CÓDIGO ÚNICO DE RADICACIÓN: 08-001-31-03-016-2016-00594-02.-
RADICACIÓN INTERNA: 43.615.-

**TRIBUNAL SUPERIOR DISTRITO JUDICIAL DE ARRANQUILLA
SALA CUARTA CIVIL – FAMILIA**

Barranquilla, Octubre Veinticinco (25) de Dos mil veintidós (2022).-

MAGISTRADA SUSTANCIADORA: Dra. CARMÍÑA GONZÁLEZ ORTIZ.-

Procede la Sala Cuarta de Decisión Civil – Familia del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Barranquilla, a resolver la solicitud de Adición de la sentencia de fecha 11 de octubre de 2022, proferido por esta Sala, presentada por la parte demandada.-

CONSIDERACIONES

De acuerdo al artículo 287 del C.G.P., la adición procede cuando se omita la resolución de cualquiera de los extremos de la Litis, o de cualquier otro punto que de conformidad con la ley debía ser objeto de pronunciamiento. La Adición de la sentencia, consiste en que la Autoridad Judicial a través de una sentencia complementaria, se pronuncie sobre aquellos puntos formulados por las partes, que pretermitió resolver al momento de dictar la respectiva sentencia y debían ser objeto de pronunciamiento, sin introducir modificaciones a lo ya resuelto.-

Fundamenta el apoderado judicial de la parte demandante, su petición señalando:

"En el recurso de apelación presentado contra la sentencia de fecha 13 de mayo de 2021, adicionada mediante providencia del 27 de mayo de 2021, proferida por el Juzgado Primero Civil del Circuito de Barranquilla, se expuso como reparo que en la sentencia del a quo no se abordó el estudio del artículo 1594 del Código Civil frente al cobro de la cláusula penal perseguida en la demanda, norma que establece que el acreedor no puede exigir a la vez la obligación principal y la pena, así como tampoco puede solicitar el cúmulo de la pena y de la indemnización ordinaria de perjuicios, porque ello significaría una doble satisfacción de los mismos.

Sin embargo, en la sentencia que resolvió la alzada no se hizo un pronunciamiento frente al referido reparo concreto, esto es, el alcance del artículo 1594 del Código Civil a la luz de la cláusula penal pactada en el contrato y sus consecuentes efectos en el caso concreto, aspecto que debía ser objeto de pronunciamiento e inciden en la decisión adoptada por el Tribunal Superior de Barranquilla.

Solicitud

De acuerdo con lo brevemente expuesto solicito respetuosamente al Tribunal Superior de Barranquilla adicionar la sentencia de fecha 11 de octubre de 2022, notificada en estados el 12 de octubre de 2022, en el sentido de pronunciarse sobre el estudio del artículo 1594 del Código Civil a la luz de la cláusula penal pactada en el contrato objeto de revisión en este asunto."

En el caso bajo estudio, efectivamente el apoderado judicial de la parte demandada, señaló como reparo contra la sentencia impugnada, el siguiente:

"8.- La sentencia apelada no abordó el estudio del artículo 1594 del Código Civil, en armonía con lo establecido en los artículos 1592 a 1601 ibídem, frente a la reclamación de la obligación principal y la pena.".-

CÓDIGO ÚNICO DE RADICACIÓN: 08-001-31-03-016-2016-00594-02.-
RADICACIÓN INTERNA: 43.615.-

El artículo 1594 del Código Civil dispone:

"Art. 1594.- Antes de constituirse el deudor en mora, no puede el acreedor demandar el acreedor demandar a su arbitrio la obligación principal o la pena, sino sólo la obligación principal; ni constituido el deudor en mora, puede el acreedor pedir a un tiempo el cumplimiento de la obligación principal y la pena, sino cualquiera de las dos cosas a su arbitrio; a menos que aparezca haberse estipulado la pena por el simple retardo, o a menos que se haya estipulado que por el pago de la pena no se entienda extinguida la obligación principal."-

Al respecto, y por ser ello pertinente, se trae a colación la sentencia SC3047-2018, del 31 de julio de 2018, M.P. Luis Alonso Rico Puerta, en la cual señala:

"Esta Corporación en sentencia SC, 7 oct. 1976, G.J. t. CLII, n.º 2393, págs. 446-447, acerca del entendimiento, alcances y utilidad de la aludida estipulación contractual, expuso:

"(...) La evaluación convencional de los perjuicios o cláusula penal, según la ley 'es aquella en que una persona, para asegurar el cumplimiento de una obligación, se sujeta a una pena que consiste en dar o hacer algo en caso de no ejecutar o retardar la obligación principal' (Art. 1592 del C.C.). Este concepto pone de manifiesto que la pena convencional puede cumplir diversidad de funciones, tales como la de servir de apremio al deudor, de garantía o caución, o de estimación anticipada de los perjuicios;

(...) Ahora, la estipulación de una cláusula penal en un contrato le concede al acreedor un conjunto de ventajas, pues en primer término lo libera de la difícil labor de aportar la prueba sobre los perjuicios, porque hay derecho a exigir el pago de la pena establecida por el solo hecho de incumplirse la obligación principal; en segundo lugar, el incumplimiento de la obligación principal hace presumir la culpa del deudor, y por esta circunstancia, el acreedor también queda exonerado de comprobar dicha culpa (Art. 1604 del C.C.); en tercer lugar, evita la controversia sobre la cuantía de los perjuicios sufridos por el acreedor.

*(...) Para evitar un doble pago de la obligación, en principio no puede exigir el acreedor, a la vez, la obligación principal y la pena (Art. 1594 del C.C.); tampoco puede solicitar el cúmulo de la pena y la indemnización ordinaria de perjuicios, porque ello entrañaría una doble satisfacción de los mismos, **salvo que así se haya estipulado, o que la pena convenida sea de naturaleza moratoria, pues un uno y otro evento si puede pedirse acumuladamente tales reclamaciones (Art. 1600 del C.C.)**". (Se resalta).-*

Aplicando el precedente traído a colación, en relación con la condena al demandado por concepto de cláusula penal, en el contrato de Unión Temporal, celebrado entre las partes, se pactó ante el incumplimiento, una cláusula penal equivalente al 20% de los valores.-

Al haberse pactado entre las partes una cláusula penal, la misma debe hacerse efectiva, ante el incumplimiento en este caso de la parte demandada, por lo que al haberse demostrado el incumplimiento enrostrado por la parte demandante, se impone hacer efectiva dicha cláusula penal, tal y como lo ordenó el Juez A-quo, sin que exista incompatibilidad alguna al respecto.-

CÓDIGO ÚNICO DE RADICACIÓN: 08-001-31-03-016-2016-00594-02.-
RADICACIÓN INTERNA: 43.615.-

Por lo anterior, se adicionará la sentencia de fecha 11 de octubre de 2022, en relación con el punto referente al reparo 8º, en el sentido antes señalado, punto que debía ser objeto de pronunciamiento, sin que ello implique introducir modificaciones a lo ya resuelto.-

En mérito de lo expuesto, la Sala Cuarta de Decisión Civil – Familia, del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Barranquilla, en mérito de lo expuesto y por autoridad de la Ley,

R E S U E L V E:

PRIMERO: ACCEDER a la solicitud de **ADICIÓN** de la sentencia de fecha 11 de octubre de 2022, proferido por esta Sala, presentada por la parte demandada, en relación con el punto referente al reparo 8º, en el sentido antes señalado, punto que debía ser objeto de pronunciamiento, sin que ello implique introducir modificaciones a lo ya resuelto.-

SEGUNDO: Ejecutoriado este proveído, vuelva el expediente al Despacho de la Magistrada Sustanciadora, a efectos de resolver acerca del recurso de Casación, interpuesto por la parte demandada, contra la sentencia de fecha octubre 11 de 2022.-

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

CARMIÑA GONZÁLEZ ORTIZ

GUILLERMO RAUL BOTTIA BOHORQUEZ

SONIA ESTHER RODRIGUEZ NORIEGA

Firmado Por:

Carmíña Elena Gonzalez Ortiz
Magistrado Tribunal O Consejo Seccional
Sala 6 Civil Familia
Tribunal Superior De Barranquilla - Atlantico

Sonia Esther Rodriguez Noriega
Magistrado Tribunal O Consejo Seccional
Sala 7 Civil Familia
Tribunal Superior De Barranquilla - Atlantico

Guillermo Raul Bottia Bohorquez
Magistrado
Sala 02 Civil Familia
Tribunal Superior De Barranquilla - Atlantico

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: **b204785695d63cb660740a58a64fe76e381e9cddb76f6f6512ba6274040ce513**

Documento generado en 25/10/2022 11:57:52 AM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>