

*****, jalisco a 27 veintisiete de Marzo de 2018
dos mil dieciocho.-

V I S T O para resolver, los autos del Toca número **169/2018** formado con motivo de la apelación interpuesta por ***
***** abogado patrono del actor, en
contra de la sentencia definitiva de fecha **07 SIETE DE
NOVIEMBRE DEL AÑO 2017 DOS MIL DIECISIETE** pronunciada
en los autos del Juicio **CIVIL SUMARIO HIPOTECARIO** promovido
por ***** en contra de **ALBACEA
DE LA SUCESIÓN INTESTAMENTARIA Y UNIVERSAL
HEREDERO A BIENES DE *****,
*****,**

expediente *****/***** del Juzgado ***** **DE LO
CIVIL**, de este Primer Partido Judicial; y:

R E S U L T A N D O:

1.- Con fecha **07 SIETE DE NOVIEMBRE DEL AÑO
2017 DOS MIL DIECISIETE** el C. Juez ***** **DE LO CIVIL**
del Primer Partido Judicial, en los autos del juicio **CIVIL SUMARIO
HIPOTECARIO** bajo expediente *****/***** pronunció
sentencia definitiva cuya parte propositiva a la letra dice:

*****.- La personalidad y
Personería de las partes, la procedencia de la
vía y la Competencia de este Juzgado han
quedado debidamente acreditadas en autos.

*****.- Se declara que se ha
constatado la existencia de la falta de
legitimación pasiva en cuanto al *****
*****.

TERCERA.- Por lo expuesto y razonado en la parte considerativa del presente fallo, se dejan a salvo los Derechos de las Partes, para que en su caso los haga valer en la forma y términos que legalmente correspondan.

CUARTA.- Se condena a la parte actora ***** al pago de los gastos y costas mismos que deberán ser regulados en ejecución de sentencia, ello en virtud de lo dispuesto por el artículo 142 fracción I del Enjuiciamiento Civil del Estado, así como existir petición expresa sobre este particular por parte de la demandada.”

2.- Inconforme con la anterior resolución el C. *****
***** interpuso recurso de apelación en escrito de fecha **12 DOCE DE ENERO DE 2018 DOS MIL DIECIOCHO**, mismo que fue admitido en **AMBOS EFECTOS** en auto del **18 DIECIOCHO DE ENERO DEL AÑO 2018 DOS MIL DIECIOCHO**, por lo que se ordenó la remisión de las actuaciones al superior para la substanciación de la alzada, correspondiéndole a esta sala conocer del presente negocio.

3.- En auto del **14 CATORCE DE MARZO DEL AÑO 2018 DOS MIL DIECIOCHO**, se tuvo a *****
*****, expresando agravios, confirmándose la calificación del grado hecha valer por el Juez natural, se corrieron los traslados respectivos y se citó para sentencia, misma que se hoy se pronuncia.

CONSIDERANDO:

I.- Esta Sala resulta competente para conocer y resolver de la presente apelación de conformidad con lo dispuesto por el artículo 48 fracción I de la Ley Orgánica del Poder Judicial.

II.- ***** compareció a expresar los siguientes agravios:

Ahora bien, en vía de Agravios, en el Considerando IV, y V de la Sentencia recurrida, así como en las Propositiones *****, Tercera y Cuarta, el juzgador incurre en violación de lo previsto en los artículos, 2517, 2531, 2533, 2546, 2548 y demás aplicables del Código Civil del Estado 1, 2, 3, **
*****, 25, 40, 41, 42, 83, 86, 87, 137, 143, y demás relativos del Código de Procedimientos Civiles Estatal, así como lo dispuesto por los numerales 14 y 16 de la Constitución General del País, unos por su inaplicación y otros por aplicación incorrecta, causando agravios a la parte que represento.

La parte medular de los considerádoos en los que se funda la sentencia apelada, según razonamientos del Juzgador, en el primer párrafo del Considerando IV, es en el sentido de que "... la parte demandada *****
*****, no se encuentra legitimada pasivamente dentro del procedimiento...." Del escrito inicial se advierte, que la parte que represento demando a la sucesión intestamentaria a bienes del señor *****, por conducto de su albacea, cargo que se le discernió y desempeña el Director General del *****
*****, por las prestaciones en ese curso consignadas, representación que fue aceptada expresamente en el auto admisorio de la demanda, es decir, de manera correcta se establece que "la demanda es en contra de

la ***** EN SU CARÁCTER de Única y Universal heredera y albacea, de la sucesión intestamentaria a bienes del señor ***** *****, albaceazgo que desempeña el Director General del ***** *****..” De los hechos descritos en demanda, en el punto 2º, se advierte y en el proceso fue debidamente probado, con los diferentes elementos probatorios, que el señor ***** ***** como acreedor y ***** *****, celebraron un Contrato de Hipoteca, ajustándose a los lineamientos legales establecidos, en la Ley Sustantiva Civil del Estado, particularmente en los dispositivos citados en líneas precedentes. Acto jurídico base de la acción, que cumplió con todos los requisitos formales y registrales, quedando definidos, los sujetos obligados y legitimados materialmente en el mismo. Ahora bien, con motivo de ola acción ejercitada en la demanda, procesalmente el segundo (***** *****, parte actora) se convirtió en el sujeto activo de la acción y el primero (sucesión de *** ***** como sujeto pasivo), es decir, de acuerdo con el referido fundatorio, ambas partes están legitimadas sustantivamente. Por lo tanto, al ejercitar la acción mi representado, sujeto activo, demando al primero (***** ******) sujeto pasivo, por conducto de su representante legal, el ***** *****, a quien se le discernió el cargo de Albacea (ver copia certificada exhibida con la demanda) y por ende Representante Legal, ante la ausencia de herederos legítimos, SIN QUE A LA FECHA SE LE HAYAN ADJUDICADO LOS

DERECHOS DEL FUNDATORIO CONTRATO DE HIPOTECA, adjudicación indispensable para que en su caso se constituyera LEGÍTIMAMENTE EN SUJETO PASIVO en la relación jurídica sustantiva. Por lo tanto, la legitimación pasivo corresponde a la sucesión de *****. Acierta el juzgador al afirmar que el ***** no esta legitimado pasivamente sustantivamente hablando en este asunto, pero en su confusión omite considerar que el sujeto pasivo de la acción, es la sucesión legitima del acreedor hipotecario *****, representada por la Licenciada *****, Directora General del *****, quien en su escrito de contestación de la demanda, reconoce que es el Albacea, representante legal de la sucesión demandada (de *****, sujeto pasivo y por ende legitimado pasivamente), Por lo anterior, resultan inaplicables los dos criterios Jurisprudenciales que cita bajo la voz: “LEGITIMACIÓN. ESTUDIO OFICIOS DE LA.” Y “LEGITIMACIÓN PASIVA. ES UNA CONDICIÓN.....” “Porque equivocadamente considera que el sujeto pasivo de la acción es el ***** ***** y no la sucesión de ***** ***** representada por esa Institución.

A continuación de la transcripción de los referidos criterios jurisprudenciales, que resultan inaplicables, el juez de los autos insiste en que la parte que represento, (cita de la sentencia Considerando IV, foja 43), “..... Del C. *****

* demando a ***** representada por el ***** *****, entre otras prestaciones... (Del párrafo siguiente) Sin embargo, de los documentos acompañados por la parte actora, de ninguno de ellos se aprecia que la ***** representada por el ***** *****, hubiera sido parte dentro del ***** ***** *****, celebrado.....” Nuevamente se advierte la confusión del Juzgador, en ningún momento del juicio se sostuvo o se asevero lo anterior, tal como lo he venido argumentando, las partes en el ***** ***** *****, son mi representado y ***** ***** (ahora sucesión de este), además esta plenamente demostrado con el Testimonio de la Escritura Publica numero *****, exhibida como parte de los documentos fundatorios, con plenos efectos probatorios porque no fue objetada por la contraria, este documento corrobora lo que he venido argumentando y probando en autos, se demando al acreedor hipotecario en la persona o institución que representa su sucesión legitima, porque es evidente que el ***** no es ni ha sido parte en la concertación mutuaría, carece de la Legitimación Ad Causam en el contrato de mutuo, en cambio, tiene la Legitimación Ad Proceso y en este sentido tiene aplicación la Tesis Innovación en la sentencia, porque para la procedencia de la acción, el demandado (parte sustantiva en citado contrato) debe estar legitimado y el referido representante, no es parte en la relación material, no es parte en la causa.

En otra parte de los considerádoos de la sentencia, (párrafo segundo de la foja 44) contrario a las argumentaciones anteriores, el juzgador cita, que la parte que represento demando...”a la ***** ***** en su carácter de Única y Universal Heredera y Albacea de la Sucesión Intestamentaria a bienes del C. *****, ello según constancias certificadas allegadas del juicio sucesorio... que se encuentra radicado ante el Juzgado ***** Familiar.... Expediente ***** */*****.... La acción puesta en ejercicio fue en contra de esta ultima, (lo que es correcto, pero luego agrega) o sea en lo personal en lo que trata a la INSTITUCIÓN SOCIAL DEMANDADA y no en contra de la sucesión de bienes de ***** *****, que era titular de la acción que se exigía....” De esta cita se advierte una evidente contradicción del juzgador, por una parte sostiene que la actora, demando la sucesión intestamentaria a bienes de ***** ***** (lo que es correcto), pero luego se contradice cuando agrega, “... o sea en lo personal contra la Institución Social demandada y no en contra de la sucesión a bienes de ***** ***** que era titular de la acción que se exigía”.... Además tampoco es el caso de la causahabencia, porque derivado de la relación jurídica del contrato de mutuo no ha existido, y contrariamente a la consideración del juez de los autos, particularmente del caudal probatorio, concretamente de las constancias certificadas aludidas, si esta demostrado que el juez que conoció de la sucesión del citado acreedor hipotecario, ante la ausencia de herederos de este, declaro heredera a la *****

*****, en los términos del artículo 2942 del Código Civil Estatal, sin que se hubiere dado la causahabencia, porque no hubo adjudicación de bienes, de tal manera que el titular del derecho o los derechos del contrato de mutuo, sigue siendo de **** ***** o de la sucesión de este. Respecto de las CONCLUSIONES, consideraciones con las que concluye el tribunal inferior, por las razones antes invocadas, son incorrectas e infundadas, dada la confusión en que incurre, al no identificar correctamente al sujeto pasivo de la acción intentada en este juicio, que reitero, resulta ser **** ***** o de la sucesión de este, el ***** *****, es su representante legal por disposición legal, ante la ausencia de herederos legítimos.

Como consecuencia de que la sentencia no se encuentra ajustada a derecho, por ser incongruente con la Litis Procesal, debe resolverse declarando procedente la acción intentada y las prestaciones reclamadas. Por otra parte, son infundadas las consideraciones mediante las cuales condena a mi representado al pago de gastos y costas del juicio, porque en todo caso, procede la acción intentada, y además, resulta evidente la absolución a ese pago, de acuerdo con lo dispuesto por el numeral 143 fracción IV, en relación con el 142, ambos de la Ley Adjetiva Civil del Estado, toda vez que existen razones suficientes de apariencia para fundar, que la petición sustentada por el actor, para buscar la cancelación del gravamen hipotecario prescrito desde hace mas de veinte años y liberar su inmueble, resultan legítimas.

Por todo lo anteriormente expuesto, los criterios Jurisprudenciales citados en la sentencia recurrida resultan inaplicables y consecuentemente, la sentencia impugnada, no es clara, ni precisa, sobre todo no es congruente con los hechos de la demanda y la contestación a la misma, a su vez carece de la correcta fundamentación y motivación legal, en franca violación de lo dispuesto en los dispositivos legales citados en párrafos precedentes. Además la propia Constitucional General del País, establece como garantías individuales, que “Nadie podrá ser privado de la libertad o de sus propiedades, posesiones o derechos, sino mediante juicio seguido ante los tribunales previamente establecidos, en el, que se cumplan las formalidades del procedimiento y conforme a las leyes expedidas con anterioridad al hecho”. Además “en los juicios del orden civil, la sentencia definitiva deberá ser conforme a la letra o a la interpretación jurídica de la ley y a falta de esta se fundara en los principios generales del derecho.” En el presente caso, ante la incongruencia con Litis procesal, la sentencia recurrida afecta los intereses de mi representado, porque no es conforme a la letra o interpretación de la ley o los principios generales del derecho, al declarar improcedente la acción ejercitada y dejar a salvo los derechos de las partes. Además la referida sentencia causa molestias en la persona y posesiones a la parte actora, sin que exista, mandamiento escrito de autoridad competente que funde y motive la causa legal del procedimiento, tal como lo exprese en párrafos precedentes. La sentencia al ser incongruente con la Litis procesal, carece de la fundamentación y motivación legal

exigidas por la nuestra Constitución General del País, razones por las cuales solicito, que en su oportunidad, se revoque la resolución impugnada y se dicte nuevamente sentencia declarando procedente la acción ejercitada por mi representado y condene a la parte demandada a las prestaciones reclamadas.

III.- Analizados que son con detenimiento los motivos de agravio expresados por la apelante, y una vez de tener a la vista **LAS ACTUACIONES JUDICIALES** tanto de ***** como de ***** instancia, las cuales por ser de observancia obligatoria para el Juzgador merecen valor probatorio pleno de conformidad con el artículo 402 del Código Procesal Civil del Estado, en concepto de quienes hoy resolvemos, arribamos a la conclusión de que sus motivos de agravio resultan fundados, suficientes además de operantes para revocar el sentido del fallo recurrido por los motivos que a continuación se precisarán.

Cabe precisar que los motivos de inconformidad expuestos por el apelante, pueden ser estudiados y resueltos algunos de forma conjunta, por grupos, y de manera individual, esto por cuestión de metodología jurídica y dada la estrecha relación que pueda existir entre alguno de los agravios expuestos por la recurrente, por lo cual, este cuerpo colegiado estima como necesaria para la resolución del presente asunto al estudiar algunos de los agravios en conjunto y otros de forma individual, ya que ello ningún perjuicio le causa al apelante, puesto que los órganos jurisdiccionales pueden realizar el examen de los agravios planteados por el recurrente de forma conjunta o separada, puesto que la única condición para la legalidad de su fallo es que se analicen todos los puntos materia de debate, lo cual, como ya se mencionó se puede hacer de forma individual, conjunta o por grupos, en el mismo orden de su exposición o en

uno diverso y ello en nada le perjudicaría al recurrente, esto de conformidad con lo dispuesto por la tesis aislada, sustentada por el Segundo Tribunal Colegiado en Materia Civil del Sexto Circuito, visible en la pagina 1415, Tomo XXIV, Septiembre de 2006, Novena Época del Semanario Judicial de la Federación con el rubro:

“CONCEPTOS DE VIOLACIÓN O AGRAVIOS. PROCEDE SU ANÁLISIS DE MANERA INDIVIDUAL, CONJUNTA O POR GRUPOS Y EN EL ORDEN PROPUESTO O EN UNO DIVERSO.- El artículo 79 de la Ley de Amparo previene que la Suprema Corte de Justicia de la Nación, los Tribunales Colegiados de Circuito y los Juzgados de Distrito pueden realizar el examen conjunto de los conceptos de violación o agravios, así como los demás razonamientos de las partes, a fin de resolver la cuestión efectivamente planteada, empero no impone la obligación al juzgador de garantías de seguir el orden propuesto por el quejoso o recurrente en su escrito de inconformidad, sino que la única condición que establece el referido precepto es que se analicen todos los puntos materia de debate, lo cual puede hacerse de manera individual, conjunta o por grupos, en el propio orden de su exposición o en uno diverso.”

Substancialmente el disconforme se duele en el sentido de que la sentencia es incongruente con la litis procesal ya que el juez equivocadamente considera que el sujeto pasivo de la acción es el ***** y no la sucesión de *****, quien es representado por dicha institución, ante la falta de herederos legítimos.

Agravios en tratamiento que resultan substancialmente fundados y operantes para revocar el sentido del fallo combatido.

Lo anterior, tomando en consideración que le asiste la razón al apelante el mencionar que el A quo se equivoca el considerar que el sujeto pasivo es el *****
*****, y no la sucesión de *****
*****, lo que resulta infundado por lo siguiente:

En primer lugar necesario resulta traer a colación las actuaciones judiciales que integran la pieza de autos materia de esta apelación, las cuales fueron valoradas con anterioridad en los términos del artículo 402 del Enjuiciamiento Civil del Estado, de estas se advierte y en especial del escrito inicial de demanda:

Que por escrito presentado ante el juez de los autos por ***** en su carácter de apoderada de *****, quien compareció a demandar en la vía CIVIL SUMARIA HIPOTECARIA a LA ***** EN SU CARÁCTER DE ÚNICA Y UNIVERSAL HEREDERA Y ALBACEA DE LA SUCESIÓN INTESTAMENTARIA A BIENES DE DE *****
*****, por las siguientes prestaciones:

A).- la declaración judicial de que las acciones hipotecarias derivadas del *****
*****, que describo en el punto 1º de hechos a la fecha se encuentran prescritas particularmente la de pago, por no haberse ejercitado oportunamente.

B).- Como consecuencia de la referida declaración judicial de prescripción, también demando la *****
*****, que garantiza las

obligaciones del contrato de mutuo, asentada ante la Dirección del registro Público de la propiedad y del comercio, según inscripción *****, pagina ***** del libro *****, Sección **** ****, de la ***** y de la anotación, que con ese motivo de llevó a cabo , en el asiento registral de la propiedad de mi representado, según inscripción *****, página ***** *, del libro *****, sección ***** de la ***** **** (actualmente folio real *****).

C).- Al pago de las costas del juicio.

Demanda que fue admitida por acuerdo de fecha **** ***** *****, en la vía civil sumaria hipotecaria, en contra de la ***** EN SU CARÁCTER DE ÚNICA Y UNIVERSAL HEREDERA Y ALBACEA DE LA SUCESIÓN A BIENES DE ***** **, sucesión que fue emplazada a juicio por conducto de su albacea de la sucesión y como heredera universal tal y como obra en actuaciones, pro ende contrario a lo que adujo el natural el hoy recurrente si demandó al albacea de la sucesión y como Único y Universal Heredero a bienes de ***** *, que representa el ***** *****, sucesión que si tiene legitimación pasiva en el procedimiento y no como en forma contraria lo refiere el natural, máxime que del escrito inicial de la demanda la cual se entiende que es un todo, se desprende que el recurrente en el punto petitorio primero señaló: “téngaseme demandando a la sucesión Intestamentaria a bienes del Sr. ***** * por conducto de su representante legal, el albacea, cargo que desempeña el Director General del ***** *****, C. ***** *”.

Luego entonces, la legitimación pasiva deriva del legajo de copias certificadas que exhibió la parte actora consistentes en el juicio sucesorio intestamentario a bienes de ***** *****, tramitados pro ***** *****, ante el Juzgado ***** de lo Familiar del Primer Partido Judicial expediente *****/*****, del que se desprende que se le discernió el cargo de albacea al Director General del ***** *****.

Por ende, tomando en consideración que la parte actora ***** *****, celebró con el autor de la sucesión ***** *****, el día ***** *****, un ***** *****, un ***** ***** mediante escritura Pública número ***** *****, mediante el cual reconoció deber al Señor ***** ***** la cantidad de \$ ***** ***** (*****/*****), dando en garantía hipotecaria la finca urbana marcada con el número ***** de la calle ***** antes ***** *****, construida sobre la fracción del Lote de terreno número ***** *****, parte central de la manzana *****, del Fraccionamiento "*****" de la Ciudad de ***** ***** con superficie aproximada de ***** ***** metros cuadrados, con las medidas y colindancias que se describen en dicho instrumento, por el término forzoso de un año venciendo el ***** *****, documental a la que se le otorga pleno valor probatorio en los términos del artículo 399 del Enjuiciamiento Civil del Estado, y con

la cual se acredita la legitimación pasiva de la demandada *****
***** en su carácter de Albacea de la Sucesión y Único y Universal Heredero a bienes de *****.

Por otra parte, el hoy actor al comparecer a juicio a de demandar la vía CIVIL SUMARIA HIPOTECARIA a LA *****
***** EN SU CARÁCTER DE ÚNICA Y UNIVERSAL HEREDERA Y ALBACEA DE LA SUCESIÓN INTESTAMENTARIA A BIENES DE DE *****
*****, por las siguientes prestaciones:

A).- la declaración judicial de que las acciones hipotecarias derivadas del *****
*****, que describo en el punto 1º de hechos a la fecha se encuentran prescritas particularmente la de pago, por no haberse ejercitado oportunamente.

B).- Como consecuencia de la referida declaración judicial de prescripción, también demando la *****
*****, que garantiza las obligaciones del contrato de mutuo, asentada ante la Dirección del registro Público de la propiedad y del comercio, según inscripción *****, pagina ***** del libro *****, Sección *****
*****, de la ***** y de la anotación, que con ese motivo de llevó a cabo, en el asiento registral de la propiedad de mi representado, según inscripción *****, página *****, del libro *****, sección ***** de la ***** ***** (actualmente folio real *****).

C).- Al pago de las costas del juicio.

En relación a los hechos refirió que adquirió mediante compraventa que hizo a la Señora *****
***** mediante escritura publica número ***** de fecha *****;

que en la misma fecha mediante escritura pública número *****
*****, celebró *****
***** mediante la
cual reconoció deber a ***** la
cantidad de \$***** (*****)
*****) obligándose a
devolverlos en un plazo de un año contados a partir del día *****
*****, mediante **
***** pagos mensuales por la cantidad de \$*****
***** pesos y un ultimo pago por la suma de \$*****
***** pesos y en caso de mora el *****
% anual, que para responder de todas las obligaciones
derivadas del contrato el deudor garantizo al acreedor,
constituyendo en forma expresa y especial hipoteca sobre la finca
materia de la compraventa, que el termino forzoso para ambas
partes venció el día *****

*** y que a partir del cual era exigible el cumplimiento de las
obligaciones y que a la fecha han transcurrido 38 años contados
a partir de la fecha de vencimiento de la obligación principal de
pago, sin que el acreedor hubiera ejercitado acción alguna en su
contra y por tanto todas las obligaciones contraídas en el contrato
de mutuo han prescrito de conformidad con lo dispuesto por los
artículo 2846 y 2868 Fracciones II y VII y demás aplicables del
Código Civil del Estado.

En consecuencia, tomando en consideración, que de la
escritura pública número *****
*****, de fecha **
*****,
*****,
pasada ante la fe del Notario Público suplente asociado al titular
de la Notaria Pública número ***** *****
***** de la Municipalidad de *****, Jalisco, Licenciado *

*****), el cual contiene el *****

*****), celebrado entre *****
y el hoy actor *****), quienes en sus
cláusulas *****.- El Señor *****
, reconoció deber al señor ***),
la cantidad de \$***** (*****

) suma que reconoció en calidad de ***
*****); en su cláusula *****
*****), se pacto: que el señor *****),
se obligó a devolver el capital prestado en un plazo de *****
***** año, contado a partir de la fecha de firma de la
escritura, siendo forzoso para ambas partes contratantes,
mediante el pago de abonos mensuales sucesivos, por la cantidad
de \$***** (*****
*****/****** moneda nacional), los *****
***** primeros pagos y el último por la suma de \$*****
***** (***** pesos 00/100
moneda nacional); en la cláusula TERCERA se obligó la parte
deudora a pagar intereses sobre la cantidad adeudada a razón de
*****% mensual sobre saldos insolutos, debiéndose cubrir
en el domicilio del acreedor en mensualidades adelantadas, y si la
parte deudora no cubriera el capital reconocido en la forma y
términos precisados en la cláusulas en caso de mora o de el
vencimiento anticipado por incumplimiento a razón del *****
% anual a partir de esa fecha y durante todo el tiempo que
permanezca insoluto el adeudo.

Luego entonces, tomando en consideración que la
cancelación de Registro de Hipoteca, que pesa sobre el *****

*****), habiéndose justificado que en el contrato basal

de la acción en su cláusula ***** se estipuló como plazo de pago el de ***** año contados a partir de la suscripción del contrato base de la acción el cual concluyó el día *****, de lo que se concluye que a la fecha ha transcurrido en demasía el término que prevé el artículo 1188 del Código Civil del Estado, anterior al vigente, que es el aplicable por la fecha de celebración del Contrato fundatorio, a partir de su vencimiento, el cual dispone:

“Artículo 1188. Fuera de los casos expresamente exceptuados por la ley, se necesita el lapso de diez años, contando desde que una obligación pudo exigirse, para que prescriba el derecho de pedir su cumplimiento.”

Luego entonces, de la interpretación armónica de dicho dispositivo legal se deduce que basta el transcurso de 10 diez años para que se extinga el derecho para pedir el cumplimiento de una obligación; por tanto, al haberse acreditado dentro del procedimiento que en la cláusula ***** del contrato que el hoy actor ***** se obligó a pagar a *****, el importe dado en mutuo, que fue \$***** (***** **PESOS 007100 MONEDA NACIONAL**) en el plazo máximo de **01** ***** AÑO contado a partir de la fecha de suscripción del *****, ***** mediante ***** pagos mensuales de \$***** ***** siete mil pesos moneda nacional y un ultimo pago de \$***** ***** pesos moneda nacional, siendo el primer pago en el mes de Diciembre de 1976 mil novecientos setenta y seis, y

como ultimo pago en el mes de Noviembre de 1977 mil novecientos setenta y siete, de lo que se concluye, que a la fecha en que se entabló la demanda 09 nueve de marzo de 2017 dos mil diecisiete, se excedió el plazo a que alude el dispositivo legal en comento y por ende la prescripción hecha valer por la parte actora resulta acertada, ya que el demandado *****
*****, tenía la obligación de exigir el pago el día primero de Diciembre de 1977 mil novecientos setenta y siete, fecha esta en que concluyó el plazo a la parte actora –deudora- para realizar el pago del préstamo otorgado en el fundatorio de la acción, luego entonces, al haberse acreditado dentro del procedimiento que la parte demandada *****
***** no hizo exigible el pago al hoy actor del préstamo otorgado en el contrato de mutuo fundatorio de la acción, de la cancelación de la hipoteca que pesa sobre el bien materia de hipoteca por prescripción resulta procedente, en virtud de haber prescrito el derecho a la parte demandada a reclamar el pago del cumplimiento del contrato de mutuo con interés y garantía hipotecaria, por darse causal para ello.

Lo anterior no obstante que la parte demandada albacea de la sucesión a bienes de *****
*****, *****, negó la totalidad de las prestaciones así como los hechos en que basó el actor su acción; en el sentido de que la declaración de Albacea y Heredero Universal de los bienes de *****
*****, conlleve a que le corresponda a dicho organismo representante de la *****, dar cuenta y responder de los deberes y acciones y/o cargas negativas a que se haya obligado el de Cujus, ya que contrario a lo que afirma el Código Civil del Estado establece en sus artículos 3020, 3033, 3048 fracción VIII y 3104, que el Albacea es el representante legal de la sucesión, y en su caso, el albacea universal es quien tiene la total representación de los intereses, trámite y ejecución de la sucesión, así como también que tiene la obligación de representar

la sucesión en todos los juicios que hubieren de promoverse en su nombre o que se promovieren contra ella y por ultimo que previo al inventario se pagaran las deudas hereditarias siendo estas las contraídas por el autor de la herencia, independientemente de su última disposición, y de las que es responsable con sus bienes, como en el caso sucedió, ya que este contrajo la obligación de llevar a cabo la cancelación de la hipoteca que celebró con el ahora actor con respecto al *****
*****.

Por consiguiente, lo procedente será revocar el sentido de la resolución combatida para el efecto de declarar como se hace que ha operado la prescripción negativa del derecho del demandado a reclamar obligaciones derivadas del *****
***** celebrado entre el demandado ***** representado en este acto por su albacea de la sucesión *****
***** y el actor *****
***** representado en este acto por su apoderada General Judicial para Pleitos y Cobranzas *****
*****, en su calidad de acreditado y garante hipotecario; consecuentemente, se declare que la parte demandada ALBACEA DE LA SUCESIÓN A BIENES DE *****
*****, *****, *****, si tiene legitimación pasiva, por lo tanto la acción de cancelación de hipoteca que pesa sobre el bien materia de hipoteca por prescripción resulta procedente. Debiéndose llevar a cabo la cancelación de la inscripción de hipoteca que pesa sobre la finca urbana marcada con el número ***** de la calle *****
***** antes *****, construida sobre la fracción del Lote de terreno número *****
*****, parte central de la manzana *****, del Fraccionamiento “*****” de la Ciudad de *****

*** con superficie aproximada de *** metros cuadrados; y linda: Al NOROESTE, en *** metros con calle de su ubicación; AL SURESTE; en *** metros, con ***; AL NORESTE; en *** metros con *** centímetros, con de *** y al SUROESTE, en *** metros con *** centímetros con propiedad particular; Inscrita ante el Registro Público de la Propiedad el día ***, libro **, sección ** Oficina **, inscripción **, orden **, inmueble adquirido mediante escritura pública número **, en la Ciudad de **, Jalisco con fecha **, e inscrita en el registro público de la propiedad, bajo inscripción **, pagina **, libro **, sección ** de la ** del Registro Público de la Propiedad.

Por ende, en su momento, se deberá girar el oficio correspondiente al Director del Registro Público de la Propiedad y de Comercio de **, Jalisco, para que lleve a cabo dicha cancelación.

Por lo anterior y dadas las trasgresiones cometidas a la parte actora por el Juez Natural, lo procedente será restituirle en sus garantías y ante la falta de reenvió en Nuestra Legislación Procesal Civil, por así permitirlo el siguiente criterio que se localiza en: Octava Época. Instancia: Tribunales Colegiados de Circuito. Fuente: Semanario Judicial de la Federación. Tomo: XV-II, Febrero de 1995. Tesis: VI.2o.562 C. Página: 223

“APELACIÓN, FACULTADES DEL TRIBUNAL DE. En el sistema procesal en que no existe reenvío, el Tribunal de apelación debe examinar y resolver, con plenitud de jurisdicción, las cuestiones indebidamente omitidas en la sentencia apelada, reclamadas en los agravios, sin limitarse a ordenar al inferior que las subsane, porque debe corregirlas por sí mismo.

SEGUNDO TRIBUNAL COLEGIADO DEL SEXTO CIRCUITO.

Amparo directo 141/88. Ruperto Ramírez Díaz. 24 de mayo de 1992. Unanimidad de votos. Ponente: Gustavo Calvillo Rangel. Secretario: Jorge Alberto González Álvarez.

Amparo directo 42/92. Sucesión a bienes de Esther Ruiz Bello y otro. 11 de febrero de 1992. Unanimidad de votos. Ponente: José Galván Rojas. Secretario: Armando Cortés Galván.

Esta Sala con plenitud de Jurisdicción procede a REVOCAR el sentido de la resolución recurrida, sirviendo de parte considerativa lo razonado en el considerando que antecede debiendo quedar la parte propositiva bajo las siguientes;

PROPOSICIONES:

“PRIMERA.- La competencia de este Juzgado, la personalidad y personería y legitimación de las partes y la vía elegida por el actor, quedaron debidamente justificadas en autos.

SEGUNDA.- La parte actora ** ***** si probó los hechos constitutivos de la acción intentada, en tanto que la parte demandada **ALBACEA DE LA SUCESIÓN Y HEREDERO UNIVERSAL A BIENES DE **********

********, ********

******* no acredito sus excepciones y defensas;
por ende:**

TERCERA.- Se declara como se hace que ha operado la prescripción negativa del derecho de la demandada a reclamar obligaciones derivadas del *** celebrado entre el demandado ***** y el actor ***** , en su calidad de acreditado y garante hipotecario; consecuentemente:**

CUARTA.- Se deberá llevar a cabo la cancelación de la inscripción de hipoteca que pesa sobre la finca urbana marcada con el número *** de la calle ***** antes ***** , construida sobre la fracción del Lote de terreno número ***** , parte central de la manzana ***** , del Fraccionamiento “*****” de la Ciudad de ***** con superficie aproximada de ***** metros cuadrados; y linda: Al NOROESTE, en ***** metros con calle de su ubicación; AL SURESTE; en ***** metros, con ***** ; AL NORESTE; en ***** metros con ***** centímetros, con de ***** , y al SUROESTE, en ***** metros con ***** centímetros con propiedad particular; Inscrita ante el Registro Público de la Propiedad el día ***** , libro ***** , sección ***** Oficina ***** , inscripción ***** , orden ***** , inmueble adquirido mediante escritura pública número ***** , en la Ciudad de ***** , Jalisco con fecha ***** , e inscrita en el registro público de la propiedad, bajo inscripción ***** , pagina ***** , libro ***** , sección ***** de la ***** . Por ende, en su momento, se deberá girar el oficio correspondiente al Director del registro Público de la**

Propiedad y de Comercio de esta Ciudad de **
, Jalisco, para que lleve a cabo dicha cancelación.*

QUINTA.- Se condena a la parte demandada a pagar a favor de la parte actora los gastos y costas, mismos que deberán de ser regulados y cuantificados en ejecución de sentencia mediante el incidente respectivo. Artículo 142 Fracción I del Enjuiciamiento Civil del Estado.

V.- Por lo que a esta segunda Instancia corresponde, no se hace especial condena en costas por no actualizarse ninguna de las hipótesis previstas por el artículo 142 del Enjuiciamiento Civil del Estado.

La resolución pronunciada se clasifica como Sentencia Definitiva y se ha pronunciado dentro del término legal, por consecuencia no es menester notificar personalmente a los interesados en base a lo que previenen en lo conducente los numerales 109 Fracción VI, 419 y 439 del Enjuiciamiento Civil del Estado. De lo anterior tiene aplicación el siguiente criterio que se localiza en: Novena Época; Instancia: Segunda Sala; Fuente: Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta; XII, Agosto de 2000; Tesis: 2a. CII/2000; Página: 370 que se lee bajo el siguiente rubro y texto:

**NOTIFICACIÓN DE SENTENCIAS.
EL ARTÍCULO 109, FRACCIÓN VI,
DEL CÓDIGO DE
PROCEDIMIENTOS CIVILES DEL
ESTADO DE JALISCO, NO
TRANSGREDE EL ARTÍCULO 14
CONSTITUCIONAL AL SEÑALAR
QUE AQUÉLLA DEBE REALIZARSE
EN FORMA PERSONAL
ÚNICAMENTE CUANDO LA
RESOLUCIÓN RESPECTIVA NO SE
HAYA DICTADO DENTRO DEL
PLAZO LEGAL. El citado precepto**

ordinario establece que será notificada personalmente en el domicilio de los litigantes la sentencia definitiva o interlocutoria cuando no se dicten dentro del plazo señalado en el propio código, de donde se sigue que solamente en tal hipótesis será necesario notificar personalmente dichas sentencias, circunstancia que no implica una violación a las formalidades esenciales del procedimiento, tuteladas en el artículo 14, párrafo segundo, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, pues aunado a que con tal disposición no se priva a los gobernados de ser oídos en juicio, tales formalidades únicamente obligan al legislador a establecer leyes que al inicio de toda contienda judicial aseguren la notificación personal de los demandados, con el objeto de que éstos puedan preparar su defensa, ofrecer y desahogar pruebas y formular alegatos; por ende, si bien la notificación personal de la sentencia puede ser útil, conveniente o idónea para las partes, las disposiciones legales que no la establezcan en esos términos, no conllevan una transgresión al referido precepto constitucional.

Amparo en revisión 2256/98. Juan Manuel Arturo Rejón Torres, su sucesión. 2 de junio del año 2000. Unanimidad de cuatro votos. Ausente: Juan Díaz Romero. Ponente: Guillermo I. Ortiz Mayagoitia. Secretario: Antonio González García.

Por lo antes expuesto y con fundamento en los artículos 86, 87, 434, 435, 436, 437, 439, 440 y demás relativos del

Código de Procedimientos Civiles del Estado de Jalisco, se resuelve con las siguientes:

PROPOSICIONES:

PRIMERA.- fundados, suficientes y operantes resultaron los agravios expresados por el recurrente en consecuencia:

SEGUNDA.- SE REVOCA la sentencia definitiva de fecha **07 SIETE DE NOVIEMBRE DEL AÑO 2017 DOS MIL DIECISIETE** pronunciada en los autos del Juicio **CIVIL SUMARIO HIPOTECARIO** promovido por ***** en contra de **ALBACEA DE LA SUCESIÓN INTESTAMENTARIA Y UNIVERSAL HEREDERO A BIENES DE** *****, *****, *****, expediente *****/***** del Juzgado ***** *** DE LO CIVIL**, de este Primer Partido Judicial; para quedar en los términos plasmados en el considerando III de la presente resolución.

TERCERA.- Por lo que a esta segunda Instancia corresponde, no se hace especial condena en costas por no actualizarse ninguna de las hipótesis previstas por el artículo 142 del Enjuiciamiento Civil del Estado.

CUARTA.- Al haberse pronunciado la presente Sentencia dentro del término legal de treinta días que establece el numeral 439 del Enjuiciamiento Civil del Estado, no es menester ordenar su notificación personal a las partes en base a lo que previene el artículo 109 Fracción VI, del cuerpo de Leyes anteriormente citado.

QUINTA.- Con testimonio de lo anterior, devuélvase las actuaciones judiciales al juzgado de origen y archívese el presente toca como asunto concluido.

NOTIFÍQUESE.

Así lo resolvió la H. Quinta Sala en materia Civil del Supremo Tribunal de Justicia del Estado, integrada por los C.C. Magistrados Licenciados **ARCELIA GARCIA CASARES (ponente), MARCELO ROMERO G. DE QUEVEDO y JAVIER HUMBERTO ORENDAIN CAMACHO**, ante la Secretario de Acuerdo Licenciada **IRMA LORENA RODRÍGUEZ GUTIÉRREZ** quien autoriza y da fe.-

*****/******