JUZGADO DIECINUEVE CIVIL DEL CIRCUITO DE MEDELLÍN

Medellín, dieciocho de enero de dos mil veintidós

Proceso	Ejecutivo
Demandante	Aldecco S.A.S.
Demandado	Consortio Pavimentar - LA
Radicado	05001310301920220000100
Asunto	Deniega mandamiento.

1. OBJETO

Revisada la demanda presentada, advierte el Despacho que procede denegar mandamiento de pago por las razones que pasarán a esbozarse.

2. CONSIDERACIONES

2.1 Del Título Ejecutivo. De conformidad con lo dispuesto en el Art. 84, numeral 5° del C.G.P, precepto que es desarrollado por el Art. 430 ibídem, el título ejecutivo es un presupuesto de procedibilidad de la acción y, en consecuencia, para proferir mandamiento de pago debe obrar en el expediente el documento que preste mérito para la ejecución, esto es, que arroje plena certeza sobre la existencia de una obligación clara, expresa y exigible, a cargo del deudor y a favor del acreedor, en los términos en que así lo establece el art. 422 C.G.P.¹

El ser clara la obligación, implica que sus elementos aparezcan inequívocamente señalados; tanto su objeto (obligación real o personal), como sus sujetos (acreedor y deudor), además de la descripción de la manera como se ha de llevar a cabo la prestación. Que sea expresa, significa que esté debidamente determinada, especificada y patentada en el documento ejecutivo. Una obligación es expresa cuando es manifiesto y totalmente diáfano el contenido de la obligación y su cumplimiento, sin que sea necesario acudir a elucubraciones o suposiciones. Finalmente, la exigibilidad de la obligación refiere a la calidad que la coloca en situación de pago, solución inmediata por no estar sometida a plazo, condición o modo, esto es por tratarse de una obligación pura y simple ya declarada; o cuando estando sometida a plazo o condición, se haya vencido aquel o cumplido ésta, evento en el cual igualmente aquella pasa a ser exigible.²

2.2. De la factura cambiaria. Según el Código Comercio, todo título valor debe cumplir con dos clases de exigencias, las cuales son unas genéricas y otras específicas. Las exigencias genéricas se encuentran reguladas en el artículo 621 del Código de Comercio y éstos son: 1. La mención del derecho que en el título se incorpora, y 2. La firma de quien lo crea. Por otro lado, las exigencias específicas son aquellas que de manera concreta reglamenta la ley comercial para cada título valor y que según en el caso de la Factura cambiaria, se encuentran descritas en el artículo 774 de la mencionada ley.

¹ El artículo 422 del C.G.P. Civil preceptúa que “pueden demandarse ejecutivamente las obligaciones expresas, claras y exigibles que consten en documentos que provengan del deudor o de su causante y constituyan plena prueba contra él (...).”

² Corte Suprema de Justicia. Sentencia del 31 de agosto de 1942.

La factura cambiaria es un documento que reúne los requisitos generales de los títulos valores y que contiene otros específicos exigidos legalmente. El artículo 772 del Decreto 410 de 1971, Código de Comercio, modificado por el artículo 1° de la Ley 1231 de 2008 define la factura como “un título valor que el vendedor o prestador del servicio podrá librar y entregar o remitir al comprador o beneficiario del servicio.” Asimismo, la referida disposición exige que se libere en relación con los “bienes entregados real y materialmente o a servicios efectivamente prestados en virtud de un contrato verbal o escrito”.

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 774 del Decreto 410 de 1971, de conformidad con el artículo 3° de la Ley 1231, son requisitos de la factura, además de los señalados en los artículos 621 del presente Código y 617 del Estatuto Tributario Nacional, los siguientes: (1) fecha de vencimiento; (2) fecha de recibo de la factura, con indicación del nombre, o identificación o firma de quien sea el encargado de recibirla; y, (3) constancia sobre el estado del pago del precio y remuneración y sobre las condiciones del pago. Téngase en cuenta que, “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.” (Subraya en negrilla el Despacho).

Asimismo, se advierte que para que el título valor preste mérito ejecutivo no sólo basta que éste cumpla con las exigencias relacionadas en el párrafo precedente, sino que también debe acreditar a cabalidad los requisitos que de manera concreta se prevén en el artículo 422 del Código General del Proceso, esto es, que sea una obligación clara, expresa y actualmente exigible.

En lo concerniente a la **factura electrónica** el Decreto 2242 de 2015 compilado en la sección 1 del Decreto 1625 de 2016 por medio del cual se expide el Decreto Único Reglamentario en materia tributaria definió la factura electrónica *como el documento que soporta transacciones de venta de bienes y/ o servicios y que operativamente tiene lugar a través de sistemas computacionales y/ o soluciones informáticas que permiten el cumplimiento de las características y condiciones que se establecen en el presente Decreto en relación con la expedición, recibo, rechazo y conservación. La expedición de la factura electrónica comprende la generación por el obligado a facturar y su entrega al adquirente.*

Acorde con lo dispuesto por el párrafo 3°, artículo 2.2.2.53.1. del Decreto 1349 de 2016, las facturas electrónicas como título valor son las emitidas con el cumplimiento de los requisitos establecidos en el Decreto 2242 de 2015, o en la norma que lo modifique o sustituya, que sean aceptadas conforme a lo dispuesto en el artículo 2.2.2.53.5. del mismo Decreto y registradas en el registro de facturas electrónicas.

En lo concerniente a la aceptación de la factura electrónica el Decreto 1349 de 2016 en su artículo 2.2.2.53.5. establecía que la misma podía ser aceptada expresa o tácitamente, en la primera de ella debía existir una manifestación clara a través del medio electrónico por el cual se le enviaba la factura al adquirente y, la segunda se producía si el adquirente no reclamaba contra su contenido o devolvía la misma dentro de los 3 días siguientes a la recepción efectiva de la factura.

En lo que corresponde a la entrega de la factura electrónica, el artículo en mención refería lo siguiente: *El emisor entregará o pondrá a disposición del adquirente/pagador la factura electrónica en el formato electrónico de generación, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 3 del Decreto 2242 de 2015. Para efectos de la circulación, el proveedor tecnológico por medio de su sistema verificará la recepción efectiva de la factura electrónica por parte del adquirente/pagador y comunicará de este evento al emisor.*

Por su parte el Decreto 1154 de 2020 en su artículo 2.2.2.53.4 indicó igualmente que la factura electrónica, de conformidad con lo establecido por los artículos 772, 773 y 774 del Código de Comercio puede ser aceptada expresa y tácitamente indicando en su parágrafo 1 que la mercancía se entenderá recibida o prestado el servicio con la constancia de recibo electrónica emitida por el adquirente la cual hará parte integral de la factura. En lo concerniente a la aceptación tácita dicha norma en el parágrafo 2 señaló que el emisor o facturador electrónico deberá dejar constancia electrónica de los hechos que han dado lugar a la aceptación tácita del título en el RADIÁN, lo que se entenderá hecho bajo la gravedad el juramento.

Igualmente, el Decreto 1349 de 2016 exigía que la factura electrónica una vez aceptada debía ser inscrita en el Registro de Facturas Electrónicas – REFEL- y, para su cobro era necesario que el emisor o el tenedor legítimo tuviera en su poder un documento denominado título de cobro, el cual debía ser expedido por el mencionado registro. Al respecto, el nuevo Decreto incorporó la figura del RADIÁN, el cual consiste en una plataforma donde se deberá registrar las facturas electrónicas para ser consideradas como títulos valores. Plataforma que se encuentra a cargo de la Dirección de impuestos y Aduanas Nacionales y quien debe certificar la existencia de la factura como título valor y la trazabilidad de la misma. Indica la norma, además, que en el mencionado registro se deberán inscribir los eventos asociados a la factura electrónica como título valor, como la aceptación, el derecho incorporado, circulación, pagos y limitaciones a la circulación de la factura.

2.4 Del caso concreto. En el asunto sub examine la sociedad Aldecco SAS solicita al Juzgado librar orden de apremio en contra del **Consorcio Pavimentar -LA y el señor Luis Alberto Arango Arredondo**, para lo cual aporta las facturas electrónicas identificadas con los números **C-46836, S-5424, S-5425, S-5426, C-47142, C-47389, S-5540, C-47715, C-48014, C-48027, C-48042, S-5665, C-48799, C-48800 y C-48862** (Cfr. Archivo 2).

Teniendo en cuenta que la ejecución se dirige en contra de un consorcio, el cual, de acuerdo con el documento denominado “ANEXO 3: MODELO DE ACUERDO DE CONSORCIO” se conforma en una participación del 75 % por la sociedad **Pavimentar S.A.** y en un 25 % por la persona natural **Luis Alberto Arango Arredondo** (Cfr. Folio 106, archivo 02), sin embargo, la demanda es dirigida directamente contra el **Consorcio Pavimentar -LA**. Ante este panorama, deviene imperioso traer a colación lo determinado por la Corte Suprema de Justicia en su Sala de Casación Civil, quien sobre los consorcios ha expresado frente a *“las demandas que involucran Consorcios o las Uniones Temporales, la Corte ha expresado que éstos “no pueden acudir directamente al proceso*

como demandantes o como demandados, sino que deben hacerlo a través de las personas que lo integran” (auto del 7 de junio de 2006)³

Incluso, en sentencia con radicado 88001-31-03-002-2002-00271-01, Magistrado Ponente Jaime Alberto Arrubla Puacar, indicó la Alta Corporación sobre la carencia de personalidad de los consorcios, que: *“Por supuesto que la ausencia de personalidad del consorcio no se superaría, como pretende el replicante, con la designación de un representante para tal laborío, pues ese acto de apoderamiento no tendría virtualidad para dotarlo de personería y habilitar su libre intervención en el tráfico económico y jurídico, habida cuenta que no va más allá de autorizarlo, como se anotó, para obrar en nombre de cada uno de los sujetos que lo integran, como resulta además del texto de las cláusulas contractuales en las que el impugnador respalda su tesis, de acuerdo con las cuales se autoriza a la persona designada para “interponer recursos o adelantar actuaciones judiciales o extrajudiciales, sin la aprobación previa y escrita de los representantes de las firmas integrantes del consorcio. Podrá recibir, confesar, transigir, conciliar o comprometer a los miembros del consorcio”, estipulaciones que como se dijo explicitan sin duda la atribución para obrar en nombre de los integrantes del consorcio y no de éste”*.

De manera que, desde la conformación del litis consorcio por pasiva, se advierte que no resulta integrada en debida forma al haber sido dirigida la ejecución contra el **Consortio Pavimentar -La** y no contra cada una de las partes que lo componen. Adicionalmente, no está de más reseñar que consultado el registro del RUES, se pudo constatar que actualmente la sociedad **Pavimentar S.A.**, quien representa un 75 por ciento de la participación en el consorcio, se encuentra en proceso de reorganización empresarial conforme inscripción del 21 de septiembre de 2021 (Cfr. Archivo 03), lo que impide iniciar ejecutivo en su contra conforme lo establecido en el artículo 20 de la Ley 1116 DE 2006 que señala *“A partir de la fecha de inicio del proceso de reorganización no podrá admitirse ni continuarse demanda de ejecución o cualquier otro proceso de cobro en contra del deudor (...)”*.

Ahora, en cuanto a los títulos valores aportados se tiene que una vez realizado el estudio de la demanda, el Juzgado advierte que no resulta posible librar mandamiento de pago por las facturas electrónicas aportadas atendiendo a lo siguiente:

El artículo 3 del Decreto 2242 de 2015, prevé las condiciones de expedición de la factura electrónica, indicando en su parágrafo 1 lo siguiente:

*El obligado a facturar electrónicamente deberá entregar al adquirente una representación gráfica de la factura electrónica en formato impreso o en formato digital. **En este último caso deberá enviarla al correo o dirección electrónica indicada por el adquirente** o ponerla a disposición del mismo en sitios electrónicos del obligado a facturar electrónicamente, cuando se trate de:*

1. Obligados a facturar de acuerdo con el Estatuto Tributario que a su vez sean adquirentes de bienes o servicios, que no se encuentran obligados a facturar electrónicamente y que no optaron por recibirla en formato electrónico de generación.

³ Auto citado en sentencia con radicado 88001-31-03-002-2002-00271-01 de la Corte Suprema de Justicia. Magistrado Ponente: Jaime Alberto Arrubla Paucar.

2. *Personas naturales o jurídicas, no obligadas a facturar según el Estatuto Tributario que a su vez sean adquirentes de bienes o servicios, o que solamente tienen la calidad de adquirentes, que no hayan optado por recibir factura electrónica en formato electrónico de generación.* (Resalto intencional)

Por su parte el artículo 4 del mencionado Decreto señala: **Acuse de recibo de la factura electrónica.** *El adquirente que reciba una factura electrónica en formato electrónico de generación deberá informar al obligado a facturar electrónicamente el recibo de la misma, para lo cual podrá utilizar sus propios medios tecnológicos o los que disponga para este fin, el obligado a facturar electrónicamente. Así mismo, podrá utilizar para este efecto el formato que establezca la DIAN como alternativa. Cuando la factura electrónica sea entregada en representación gráfica en formato impreso o formato digital, el adquirente podrá, de ser necesario, manifestar su recibo, caso en el cual lo hará en documento separado físico o electrónico, a través de sus propios medios o a través de los que disponga el obligado a facturar electrónicamente, para este efecto.*

Por su parte la Resolución 42 del 5 de mayo de 2020 expedida por la DIAN en su sección 5 señaló los parámetros para la expedición de la factura electrónica de venta indicando que se entiende cumplido el deber formal de expedir la factura de venta cuando la misma sea entrega al adquirente en la forma señalada en el numeral primero o segundo del artículo 29 de dicha Resolución.

De las disposiciones señaladas se puede colegir que la factura debe ser enviada al correo que fue dado por el adquirente para recibir la facturación electrónica e igualmente que este último debe informar el recibido de la misma. Por lo que el tenedor legítimo que pretenda su cobro, debe, no solo entregarla al adquirente al correo dispuesto para ello, sino asegurarse que haya sido debidamente recibida por este.

Así las cosas, una vez revisada la documentación allegada se pudo constatar que en el caso particular no se cumplió con las exigencias anteriormente expuestas. Esto, por cuanto de los pantallazos aportados con la demanda únicamente se aprecia que fueron remitidas las mencionadas facturas a los correos electrónicos facturacion@pavimentarsa.com, ncadavidad@pavimentarsa.com, jrico@pavimentarsa.com, jramireza@pavimentarsa.com y ggomez@pavimentarsa.com, y pese a que se presenta constancia de remisión (Cfr. Folios 19, 20, 22 a 25, 27 a 30, 32 a 35, 42 a 46, 48 a 50, 52 a 54, 56 a 58, 62 a 64, 69 a 71, 73 a 75, 79 a 81, 90 a 92, 95 a 97), se observa que las direcciones de correo a las cuales fueron enviadas las facturas de ventas son diferentes a las registradas por la sociedad Pavimentar S.A. y el señor Luis Alberto Arango Arredondo participantes del **Consorcio Pavimentar -La**, que conforme el certificado de existencia y representación legal que corresponden a contador@pavimentarsa.com, pavimentar@pavimentarsa.com y luchoarangoa@gmail.com (Cfr. Folio 1 archivo 03 y Folio 1 archivo 04), además que no fue aportado algún otro documento que indicara que los correos a los que fueron remitidos las facturas fueran los indicados por el adquirente para recibir la facturación electrónica, sin que se tenga evidencia que estos correos al cual fueron enviadas las mencionadas facturas pertenezcan efectivamente al **Consorcio Pavimentar -La**, a la sociedad Pavimentar S.A., o al señor Luis Alberto Arango Arredondo participantes en el consorcio demandado.

Incluso, véase el documento denominado información básica del cliente aportado por la parte demandante, que respecto del **Consorcio Pavimentar La** tiene registrada como dirección electrónica de este FINANCIERA@PAVIMENTARSA.COM, sin embargo, ninguna de las facturas fue remitida a la referida dirección (Cfr. Folio 108, archivo 02). Adicionalmente, es de anotar que inclusive respecto de la factura electrónica de venta C-48799 en la constancia aportada respecto del estado de la notificación se indica “Notificación: Correo electrónico no informado” y respecto de su entrega “pending” (Cfr Folio 84 a 87).

En consecuencia, mal haría el Despacho el librar mandamiento de pago sin tener la certeza que las facturas electrónicas fueron debidamente entregadas a la parte demandada a quien se pretende ejecutar, por lo tanto, no resulta plausible aplicar la aceptación tácita sin que se haya acreditado su configuración, esto es la recepción de las facturas por parte del adquirente de los bienes.

En este punto es necesario poner de presente lo indicado en el inciso final del artículo 773 del Código de Comercio el cual indica que *la factura se considera irrevocablemente aceptada por el comprador o beneficiario del servicio, si no reclamare en contra de su contenido, bien sea mediante devolución de la misma y de los documentos de despacho, según el caso, o bien mediante reclamo escrito dirigido al emisor o tenedor del título, dentro de los tres (3) días hábiles siguientes a su recepción. En el evento en que el comprador o beneficiario del servicio no manifieste expresamente la aceptación o rechazo de la factura, y el vendedor o emisor pretenda endosarla, deberá dejar constancia de ese hecho en el título, la cual se entenderá efectuada bajo la gravedad de juramento.*

De acuerdo a dicha norma resulta indispensable tener certidumbre sobre la efectiva recepción del título valor, con el fin de poder predicarse que la misma fue aceptada por parte de la sociedad demandada. Por lo tanto, al no encontrarse acreditado que las facturas electrónicas fueron efectivamente recibidas por la parte ejecutada no resulta posible librar la orden de apremio que se encuentra solicitando la parte ejecutante.

Inclusive, y de eventualmente considerarse que las facturas fueron recepcionadas de manera efectiva por la parte ejecutada, encuentra el Despacho que no resulta procedente proferir orden de apremio pues no se aportó prueba alguna de que las facturas presentadas para su ejecución se encuentren debidamente inscritas.

La normativa vigente, relativa a la factura electrónica como título valor, exige el registro de las facturas electrónicas en el Registro de Factura Electrónica de venta –RADIAN-, el cual se encuentra a cargo de la DIAN y quien se encarga de certificar la existencia de la factura electrónica como título valor y su trazabilidad. En dicho registro deben inscribirse además los eventos asociados a la factura electrónica como título valor, entendiéndose por evento “un mensaje de datos que se registra en el Registro de factura electrónica de venta considerada título valor - RADIAN, asociado a una factura electrónica de venta como título valor” -artículo 2.2.2.53.2 numeral 6 Decreto 1154 de 2020 - que da cuenta de circunstancias como la aceptación, el derecho incorporado, circulación, pago y limitaciones a la circulación.

Aunado a ello, conforme como lo preceptúa el artículo 2.2.2.53.12 ibidem, el deudor debe realizar el pago de la factura electrónica al tenedor legítimo inscrito en el RADIAN y

requiere que a través del sistema informático que dispone la DIAN, se obtenga la factura electrónica de venta como título valor para hacer exigible su pago -artículo 2.2.2.53.14 ejusdem-.

En lo que respecta al RADIAN, la Resolución 15 de la DIAN desarrolló el registro de la factura electrónica de venta como título valor y se expidió el anexo técnico de registro de la factura electrónica de venta como título valor, de lo que se puede concluir que resulta necesario la inscripción de las facturas de venta en el RADIAN con el fin de que las mismas pueden entenderse como título valor y de esta manera poder reclamar el pago mediante la vía ejecutiva.

En este punto es preciso indicar que las facturas allegadas se expidieron en vigencia del Decreto 1154 de 2020 y en esta medida es necesario que las facturas se encuentren registradas en el RADIAN y que además cuenten con la respectiva certificación de la existencia de la factura como título valor, la cual debe ser expedida por la DIAN, de acuerdo a la normatividad que se viene referenciando- artículo 2.2.2.53.14 del Decreto 1154 de 2020.

En el presente caso, si bien la parte accionante aporta las facturas de venta y con ellas unos pantallazos que en principio indican que las mismas se encuentran inscritas en la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, lo cierto es que de los anexos allegados no se aprecia el título de cobro o Certificación expedida por el Registro de Facturas Electrónicas, y que bajo dicha norma configura el título ejecutivo que faculta para el ejercicio de la acción cambiaria, independiente y autónomo. Por lo tanto, el contenido de los documentos allegados no se ajusta a lo reglado en el Decreto 1154 de 2020 y la Resolución 15 de 2021 lo que imposibilita librar mandamiento de cobro ejecutivo.

Igualmente, advierte el Despacho que se allega únicamente las facturas electrónicas que la parte actora manifiesta haber remitió al demandado, sin embargo, no se adjunta la respectiva certificación de la existencia de la Factura como título valor expedida por la DIAN, conforme a lo preceptuado por el artículo 2.2.2.53.14 parágrafo 2 del Decreto 1154 de 2020.

Conclusión. Teniendo en cuenta que no se encuentran reunidas las condiciones necesarias para la apertura de la vía ejecutiva en los términos anteriormente descritos, resulta necesario denegar la orden de pago peticionada.

3. DECISIÓN

En mérito de lo expuesto el Juzgado Diecinueve Civil del Circuito de Medellín,

RESUELVE:

Único: Denegar el mandamiento ejecutivo por las motivaciones aquí consignadas.

NOTIFÍQUESE
ÁLVARO ORDOÑEZ GUZMÁN
JUEZ

Firmado Por:

**Alvaro Eduardo Ordoñez Guzman
Juez Circuito
Juzgado De Circuito
Civil 019
Medellin - Antioquia**

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación: **5451d9290ee4f738d7dc2e2810213767e61d47a88ccc5b532d69c557f55a6df8**

Documento generado en 18/01/2022 11:03:54 AM

Valide este documento electrónico en la siguiente URL: <https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>