

Medellín, trece (13) de mayo de dos mil veintidós (2022)

Proceso	DECLARATIVO – SOCIEDAD COMERCIAL DE HECHO
Radicado	05360 31 03 015 2020 00207 01
Demandante	LUZ MARINA GARCÍA HURTADO
Demandado	HEREDEROS DETERMINADOS E INDETERMINADOS DE ELADIO JAIME CARDONA RAMÍREZ
Juzgado de Origen	SEGUNDO CIVIL CIRCUITO ITAGÜÍ

Encontrándose el presente asunto en estudio admisibilidad del recurso de apelación contra la Sentencia del 8 de abril de 2022, se advierte la configuración de una causal de nulidad que invalida lo actuado en el trámite de primera instancia como pasará a explicarse.

1. ANTECEDENTES.

La demandante, a través de apoderado judicial, solicitó la declaración de la existencia de una sociedad comercial de hecho con el señor Eladio Jaime Cardona, la disolución y liquidación de la misma, además, pretendió la nulidad de la Escritura Pública No 6551 del 30 de noviembre de 2019 de la Notaría 16 de Medellín¹.

Expuso el apoderado que entre la demandante y el señor Eladio Jaime Cardona se conformó una sociedad de hecho justificado en la compra de un lote de terreno en el que construyeron casas con los aportes de ambos, cuya finalidad era arrendarlas para vivir de los arriendos y pensiones que se generaran; señaló que el señor Cardona falleció, desconociendo los hijos de este su condición de socia y compañera en la sucesión que adelantaron en la Notaría 16 de Medellín.

Mediante proveído del 19 de noviembre de 2020 el juzgado de origen admitió la demanda, ordenando la notificación de los demandados, a saber, la cónyuge sobreviviente y herederos determinados del señor Eladio Jaime Cardona, además, ordenó el emplazamiento de los herederos indeterminados².

La cónyuge sobreviviente y herederos determinados del señor Eladio Jaime Cardona otorgaron poder a profesional del derecho para su representación, a través del cual contestaron la demanda³; por auto del 21 de junio de 2021 se corrió traslado de las excepciones de mérito⁴; posteriormente, se llevó a cabo la audiencia de que tratan los artículos 372

¹ Ver Archivo "02. Demanda" pág. 4

² Ver Archivo "06.AutoAdmiteDemanda"

³ Ver Archivo "15.RespuestaDemanda" págs. 10-17

⁴ Ver Archivo "20.AutoIncorporaRespuestaTrasladoExcepciones21062021"

"Al servicio de la justicia y de la paz social"

y 373 del CGP, emitiéndose sentencia desestimatoria el 8 de abril de 2022⁵, que fuera objeto del recurso de alzada por el extremo activo.

2. CONSIDERACIONES.

Las nulidades procesales han sido definidas por la doctrina y la jurisprudencia como la sanción que ocasiona la ineficacia del acto a consecuencia de yerros en que se incurre en un proceso.

El legislador incluyó varias causales generadoras de vicios con entidad suficiente para que sea declarada la nulidad procesal, todo con miras a permitir que las actuaciones judiciales se desarrollen y mantengan dentro del cauce que es debido, causales que se encuentran taxativamente consagradas en el artículo 133 del Código General del Proceso. El numeral 8 de la norma en mención prevé:

"El proceso es nulo, en todo o en parte, solamente en los siguientes casos:

(...) 8. Cuando no se practica en legal forma la notificación del auto admisorio de la demanda a personas determinadas, o el emplazamiento de las demás personas aunque sean indeterminadas, que deban ser citadas como partes, o de aquellas que deban suceder en el proceso a cualquiera de las partes, cuando la ley así lo ordena, o no se cita en debida forma al Ministerio Público o a cualquier otra persona o entidad que de acuerdo con la ley debió ser citado."

En el caso concreto, el juzgado ordenó el emplazamiento de los herederos indeterminados del señor Eladio Jaime Cardona, en cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 87 del CGP, que dispone la forma como debe dirigirse la demanda cuando quien deba resistir la acción ha fallecido.

El emplazamiento de los herederos indeterminados debe seguir las reglas previstas en el artículo 108 del CGP, en concordancia con el artículo 10 del Decreto 806 de 2020, es decir, a través de publicación en el Registro Nacional de Emplazados y de no concurrir interesado en la oportunidad legal proceder con el nombramiento de curador *ad litem*.

Revisado el trámite adelantado, advierte el Despacho que los herederos indeterminados del señor Eladio Jaime Cardona no fueron emplazados a pesar de haberse ordenado como lo ordena la ley, configurándose la nulidad prevista en el numeral 8 del artículo 133 del Código de General del Proceso, que prevé como nula la actuación que se desarrolle sin la observancia del emplazamiento de las personas que aun indeterminadas deban ser citadas

⁵ Ver Archivo "25ActaAudiencia7y8Abril2022"

"Al servicio de la justicia y de la paz social"

al proceso, pues el Juzgado corrió traslado de las excepciones, seguidamente fijó fecha de audiencia y finalmente adoptó la decisión de fondo, dejando de lado la convocatoria y vinculación de los indeterminados.

Emerge de lo anterior, la evidente configuración de la causal de nulidad prevista en el numeral 8 del artículo 133 del CGP, nulidad insaneable, por cuanto las personas que pudieron verse afectadas no tuvieron la posibilidad de alegar la nulidad, pues ni siquiera conocieron la existencia del proceso, ante la omisión del emplazamiento.

En definitiva, se declarará la nulidad del proceso a partir del auto del 21 de junio de 2021⁶, por el cual el Juzgado corrió traslado de las excepciones de mérito, advirtiéndose que las pruebas practicadas conservarán validez y tendrán eficacia respecto de quienes tuvieron la oportunidad de controvertirlas, según lo establecido en el artículo 138 del CGP. En consecuencia, se ordenará al *a quo* que rehaga las actuaciones adoptando los remedios del caso, específicamente, atienda lo dispuesto en el artículo 108 del CGP, en armonía con el artículo 10 del Decreto 806 de 2020.

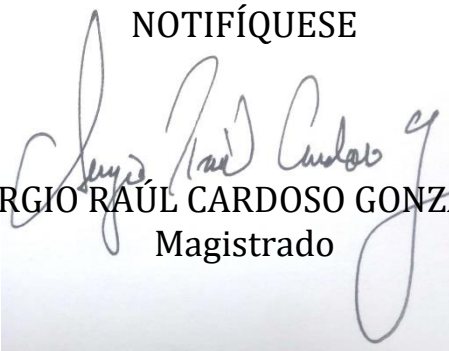
Atendiendo las anteriores consideraciones, el TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN SALA UNITARIA DE DECISIÓN CIVIL,

3. RESUELVE.

PRIMERO: DECLARAR la NULIDAD de lo actuado desde el auto del 21 de junio de 2021, por el cual el Juzgado corrió traslado de las excepciones de mérito; ADVERTIR que las pruebas practicadas conservarán validez y tendrán eficacia respecto de quienes tuvieron la oportunidad de controvertirlas y; ORDENAR al Juzgado de origen que rehaga la actuación adoptando los remedios del caso, de acuerdo a lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: DEVOLVER el expediente al Juzgado de origen para que se surtan las actuaciones pertinentes.

NOTIFÍQUESE



SERGIO RAÚL CARDOSO GONZÁLEZ
Magistrado

⁶ Ver Archivo "20.AutoIncorporaRespuestaTrasladoExcepciones21062021"