para ser parte en el proceso, tal como lo establece la jurisprudencia traída a colación, y en caso de demandar a sus herederos deberá ser preciso en cuanto a los determinados, y en caso de no tener conocimiento dirigirla contra herederos indeterminados, razones suficientes para dar aplicación al artículo 90 del Código General del Proceso, rechazando la demanda por no haber sido corregida en debida forma.

En consecuencia, **EL JUZGADO PRIMERO PROMISCO MUNICIPAL DE CANDELARIA,**

RESUELVE:

PRIMERO. RECHAZAR la demanda de PERTENENCIA presentada a través de apoderada judicial, por **JAVIER MONTOYA FRANCO** en contra de **MAGDA YULIERY DIAZ y LUIS GONZALO LOPEZ HERNANDEZ y otros**, por no haber sido subsanada en debida forma.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

El Juez,

JESÚS ANTONIO MENA ARANGO

¹ Santa Rosa de Viterbo, dos (2) de marzo de dos mil dieciocho (2018). TRIBUNAL SUPERIOR DEL DISTRITO JUDICIAL DE SANTA ROSA DE VITERBO, MAGISTRADO PONENTE: EURÍPIDES MONTOYA SEPÚLVEDA, RADICACIÓN: 157593103001-2015-00050-01.

m.h

JUZGADO PRIMERO PROMISCUO
MUNICIPAL DE CANDELARIA

En Estado No. 001 de hoy enero 11 de 2022,
Notifico el auto anterior.

MONICA ANDREA HERNANDEZ
Secretaria.