

Auto interlocutorio	148
Radicado	052663103001-2022-00044-00
Proceso	Ejecutivo
Demandante (s)	Dywidag S.A.S.
Demandado (s)	Obra La Reserva S.A.S.
Asunto	Deniega mandamiento de pago

JUZGADO PRIMERO CIVIL DEL CIRCUITO DE ORALIDAD DE ENVIGADO

Dieciocho de febrero del dos mil veintidós

Se procede al estudio sobre lo concerniente a librarse mandamiento de pago dentro del proceso ejecutivo, encontrándose que deberá negarse el mismo de conformidad con la explicación que en seguida se expone

CONSIDERACIONES:

1. Las facturas de venta, para que constituyan títulos valores, deben reunir, entre otros, los siguientes requisitos:

1.1. Los enunciados en el artículo 621 del C. de Co.:

- La mención del derecho que se incorpora.
- La firma del creador.

1.2 Los indicados en el artículo 3º de la Ley 1231 de 2008:

- Fecha de vencimiento. Si no se expresa nada en la factura, será pagadera treinta (30) después de su emisión.
- Fecha de recibo de la factura con indicación del nombre o identificación o firma de quien recibe.

2. En relación a las facturas electrónicas, el Decreto 2242 de 2015 compilado en el Decreto 1625 de 2016 por medio del cual se expidió el Decreto Único Reglamentario en materia tributaria, se 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”.

3. Acorde con lo dispuesto por el parágrafo 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.

4. 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.

5. En lo que atañe 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”.

6. Con relación a la aceptación de la factura electrónica, el Decreto 1154 de 2020 estableció: Artículo 2.2.2.53.4. Aceptación de la factura electrónica de venta como título valor. Atendiendo a lo indicado en los artículos 772, 773 Y 774 del Código de Comercio, la factura electrónica de venta como. título, valor, una vez recibida, se entiende

irrevocablemente aceptada por el adquirente/deudor/aceptante en los siguientes casos: *1. Aceptación expresa:* Cuando, por medios electrónicos, acepte de manera expresa el contenido de esta, dentro de los tres (3) días hábiles siguientes al recibo de la mercancía o del servicio. *2. Aceptación tácita:* Cuando no reclamare al emisor en contra de su contenido, dentro de los tres (3) días hábiles siguientes a la fecha de recepción de la mercancía o del servicio. El reclamo se hará por escrito en documento electrónico. Parágrafo 1. Se entenderá recibida la mercancía o prestado el servicio con la **constancia de recibo electrónica**, emitida por el adquirente/deudor/aceptante, **que hace parte integral de la factura, indicando el nombre, identificación o la firma de quien recibe, y la fecha de recibo.** Parágrafo 2. **El emisor o facturador electrónico deberá dejar constancia Electrónica de los hechos que dan lugar a la aceptación tácita del título en el RADIAN, lo que se entenderá hecho bajo la gravedad de juramento. (Negritas intencional).**

7. Lo que permite ver, que al igual que ocurre con el artículo 774, numeral 2, del estatuto mercantil que señala como requisito de la factura: “2. La fecha de recibo de la factura, con indicación del nombre, o identificación o firma de quien sea el encargado de recibirla según lo establecido en la presente ley”, tratándose de facturas electrónicas también es necesario tal constancia de recibido indicando el nombre o la firma de quien recibe, y la fecha de recibo.

8. En el asunto *sub examine* la sociedad Dywidag S.A.S., solicita librar mandamiento de pago en contra de Obra La Reserva S.A.S., para lo cual aporta la factura electrónica DI683, fecha de emisión 14/07/2021, fecha de vencimiento 13/08/2021, valor facturado \$ 278,412,210.27.

9. 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: (..). (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.

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.

10.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.

11.Así las cosas, una vez revisada la documentación allegada se pudo constatar que el caso particular no se cumplió con las estipulaciones

anteriormente expuestas. Esto, por cuanto del pantallazo aportado se aprecia que la mencionada factura fue remitida al correo electrónico carolina.ceballos@obrasde.com y si bien se presenta constancia de haber sido abierta por el adquiriente, se observa que la dirección de correo a la cual fue enviada la factura es diferente a la registrada por la sociedad en el certificado de existencia y representación legal que corresponden a luzdary.lopez@obrasde.com, sin que se tenga evidencia que el correo al cual fue enviada la factura pertenezca efectivamente a la sociedad demandada.



Así la cosas, no hay certeza que la factura electrónica fue debidamente entregada a la sociedad que se pretende ejecutar, por lo tanto, no resulta plausible aplicar la aceptación tácita que indica el demandante en su escrito sin que se haya acreditado su configuración, esto es la recepción de la factura por parte del adquirente de los bienes.

12. Asimismo, se evidencia que la factura electrónica de venta no enseña una firma digital o electrónica como elemento para garantizar la autenticidad e integridad de ésta.

Téngase en cuenta lo dispuesto por el artículo 11, numeral 7, de la Resolución 000042 del 5 de mayo de 2020, expedida por la DIAN, conforme al cual la factura electrónica debe presentarse en el formato electrónico en el cual fue generada y junto al documento de validación que contiene el valor “*Documento validado por la DIAN*”. En adición a lo precedente, en el numeral 15 de esta disposición se exige el código CUFE.

La mencionada resolución permitió que la firma se haga mediante la “inclusión de una etiqueta i.e. — dentro del formato estándar de intercambio XML, el cual está localizado en la siguiente ruta”: XPath:

- /Invoice/ext:UBLExtensions/ext:UBLExtension/ext:ExtensionContent/ds:Signature
- /CreditNote/ext:UBLExtensions/ext:UBLExtension/ext:ExtensionContent/ds:Signature
- /DebitNote/ext:UBLExtensions/ext:UBLExtension/ext:ExtensionContent/ds:Signature

13. Con fundamento en lo anterior, y dado que el título carece de la firma digital o electrónica, como también de la constancia de recibo con indicación de la persona y fecha de quien recibe, o la verificación de su recibo por el proveedor tecnológico, debe negarse el mandamiento de pago al no reunirse los requisitos para ser factura electrónica, como tampoco factura de venta en los términos del artículo 774 del Código de Comercio.

Por lo expuesto, se

R E S U E L V E:

PRIMERO: Denegar el mandamiento de ejecutivo solicitado por la sociedad Dywidag S.A.S. contra Obra La Reserva S.A.S.

SEGUNDO: Ordenar la entrega de los anexos a la demandante, sin necesidad de desglose y,

TERCERO: Disponer el archivo del expediente.

NOTIFÍQUESE



GERMÁN ALONSO FLÓREZ HINCAPIÉ
JUEZ

CERTIFICO

Que el auto anterior fue notificado en estado No. 035
fijado hoy en la Secretaría del Juzgado a las 8 am.

Envigado, 04 de marzo de 2022.



Tatiana Corrales Ramírez
Secretario