



## **SALA SEGUNDA UNITARIA DE DECISIÓN CIVIL**

**Medellín, quince de mayo de dos mil veintitrés**

Se procede a resolver el recurso de reposición interpuesto por la parte de demandada frente al auto del 27 de marzo de 2023 que declaró desierto el recurso de apelación por no presentarse sustentación en segunda instancia.

### **1. ANTECEDENTES**

- 1.1** El 7 de marzo de 2023 – archivo 2 del cuaderno de segunda instancia del expediente digital- se admitió el recurso de apelación formulado por la parte demandada frente a la sentencia proferida el 24 de febrero de 2023 en el proceso de la referencia.
- 1.2** En constancia secretarial del 24 de marzo de 2023, se certificó que el término de cinco días venció el 23 de marzo de 2023 en silencio – archivo 5 de la carpeta de segunda instancia del expediente digital.
- 1.3** Conforme con la información y dando aplicación al precedente horizontal y al fijado por la Sala Laboral de la Corte Suprema de Justicia, en sede de tutela, como la parte demandada no sustentó el recurso en segunda instancia, por auto del 27 de marzo de 2023- archivo 6 ibídem- se declaró desierto el recurso de apelación no siendo suficiente la presentación de reparos concretos en la primera instancia.

## **2. REPOSICIÓN**

Dentro del término de ejecutoria del auto que declaró desierta la apelación, el recurrente solicitó la reconsideración de la decisión y expuso que al cabo de la audiencia de primera instancia enunció los motivos de inconformidad frente a la decisión asumida por el Juzgado y el 28 de febrero de 2023 remitió al Despacho el documento contentivo de los argumentos del recurso de apelación dirigido a los Magistrados de la Sala Civil del Tribunal Superior de Medellín desprendiéndose la sustentación.

Si bien la sustentación no se presentó dentro del término concedido por el Despacho del Magistrado ponente, acaece la extemporaneidad por anticipación que no causa ni dilaciones injustificadas en el trámite ni desconoce el derecho de defensa de la contraparte.

## **3. PROBLEMA JURÍDICO A RESOLVER**

**¿Debe darse trámite a la apelación formulada por la parte demandada?**

De conformidad con el numeral 3 del artículo 12 de la Ley 2213 de 2022 - vigente para el momento de interponerse- ***“El recurso de apelación contra la sentencia en los procesos civiles y de familia se tramitará así:***

***Sin perjuicio de la facultad oficiosa de decretar pruebas, dentro del término de ejecutoria del auto que admite el recurso de apelación, las partes podrán pedir la práctica de pruebas y el juez las decretará únicamente en los casos señalados en el artículo 327 del Código***

***General del Proceso. El juez se pronunciará dentro de los cinco (5) días siguientes.***

***Ejecutoriado el auto que admite el recurso o el que niega la solicitud de pruebas, el apelante deberá sustentar el recurso a más tardar dentro de los cinco (5) días siguientes. De la sustentación se correrá traslado a la parte contraria por el término de cinco (5) días. Vencido el término de traslado se proferirá sentencia escrita que se notificará por estado. Si no se sustenta oportunamente el recurso, se declarará desierto.***

(Subrayas propias).

Desde la consagración normativa se dispuso la sanción ante la no sustentación oportuna y ante el Juez competente, fijándose que la carga relacionada con este acto procesal debía cumplirse en el curso de la segunda instancia, tal como se previno desde el auto admisorio del recurso y se reiteró en auto que declaró desierto el recurso de apelación.

Si bien la posición de la Sala Civil es diametralmente opuesta de lo que ha sostenido la Sala Laboral en materia de sustentación del recurso de apelación, la última funge como segunda y última instancia en sede de tutela; por ello esta Sala de Decisión Civil por mayoría ha asumido este criterio, por cuanto más allá de poderse alegar la fuerza vinculante del precedente vertical, ante la divergencia con el superior funcional, entiéndase Sala Laboral, lo propio es acoger su criterio.

En efecto, las sentencias citadas en el auto del 8 de septiembre de 2022 adoptan los postulados desarrollados por la Corte Constitucional en la sentencia SU-418 de 2019 al establecer que en materia de apelación deben diferenciarse dos momentos, (1) la interposición y (2) la

sustentación, sin que ello haya variado con la vigencia de la Ley 2213 de 2022, puesto que la única modificación introducida tiene que ver con la forma de satisfacer la carga.

Por ello, no se cumple con el presupuesto normativo cuando la parte demandada allegó memorial titulado sustentación de la apelación o lo haya dirigido a los Magistrados de esta Corporación, porque ante la primera instancia acontece la fase de interposición y la sustentación corresponde hacerla durante el traslado corrido por el Juez de segunda instancia.

En consecuencia, no se repondrá la decisión y mantendrá la declaratoria de desierto del recurso de apelación.

### **DECISIÓN**

La **SALA SEGUNDA ÚNICA DE DECISIÓN CIVIL DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE MEDELLÍN**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley,

### **RESUELVE**

**PRIMERO:** “Por las razones expuestas, **NO SE REPONE** el auto impugnado, manteniendo la decisión de **DECLARAR DESIERTO** el recurso de apelación interpuesto por la parte demandada frente a la sentencia proferida el 24 de febrero de 2023.

**SEGUNDO:** Ejecutoriada esta providencia, devuélvase el expediente al Juzgado de Origen.

**NOTIFÍQUESE POR ESTADOS Y ELECTRÓNICAMENTE.**

A handwritten signature in black ink, consisting of several overlapping loops and a final horizontal stroke.

**RICARDO LEÓN CARVAJAL MARTÍNEZ**

**Magistrado**