

**Recurso de apelación contra auto que revoca mandamiento de pago. Proceso ejecutivo
Rad. 730013103-001-2022-00252-00**

LFG Asesores Jurídicos <lfgasesoresibague@gmail.com>

Mié 08/02/2023 16:49

Para: Juzgado 01 Civil Circuito - Tolima - Ibagué

<j01cctoiba@cendoj.ramajudicial.gov.co>; luzangeladuarteacero

<luzangeladuarteacero@hotmail.com>; notificacionesjudiciales@allianz.co

<notificacionesjudiciales@allianz.co>

Buena tarde

Señores

JUZGADO PRIMERO CIVIL DEL CIRCUITO DE IBAGUÉ

E. S. D.

Referencia: PROCESO EJECUTIVO DE MAYOR CUANTÍA

Demandantes: **FABIO BOHÓRQUEZ Y OTROS**

Demandados: ALLIANZ SEGUROS S.A.

Radicado: 730013103-001-2022-00252-00

En calidad de apoderada de los demandantes, dentro del término legal allegó al despacho escrito con el cual interpongo **RECURSO DE APELACIÓN** contra el auto que revocó el mandamiento de pago ejecutivo dentro del proceso de la referencia, de fecha 03 de febrero de 2023.

Atentamente,

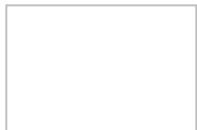
INVERSIONES Y ASESORÍAS GYM SAS.

Representante legal: YANETH MAIGUAL MENDOZA.

Me notificare en la MZ D CASA 17 bosques de varsovia, Ibagué - Tolima

Cel: 3004996707

Elaboró:





Señor
JUEZ PRIMERO CIVIL MUNICIPAL
IBAGUE - TOLIMA
E. S. D.

Proceso: **Ejecutivo Singular de Mayor Cuantía**

Demandante: **FABIO BOHORQUEZ GOMEZ**
AGUSTINA SANCHEZ ORTIZ
ANA MILENA VALENCIA RODRIGUEZ
DAVID JULIAN PEDRAZA AREVALO
EDISON FABIAN PEDRAZA RODRIGUEZ
JOSE ALBERTO PEDRAZA RODRIGUEZ
MARIA TRINIDAD RODRIGUEZ UREÑA

Demandados: **ALLIANZ SEGUROS S.A.**

Rad.: 730013103001-2022-00252-00

REF.: RECURSO DE APELACIÓN CONTRA AUTO QUE REVOCA
MANDAMIENTO DE PAGO.

MAIRA ALEJANDRA GONZALEZ MAIGUAL identificada como aparece al pie de mi firma, actuando en nombre y representación de los demandantes **FABIO BOHORQUEZ GOMEZ, AGUSTINA SANCHEZ ORTIZ, ANA MILENA VALENCIA RODRIGUEZ, DAVID JULIAN PEDRAZA AREVALO, EDISON FABIAN PEDRAZA RODRIGUEZ, JOSE ALBERTO PEDRAZA RODRIGUEZ y MARIA TRINIDAD RODRIGUEZ UREÑA**, estando dentro del término legal, por medio de escrito sustento el recurso de apelación interpuesto contra el Auto de fecha 03 de febrero de 2022 proferido por el Juzgado Primero Civil del Circuito de Ibagué en los siguientes términos:

El auto recurrido resuelve recurso de reposición interpuesto por la parte demandada contra el auto del 21 de noviembre de 2022 que libró mandamiento de pago ejecutivo; en dicho auto se revoca el mandamiento de pago ejecutivo mencionado y se ordena el archivo del expediente, previas constancias.

Teniendo en cuenta que lo que dio origen al proceso ejecutivo fue la **NO CONTESTACIÓN** de la reclamación por **DAÑOS EXTRAPATRIMONIALES Y/O LESIONES** ocasionados a mis representados por el vehículo de placas **WFL679** asegurado por la compañía **ALLIANZ SEGUROS S.A.**, reclamación que fue radicada el día 21 de septiembre de 2021 a través de correo electrónico como se evidencia en el escrito de demanda, pasado un mes como lo exige el numeral tercero del artículo 1053 del Código de Comercio, **ALLIANZ SEGUROS S.A.** compañía aseguradora no presento objeción de manera seria y fundada, ni realizó ningún tipo de pronunciamiento al respecto, Dando así lugar a que la póliza No 022400488 con vigencia contractual en el momento del accidente de tránsito preste **MÉRITO EJECUTIVO** ya que tiene la cualidad que se le atribuye a aquel documento que contiene una obligación, que al ser incumplida se constituye como una prueba plena que permite que ésta pueda ser ejecutada o exigida judicialmente. Por lo tanto, se considera que un documento presta mérito ejecutivo cuando permite que la obligación, contenida en él, pueda ser exigida por vía judicial, y cumpliendo con todos requisitos legales.

Es de gran importancia especificar que el título ejecutivo establece que el obligado debe observar a favor de su acreedor una conducta de hacer, de dar, o de no hacer, que debe ser clara, expresa y exigible. Dando a entender la ley sustancial que la obligación es clara cuando 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. Es expresa la obligación cuando de la redacción



misma del documento, aparece nítida y manifiesta la obligación y por último es exigible la obligación si su cumplimiento no está sujeto a un plazo o a una condición, dicho de otro modo, si se trata de una obligación pura y simple ya declarada.

Ahora bien, a luz de la sentencia STC928-2020 nos especifica y aclara que:

(i) "El proceso ejecutivo exige que quien ejerce la acción acredite un título ejecutivo que dé certeza del crédito para constreñir al deudor al pago".

(ii) Como el numeral 3 del canon 1053 del estatuto mercantil "(...) condiciona la ejecución a la previa presentación de la reclamación por el asegurado o beneficiario con los comprobantes correspondientes para demostrar la ocurrencia del siniestro y la cuantía de éste (canon 1077) y a que la misma no haya sido objetada de manera seria y fundada por el asegurador, dentro del mes siguiente a la presentación de la reclamación por el asegurado o beneficiario (...)" (se resalta), la impulsora debía allegar un título complejo.

Es claro, que bajo lo precedido en el artículo 1077 del código de comercio el cual especifica lo siguiente:

ARTÍCULO 1077. <CARGA DE LA PRUEBA>. Corresponderá al asegurado demostrar la ocurrencia del siniestro, así como la cuantía de la pérdida, si fuere el caso.

El asegurador deberá demostrar los hechos o circunstancias excluyentes de su responsabilidad

No allega ninguna demostración de eximentes de responsabilidad, puesto que si bien es cierto para la fecha 21 de septiembre de 2021 se radica vía correo electrónico a la compañía Allianz, reclamación formal junto con los anexos suficientes para demostrar la ocurrencia del siniestro, las pretensiones del mismo y dando cumplimiento al artículo del código de comercio ya especificado, la aseguradora no cumple con lo especificado en este, puesto que no se puede tomar la norma en espacio específico sino en su totalidad, y el código de comercio es claro al especificar que se deben demostrar las circunstancias de excluyentes de responsabilidad y del cual no existe prueba de este, en el término legal especificado en el artículo 1053 del código de comercio el cual dicta de la siguiente manera:

ARTÍCULO 1053. <CASOS EN QUE LA PÓLIZA PRESTA MÉRITO EJECUTIVO>. <Apartes tachados derogado por el literal c) del artículo 626 de la Ley 1564 de 2012. Rige a partir del 1o. de enero de 2014. En los términos del numeral 6) del artículo 627> <Artículo subrogado por el artículo 80 de la Ley 45 de 1990. El nuevo texto es el siguiente:> La póliza prestará mérito ejecutivo contra el asegurador, por sí sola, en los siguientes casos:

3) Transcurrido un mes contado a partir del día en el cual el asegurado o el beneficiario o quien los represente, entregue al asegurador la reclamación aparejada de los comprobantes que, ~~según las condiciones de la correspondiente póliza~~, sean indispensables para acreditar los requisitos del artículo 1077, sin que dicha reclamación sea objetada ~~de manera seria y fundada~~. Si la reclamación no hubiere sido objetada, el demandante deberá manifestar tal circunstancia en la demanda.

El cual es menester informar que la norma especificada es clara en exigir, que la reclamación presentada podía ser objetada por parte de la aseguradora, el cual no se realizó este beneficio de ley, dando un silencio, ahora bien, no puede ser mal utilizado este norma sustancial, puesto que a la luz de la evidencia probatorio aportada en la presente demanda, se demuestra que se cumplió con los requisitos

de la ley que es incumplimiento de la ley solo fue por parte demandada, ya que contaba con el termino de ley para poder actuar y no lo realizaron,



La sentencia STC928-2020 nos especifica:

Así pues, para que la reclamación de la víctima pueda cumplir con los presupuestos exigidos por el tantas veces citado artículo 1053 (numeral 3º) del Estatuto Mercantil, debe acreditarse "la responsabilidad del asegurado" como aspecto necesario para la configuración del siniestro, elemento que debe probar la víctima a voces de lo que establece el artículo 1077 de esa misma codificación, según remisión consagrada en el prenotado numeral tercero.

Caso del cual se cumplió y fue solo la aseguradora quien no dio cumplimiento al artículo 1077 del estatuto mercantil, puesto que no demostró ninguna causal de eximente de responsabilidad, ni tampoco objeto diga reclamación presentada el día 21 de septiembre de 2021

Por otro lado, la misma sentencia nos dice:

En este orden de ideas, era carga de los demandantes demostrar el referido presupuesto (responsabilidad del asegurado), con miras a dotar de mérito ejecutivo la póliza sustento de su demanda ejecutiva, lo que no hizo, según se constató en las copias aportadas con el libelo de tutela, pues lo único que se probó fue la ocurrencia del accidente de tránsito en el que resultó lesionado Roberto Carlos Sáenz Madrid y en el que intervino el vehículo de placas DGZ-768, asegurado por Allianz Seguros S. A., más no aparece acreditado que la ocurrencia de tal suceso fuera atribuible a quien funge como asegurado" (CSJ STC7190-2017, se destaca)».

Y tal y como lo aclara la jurisprudencia, la póliza demanda presta mérito ejecutivo puesto que al no cumplir con lo dictado en la ley y superar más de los 30 días calendario, sin dar respuesta cumple con los elementos del título ejecutivo clara, expresa y exigible.

Por otro lado, se debe recordar que el presente proceso judicial es ejecutivo por el cual es bien sabido que lo que se busca con este tipo de procesos es el pago de una deuda o el cumplimiento de una obligación por medio de orden judicial, como ya se apreció anteriormente lo que dio origen a la instancia judicial fue que ALLIANS SEGUROS S.A. omitió dar respuesta en el tiempo que determina la ley para objetar o pronunciarse en los casos de reclamaciones en contratos de seguro. Elevando de esta forma la póliza hasta el punto en que presta mérito ejecutivo, es bien sabido que los procesos ejecutivos no discuten si la deuda u obligación existe o si el demandado está o no obligado a pagar; lo que se pretende es la ejecución de la deuda u obligación, con base al título ejecutivo en la que conste la deuda u obligación reclamada.

La finalidad del proceso ejecutivo según la honorable Corte Constitucional a través de la sentencia T-080 de 2004:

"[...]. De acuerdo con lo anterior, la finalidad del proceso ejecutivo es la de procurar al titular del derecho subjetivo o del interés protegido, no el reconocimiento de este derecho o interés, el cual ha debido ventilar en el proceso correspondiente, sino su satisfacción a través de la vía coactiva".

De igual forma la Corte en sentencia C- 454 de 2002 afirma:

"4.1. El proceso ejecutivo en general tiene por finalidad obtener la plena satisfacción de una prestación u obligación a favor del demandante y a cargo del demandado; se trata, como lo han definido los doctrinantes de



Una comprensión cierta pero insatisfecha, que se caracteriza porque no se agota sino con el pago total de la obligación".

Teniendo en cuenta lo preceptuado por la Corte Constitucional es de necesidad resaltar que el tiempo con el que contaba la compañía aseguradora para controvertir la reclamación elevada y presentar argumentos que la eximieran de la responsabilidad ya se cumplió y ahora lo que se busca el resarcir una obligación en cabeza de ella ya favor de mis representados.

Por consiguiente, aun cuando los jueces gozan de libertad para valorar el material probatorio con sujeción a la sana crítica, no pueden llegar al extremo de desconocer la justicia material, bajo la suposición de un exceso ritual probatorio contrario a la prevalencia del derecho sustancial (art. 228 C.P). Por ello, es su deber dar por probado un hecho o circunstancia cuando de dicho material emerge clara y objetivamente su existencia.

Con fundamento en los planteamientos que anteceden, solicito se sirva revocar el auto recurrido, dictando en su lugar lo que en derecho deba reemplazar y librar nuevamente mandamiento de pago ejecutivo.

NOTIFICACIONES

La suscrita las recibirá en la manzana D casa 16 bosques de Varsovia Ibagué - Tolima, Cel 3124299647 correo electrónico: lfgasesoresibague@gmail.com

Atentamente,

MAIRA ALEJANDRA GONZALEZ MAIGUAL
C.C. 1.110.504.547 de Ibagué
T.P. 274.490 del C.S. de la J

