

05001-31-03-011-2019-00139-02

Tipo de proceso: Acción Popular.

Demandante: Bernardo Abel Hoyos Martínez

Demandado: Koba Colombia SAS (hoy D1 SAS)

Decisión: Declara desierto el recurso de apelación interpuesto por la parte accionada (apelante). Niega audiencia solicitada por el actor popular.

M.P. RICARDO LEÓN CARVAJAL MARTÍNEZ



SALA UNITARIA DE DECISIÓN CIVIL

Medellín, dos de agosto de dos mil veintitrés

Al estudiar el expediente para resolver el recurso de apelación interpuesto por la parte accionada frente a la sentencia proferida el 26 de agosto de 2022 por el Juzgado Once Civil del Circuito de Oralidad de Medellín, esta Sala de Decisión Civil que de conformidad con lo prescrito por el párrafo 4 del numeral 3 del artículo 322 del CGP y por el artículo 12 de la Ley 2213 de 2022– vigente para el momento en el que se concedió el recurso, lo admitió y corrió traslado, encuentra que el recurso de apelación presentado por KOBÁ COLOMBIA SAS (hoy D1 SAS) no cuenta con sustentación de los reparos concretos conforme lo exige la normativa vigente, en la oportunidad legal y ante el Juez de segunda instancia.

Adviértase que por remisión del artículo 37 de la Ley 472 de 1998, ***“El recurso de apelación procederá contra la sentencia que se dicte en primera instancia, en la forma y oportunidad señalada en el Código de Procedimiento Civil, y deberá ser resuelto dentro de los veinte (20) días siguientes contados a partir de la radicación del expediente en la Secretaría del Tribunal competente.”***

Se precisa que la remisión al Código de Procedimiento Civil debe entenderse con respecto al Código General del Proceso con las modificaciones introducidas por la Ley 2213 de 2022, especialmente en el artículo 12.

Así, en el auto del 6 de julio de 2023- archivo 2 del cuaderno de segunda instancia del expediente digital- se admitió el recurso de apelación y se corrió traslado para presentar la sustentación por el término de cinco (5) días, término que no fue aprovechado por la parte accionada (apelante).

Frente a este punto resulta aplicable el precedente horizontal fijado por la mayoría de esta Sala de Decisión Civil y en sede de tutela por la Sala de Casación Laboral de la Corte Suprema de Justicia que acoge la postura de la sentencia SU- 418 de 2019, según la cual:

“De acuerdo con esa metodología de interpretación, el recurso de apelación debe sustentarse ante el superior en la audiencia de sustentación y fallo, y el efecto de no hacerlo así es la declaratoria de desierto del recurso.”¹

En la sentencia referida², la Sala de Casación Laboral consideró que así la Sala de Casación Civil haya sostenido que en estos eventos no se puede dar aplicación al artículo 327 del CGP ni a lo resuelto por la Corte Constitucional, por no fijarse fecha y hora para celebrar la audiencia de sustentación arguyendo que el artículo 14 del Decreto 806 de 2020 acudió al sistema escritural para la sustentación del recurso de apelación, la modificación introducida por el Decreto expedido con ocasión de la

¹ Corte Suprema de Justicia. Sala de Casación Laboral. STL 317 del 16 de junio de 2021. Sentencia STL 5524 del 17 de abril de 2022. Sentencia STL 6925 del 18 de mayo de 2022. Sentencia STL 7455 del 24 de mayo de 2022.

² Corte Suprema de Justicia. Sala de Casación Laboral. STL 9034 del 13 de julio de 2022. M.P. Gerardo Botero Zuluaga.

emergencia sanitaria y ahora vuelto legislación permanente a través de la Ley 2213 de 2022, modificó la forma de satisfacer la carga de sustentación, pero no la etapa y ante la instancia en la cual debe hacerse, lo cual fue reiterado en sentencia del 30 de noviembre de 2022 que analizó un caso con características similares que fue conocido por este Despacho.³

Por ello con fundamento en la potestad de configuración normativa del legislador que estableció los parámetros para la sustentación del recurso de apelación; acatando el precedente horizontal y aplicando las decisiones constitucionales, no se admite un momento procesal diferente al de la segunda instancia previsto por el legislador para cumplir con la carga de sustentar el recurso de apelación y en la oportunidad legal; iterando que ello corresponde en el curso de la segunda instancia dentro del término concedido con posterioridad a la ejecutoria del auto admisorio del recurso, al margen que ella no se dé en el curso de una audiencia sino a través de un escrito.

Acaecida la ejecutoria del auto del 6 de julio de 2023, la parte accionada no presentó ante la segunda instancia y en el momento oportuno, sustentación del recurso de apelación interpuesto en primera instancia; verificándose en la constancia secretarial del 1 de agosto de 2023 obrante en el archivo 6 de la carpeta de segunda instancia del expediente digital, que el 10 de julio de 2023 se recibió memorial con los alegatos presentados por la accionada en su condición de no apelante.

Siguiendo la interpretación que se ha fijado sobre la normativa en cita, no existe uno de los elementos fundamentales para tener por sustentado el recurso de apelación en la oportunidad y ante la segunda instancia, por lo

³ Corte Suprema de Justicia. Sala de Casación Laboral. Sentencia STL 15873-2022. M.P. Omar Ángel Mejía Amador.

que se declarará DESIERTO el recurso de apelación interpuesto por la parte accionada; por tanto, ejecutoriado el presente auto devuélvase el expediente al Juzgado de origen.

De otro lado, si bien el actor popular remitió escrito solicitando que se tuviera en cuenta lo alegado en primera instancia, debe precisarse que el recurso por él interpuesto no fue concedido ni admitido porque la discusión gira en torno al monto impuesto en la condena en costas, situación que no es objeto de pronunciamiento en la sentencia de segunda instancia, de acuerdo con el numeral 5 del artículo 366 del CGP, se controvierte a través del recurso reposición y apelación contra el auto que apruebe la liquidación de costas emitido por el Juez de primera instancia.

En lo que tiene que ver con la solicitud de fijar fecha y hora para surtir la audiencia de alegaciones y fallo, por la remisión de la Ley 472 de 1998 a las normas del procedimiento general y dado que está vigente el artículo 12 de la Ley 2213 de 2022 que reguló el trámite de la apelación de sentencias por escrito no es procedente la petición, a ello se suma que con la declaratoria de desierto del recurso, se releva a esta Sala Civil de emitir un pronunciamiento de fondo respecto de la sentencia apelada.

NOTIFÍQUESE POR ESTADOS ELECTRÓNICAMENTE.



RICARDO LEÓN CARVAJAL MARTÍNEZ
Magistrado