

### **Aclaración de Voto. 003**

**Ejecutivo de Jesús Elías Giraldo Gómez contra Sucesores de Mario Luis Villegas Hincapié. Rdo. 05266 31 03 002 2019 00289 03. M.P. Julián Valencia Castaño.**

Con el acostumbrado respeto que he dispensado a los demás integrantes de la Sala, aclaro las razones que me permiten acompañar la decisión que plasma la ponencia, y que expongo así:

Señala el artículo 660 del C. de Comercio que *“(C)uando en el endoso se omite la fecha, se presumirá que el título fue endosado el día en que el endosante hizo entrega del mismo al endosatario”*, se trata entonces del medio de prueba a que alude el artículo 66 del Código Civil, frente al cual se pronunció así la Sala de Casación Civil:

«Uno de los modos de prueba reconocidos por nuestra legislación, en el -Capítulo VI, Libro II, Título XVII del Código Judicial, es el de las presunciones. Por medio de ellas, en las condiciones previstas por la ley, se pueden "acreditar los hechos de una demanda y fundar la prueba para una decisión judicial

Qué sea la presunción en materia de pruebas, es cuestión que se deduce del contenido del artículo 66 del Código Civil. ‘Se dice presumirse el hecho que se deduce de ciertos antecedentes o circunstancias conocidos’. Luego la presunción exige: un antecedente conocido, un razonamiento y un hecho resultante de este último. Demogue expresa que la presunción es una consecuencia que se saca, por vía de suposición, de un hecho conocido, para llegar a otro desconocido. La presunción la hace la ley o la deduce el juez en casos concretos.

Un reputado expositor colombiano, el doctor Antonio Rocha, hace en su libro *De la Prueba en Derecho*, muy interesantes observaciones, entre ellas, éstas:

Presunción, ‘tanto quiere decir como *gran sospecha*’ decían las Partidas. Este concepto sigue siendo verdad. La sospecha puede llegar a tener un valor de plena convicción para el Juez, o ser muy débil y entonces no convencer. Pero la importancia de la presunción no es tanto por su valor probatorio, que en ello sigue más o menos la técnica de los otros modos de convicción, sino por ser prueba indirecta o dispensar de la carga de la prueba al favorecido con la ‘gran sospecha’... Otros dicen que viene de la palabra latina ‘*praesumere*’, tomar antes,

porque por la presunción se toma o tiene por cierto un hecho, un derecho o una voluntad, antes de que la voluntad, el derecho o el hecho se prueben... Es en este sentido como se tiene la presunción por prueba indirecta. Pero no es rigurosamente aceptable lo que decían los autores antiguos de que es un 'prejuicio sin prueba', pues siempre hay que probar algún hecho, del cual se deduce o se supone que es cierto otro hecho, siendo este otro hecho el que importa hacer valer en juicio. En efecto, y esto es muy importante subrayarlo, la fuerza de la presunción *depende de la certeza del hecho conocido y de su relación con lo desconocido*... La dispensa de la carga de la prueba en el favorecido con una presunción es, pues, apenas parcial y respecto del hecho *deducido*, que es, indudablemente, el que interesa demostrar. Pero no resulta favorecido sino probando otros hechos, aquellos que, siendo ciertos, hacen creíble el segundo hecho. Esta situación es, pues, muy cómoda en las presunciones llamadas legales, porque la ley las establece, como las que nos han servido hasta ahora de ejemplo; tratándose de presunciones legales, como es la ley la que deduce la consecuencia, se está seguro de la deducción. Pero no sucede lo mismo con las presunciones de *hombre o simples o judiciales*, así llamadas porque no es la ley sino el hombre quien en la vida práctica las aplica o establece cuando es juez. Entonces es más insegura la deducción, porque depende de muchos factores de raciocinio, de leyes naturales o sociales constantes que, dada la continuidad o regularidad con que se producen, le dan a la deducción en un caso particular la probabilidad de haber sucedido. Siempre se parte de un hecho que debe demostrarse; ese es el hecho conocido, para que vuele la inteligencia y por medio de la dialéctica llegue a una conclusión... En la presunción hay siempre una consecuencia que establece la ley, o, en su caso, el juez, mediante un razonamiento: la observación de lo que comúnmente sucede, dada la constancia de las leyes naturales físicas, químicas, económicas, sociales, etc., *ex eo quod plerumque fit* (de aquello que sucede generalmente), esa observación, decimos, *permite prever unas mismas consecuencias de unos mismos hechos, proceder o actitudes semejantes de iguales situaciones*. (Subraya la sala)". C.J.S., sent. 22 julio 1943 G.J, t LV, págs 769 y 770).

Luego, como el demandado no tuvo injerencia alguna en la relación endosante y endosatario, correspondía al demandante acreditar en qué fecha recibió el instrumento del acreedor original, para obtener el beneficio que la presunción le otorga, sin que pueda serlo -como lo sugirió la ponencia- la llamada confesión del endosatario, puesto que no se trata de hechos que produzcan consecuencias jurídicas adversas al confesante o

que favorezcan a la parte contraria (art. 191, C. General del Proceso) y por ello era posible proponer excepciones al endosatario ejecutante.

Llegado a este punto, analizado el expediente no encuentro ningún elemento probatorio que permita dar por acreditadas las excepciones, en este las propuestas por Carlos Mario Villegas Vallejo que dadas las vicisitudes presentadas frente a los otros ejecutados fue el único que propuso excepciones

Dejo así constancia de las razones para aclarar mi voto.

Juan Carlos Sosa Londoño  
Magistrado

**Firmado Por:**  
**Juan Carlos Sosa Londono**  
**Magistrado Tribunal O Consejo Seccional**  
**Sala 001 Civil**  
**Tribunal Superior De 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: **29675aec2473ab4ae87b28bec4087905fce83a13c9c0a1639e905707356712ca**

Documento generado en 06/03/2024 02:01:04 PM

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