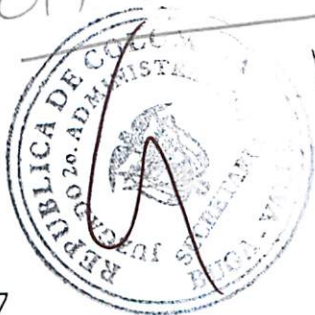




# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

2017-00076



14 JUN 2017

13 JUN 2017

31

Santiago de Cali, 13 de Junio de 2017

Señor

Juez Primero Administrativo del Circuito Judicial de Buga

E.S.D.

Referencia: **subsanción**

Proceso No. 2017-00086

Demandante: **JUAN SEBASTIAN GOMEZ Y OTROS**

Demandado: **NACION – MINISTERIO DE DEFENSA – EJERCITO NACIONAL**

**ANGELLY GISSEL CASTILLO RAMOS**, mayor de edad, identificada con la cédula de ciudadanía número 1.143.853.357 expedida en Santiago de Cali, abogada titulada y en ejercicio de la Tarjeta Profesional No. 273.402 del Consejo Superior de la Judicatura, actuando en calidad de Apoderada Judicial de la parte actora, mediante el presente escrito me permito SUBSANAR el escrito de demanda, solicitando al señor juez que no se tengan como parte dentro del medio de control de la referencia a JULIET DAYANA GOMEZ SANCHEZ (hermana del lesionado), LUZ ADRIANA GÓMEZ ARCILA (tía del lesionado), ERIC FERNANDO GUACA GÓMEZ y JUAN DAVID GUACA GÓMEZ (primos del lesionado).

Honorable Juez, de conformidad con el Art. 173 del CPACA, integro en un solo documentos las aclaraciones y/o correcciones realizadas con la demanda inicial.

De la señora Juez, cordialmente,

**ANGELLY GISSEL CASTILLO RAMOS**

C.C. No. 1.143.853.357 de Cali (V).

T.P No. 273.402 C.S.J



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

2  
32

Señor

**JUEZ CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO DE BUGA (REPARTO)**

E.S.D

**MEDIO DE REPARACION DIRECTA**

**CONTROL:**

**DEMANDANTES:** JUAN SEBASTIAN GOMEZ SANCHEZ y ALBA MILENA SANCHEZ.

**DEMANDADOS:** NACIÓN – MINISTERIO DE DEFENSA – EJERCITO NACIONAL

**ANGELLY GISSEL CASTILLO RAMOS**, mayor de edad, identificado con la cédula de ciudadanía número 1.143.853.357 expedida en Cali - Valle, Abogada titulada y en ejercicio con Tarjeta Profesional número 273.402 del Consejo Superior de la Judicatura, actuando como apoderada sustituta de los señores Juan Sebastián Gómez Sánchez (Lesionado), y Alba Milena Sánchez (Madre Del Lesionado). de acuerdo al poder otorgado mediante el presente libelo me permito formular medio de control de **REPARACION DIRECTA** en contra de la **NACIÓN – MINISTERIO DE DEFENSA – EJÉRCITO NACIONAL**, representados legalmente por el señor Ministro de Defensa o por quien haga su veces, con el objeto de obtener el pago de los perjuicios materiales e inmateriales ocasionados a raíz de las graves lesiones padecidas por el soldado regular Juan Sebastián Gómez Sánchez, durante la prestación del servicio militar obligatorio en la institución demanda.

### **LAS PARTES Y SUS REPRESENTANTES**

1. **PARTE DEMANDANTE:** Juan Sebastián Gómez Sánchez (Lesionado), y Alba Milena Sánchez (Madre Del Lesionado), representado por la suscrita abogada.
2. **PARTE DEMANDADA:** NACION – MINISTERIO DE DEFENSA – EJERCITO NACIONAL, representada legalmente por el señor Ministro de Defensa o por quien haga sus veces al momento de la notificación.

### **HECHOS**

- I. El núcleo familiar conformado, por el joven Juan Sebastián Gómez Sánchez (Lesionado), y Alba Milena Sánchez (Madre Del Lesionado), Siempre se ha caracterizado por amor solidaridad y gran unión entre todos sus miembros.
- II. Desde muy joven y debido a la precariedad económica de su grupo familiar, Juan Sebastián Gómez Sánchez, empezó a desplegar actividades de construcción, acción económica que fue durante extensos años su soporte económico y el de su familia. Reportaba su actividad un ingreso promedio mensual hasta antes de



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

3  
33

ingresar en el servicio militar obligatorio de (\$800.000).

- III. En el año 2014, el joven Juan Sebastián Gómez Sánchez, luego de cumplir la mayoría de edad y con el gran deseo e interés de ayudarlo a su familia a cubrir los gastos de vivienda, alimentación, educación y salud, aunado a ello, el cumplimiento de la obligación constitucional<sup>1</sup> que se le impone por parte del Estado, acude al Distrito Militar, con la finalidad de prestar servicio militar obligatorio.
- IV. Una vez realizados los exámenes médicos por parte del EJERCITO NACIONAL y encontrarlo en perfecto estado de salud el joven Juan Sebastián Gómez Sánchez, es incorporado como soldado Regular al Batallón De Artillería No. 3 Batalla de Palace.
- V. El día siete (07) de Noviembre de 2015, en el Municipio de Buga, el soldado regular Juan Sebastián Gómez Sánchez, recibe órdenes por parte del comando de su unidad, para realizar acciones propias del servicio las cuales consistían en preparar agua de panela para servir fuera del rancho de tropas, cuando de repente por lo pesada del artefacto de cocina, el joven Gómez Sánchez, vierte accidentalmente el líquido caliente, dejando como resultado quemaduras que afectan del 30 al 39% del cuerpo.
- VI. Como consecuencia de las graves lesiones padecidas por el soldado regular Juan Sebastián Gómez Sánchez, se realizó por parte del comandante del Batallón de Artillería No. 3 Batalla de Palace, el Informe Administrativo por Lesiones No. 04 con fecha del 10 de febrero de 2016, donde se imputo la lesión del soldado Juan Sebastián Gómez Sánchez, DE ACUERDO AL DECRETO 1796 DEL 2000 bajo el literal "B". Ocurrieron en el servicio por causa y razón del mismo, es decir enfermedad profesional y/o accidente de trabajo.
- VII. El soldado Juan Sebastián Gómez Sánchez, a pesar de los procedimientos realizados con el fin de lograr su recuperación, con el pasar del tiempo se observó que las quemaduras, no registraba mejoría y por el contrario las secuelas de dicha lesión continua en detrimento de la salud física y emocional del joven Juan Sebastián Gómez Sánchez, pues además del dolor constante, se suma las afectaciones de índole emocional y psicológicas, afectación presentada durante la prestación del servicio y lesión que lo limitan de por vida.
- VIII. El militar Juan Sebastián Gómez Sánchez es reincorporado al seno de su familia





# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

4  
34

con graves secuelas físicas que no le permiten llevar la vida normal y cotidiana que llevaba antes de ingresar al Ejército Nacional, pues ya no puede realizar sus actividades placenteras, al verse imposibilitado por las distintas aflicciones médicas y psicológicas, generado por la lesión sufrida dentro de la prestación del servicio militar obligatorio, siendo un limitante vital para el libre desarrollo de la personalidad y de las relaciones para con el mundo exterior, razón por la cual se ve frustrado por la imposibilidad de interactuar con los demás.

- IX. Resulta evidente entonces, que el grave estado de salud que padece en la actualidad el Ex soldado Juan Sebastián Gómez Sánchez, fue con ocasión de la responsabilidad asumida por parte del Ejército Nacional, pues cuando ingreso al servicio se encontraba en perfectas condiciones de salud, apto para la formación militar, situación que no fue la misma después del suceso y es entregado al seno de su familia con una grave deficiencia física que le han impedido realizar las actividades esenciales y placenteras del diario vivir, siendo por ende lógico y concatenado indicar que el Ejército Nacional deberá resarcir los perjuicios ocasionados.
- X. Pues bien, el Estado al beneficiarse con la prestación del servicio militar obligatorio por parte del conscripto debió ofrecerle las medidas de seguridad y protección para reintegrarlo al seno de su hogar en las mismas condiciones en que ingreso, pues *"...cuando ingresan al Estado, por su decisión imperativa, varones para la prestación del servicio militar obligatorio, en primer término, nace para el Estado entre otras, las obligaciones de vigilancia y seguridad en la salud de los conscriptos y, en segundo término, nacen para el conscripto el derecho correlativo a obtener las prestaciones debidas (protección jurídica). Ese derecho del conscripto, correlativo a la obligación del Estado de su vigilancia y seguridad, si no se satisface adecuadamente crea unas lesiones, ciertas y particulares, a situaciones que tienen protección jurídica, como son la vida y la salud, que exceden los inconvenientes inherentes a la prestación de ese servicio, y dan lugar al apareamiento de la lesión antijurídica o daño antijurídico..."*.
- XI. En este orden de ideas, teniendo en cuenta los hechos generadores de responsabilidad y los daños y perjuicios causados; la calidad de los demandantes, se concluye la RESPONSABILIDAD por parte de la entidad Demandada y por consiguiente la relación de causalidad.
- XII. En vista que hasta la fecha no han sido resarcidos los perjuicios ocasionados a Juan Sebastián Gómez Sánchez y a su familia, y como requisito de procedibilidad, en la presente anualidad se llevó a cabo audiencia de conciliación prejudicial ante la



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

5  
35

procuraduría para asuntos administrativos No. 60 judicial para asuntos administrativos de la ciudad Santiago de Cali, declarándose fallida.

## PRETENSIONES A DEMANDAR

- I. la Nación – Ministerio de Defensa – Ejército Nacional reconozca patrimonialmente por cualesquiera que fueron los daños causados a Juan Sebastián Gómez Sánchez (Lesionado), y Alba Milena Sánchez (Madre Del Lesionado), Como resultado del acontecer factico el día 7 de Noviembre de 2015, cuando el joven Juan Sebastián Gómez Sánchez sufrió lesiones a nivel de su antebrazo izquierdo, y las demás lesiones que adquirió durante la prestación del servicio militar obligatorio.
- II. como resultado de la anterior declaración, el organismo demandado sufrague a título de indemnización las sucesivas sumas de dinero:

## MATERIALES

Se hará bajo las consecutivas particularidades:

1.1. **Lucro Cesante.** Su cimiento en el caso bajo análisis que se halla en la disminución de capacidad laboral del joven a Juan Sebastián Gómez Sánchez como resultado de las difíciles lesiones sufridas a nivel su antebrazo izquierdo, causadas durante su estadía en el establecimiento demandado.

Para la liquidación de este perjuicio se tendrá en cuenta:

Cociente de vida posible del lesionado, partiendo que la víctima nació el día (22) de Marzo del año 1997, es decir con casi cincuenta y tres (53) años más de expectativa de vida, de conformidad lo dispuesto en la Resolución 0497 de abril de 1994 del Departamento Administrativo Nacional de Estadística DANE.

El ingreso habitual promedio percibido por el joven Juan Sebastián Gómez Sánchez antes de enlistarse en las Fuerzas Militares prevalecía lo que a ésta época equivaldría a Ochocientos mil pesos (\$800.000.00) mensuales<sup>2</sup>.

La disminución de capacidad laboral padecida por el Juan Sebastián Gómez Sánchez, la cual será determinada por la Dirección de Sanidad del Ejército Nacional.

Los intereses compensatorios desde la fecha del hecho hasta que se produzca la compensación.



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

<sup>1</sup> Se aplicará la fórmula:

$$VP = S \frac{\text{Índice Final}}{\text{Índice Inicial}}$$

Donde los factores equivalen a:

VP Valor Presente

S Suma que se busca actualizar

Índice final Índice de Precios al Consumidor a la fecha del incidente regulador.

Índice Inicial Índice de Precios al Consumidor a la fecha de causación del perjuicio.

La indemnización comprenderá dos períodos:

- a. Vencido o consolidado, que se establezca aplicando la fórmula:  $S = Ra \frac{(1+i)^n - 1}{i}$

Ra Renta mensual actualizada según la primera fórmula,

i Interés puro o técnico del 6 % mensual o 0.4867 mensual

n Período (número de meses) que comprende la indemnización, que va desde la fecha de ocurrencia del hecho, hasta aquella probable de ejecutoria del auto.

- b. Futuro o anticipado, que se halla mediante la fórmula:

$$S = Ra \frac{(1+i)^n - 1}{i(1+i)^n}$$

S Suma buscada

Ra Renta actualizada i Interés 6%

n Número de meses a indemnizar (supervivencia)

En conexión con los factores aludidos primeramente; podría valorar alrededor de este perjuicio en la suma de CIENTO MILLONES DE PESOS \$100.000.000.00 M/TCE. En cabeza del lesionado Juan Sebastián Gómez Sánchez.

## MORALES

La NACION - MINISTERIO DE DEFENSA – EJERCITO NACIONAL atendiendo a los manuales de Reparación Integral y Equidad al tenor del artículo 16 de la Ley 446 de 1998, le

<sup>1</sup>

2 Aunque no es posible arrimar a la reclamación judicial prueba sumaria del hecho alegado ni resulta obligatorio aportarla, quedo sujeto a demostrar lo afirmado, como así lo dispone el artículo 177 del Código de Procedimiento Civil.



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

7  
37

corresponderá reconocer a título de indemnización las sucesivas sumas patrimoniales que se tasarán así:

1. JUAN SEBASTIAN GOMEZ SANCHEZ (100) cien salarios mínimos mensuales legales vigentes.
---

2. ALBA MILENA SANCHEZ (100) cien salarios mínimos mensuales legales vigentes.
--

## DAÑO A LA SALUD

Tenido el cálculo del joven Juan Sebastián Gómez Sánchez, padeció fuertes afectaciones corporales que ha creado que el disfrute normal de sus acciones tanto particulares como familiares se haya visto ostensiblemente restringidas, mucho más de reflexionando sobre su edad.

Se ratifica la coexistencia de este tipo de perjuicio, pues debido al recobro lento e injusto de su salud ha producido una inercia portentosa para el progreso de todas sus labores, causándole graves traumatismos irradiados en sus relaciones afectivas y pluralistas. No se han hecho tan positivas sus prestaciones como cuando apacentaba de un aforo físico y psíquico común.

Sin represaría cualquiera, la eliminación de cualesquiera labores gustosas para Juan Sebastián Gómez Sánchez. Mutiladas de su existencia, lo que ha liberado un progreso anormal de su vida que debe ser arreglado.

La evaluación del actual perjuicio, se aprecia cerca de 400 SMMLV al instante de la demanda, para los demandantes.

En los casos de **daño a la salud**, la Sala estableció que no se puede limitar su reconocimiento y liquidación al porcentaje certificado de incapacidad, sino que se deben considerarse las consecuencias de la enfermedad o accidente que reflejen alteraciones al nivel del comportamiento y desempeño de la persona dentro de su entorno social y cultural que agraven la condición de la víctima, como por ejemplo los casos estéticos o lesiones a la función sexual, que difícilmente se consideran constitutivos de incapacidad.

Asimismo, se determinó que en casos excepcionales y cuando existan circunstancias debidamente probadas de una mayor intensidad y gravedad del daño a la salud, podrá otorgarse una indemnización mayor a la señalada en la tabla anterior, sin que en tales



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

8  
290

casos el monto total de la indemnización por este concepto pueda superar la cuantía equivalente a 400 S.M.L.M.V. Este quantum deberá motivarse por el juez y ser proporcional a la intensidad del daño, con aplicación de las mismas variables referidas. En conclusión, la liquidación del daño a la salud se efectuará de la siguiente manera:

REPARACION DEL DAÑO A LA SALUD	
CONCEPTO	CUANTÍA MÁXIMA
REGLA GENERAL	100 S.M.L.M.V.
REGLA DE EXCEPCIÓN	400 S.M.L.M.V.

Con relación a los parámetros anteriores, se aclara que ellos son excluyentes y no acumulativos, de manera que la indemnización reconocida nunca podrá superar el límite de 400 S.M.L.M.V.

- I. Se reconocerá por la entidad demandada la causación de los intereses desde la fecha del reconocimiento hasta el momento efectivo del pago de la suma.
- II. Se reconocerá por la entidad Demandada la causación de los intereses desde la fecha del reconocimiento hasta el momento efectivo del pago de la suma demandada.
- IV. Cumplimiento De La Sentencia: La entidad demandada dará cumplimiento a la sentencia dentro de los treinta días siguientes a la fecha de su ejecutoria, de conformidad con los artículos 192 y siguientes del Código Contencioso Administrativo.

#### ARGUMENTOS JURIDICOS DEL DEMANDANTE

Cito para éste asunto:

Ley 1285 de enero 20 de 2009;

Constitución Nacional, artículos 1, 90.

Código Contencioso Administrativo, artículo 140; y demás normas vigentes al respecto.

#### 1. Fundamento constitucional de la Responsabilidad Patrimonial de las instituciones públicas.

El artículo 1 de nuestra Carta Política concibe el Estado Social de Derecho como aquel de profundo respeto por la dignidad humana y la solidaridad de las personas con una prevalencia del interés general sobre el particular; norma que debe concordarse con el artículo 2 en su inciso 2 al determinar que : *"las autoridades de la República están instituidas para proteger a todas las personas residentes en Colombia, en su vida, honra, bienes,*





# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

399

*creencias y demás derecho y libertades y para asegurar el cumplimiento de los deberes sociales del Estado y de los particulares”.*

El artículo 90 de nuestra Constitución Política señala: “El Estado responderá patrimonialmente por los daños antijurídicos que le sean imputables, causados por la acción u omisión de las autoridades públicas”. La última parte de este inciso hace relación a la causalidad, y de ella depende el examen de la imputación o adjudicación del daño a las autoridades públicas.

Como lo ha distinguido la jurisprudencia y la doctrina se forma reiterada, a partir de este texto constitucional el deber resarcitorio o de reparación a cargo del Estado emerge cuando se ha causado un **daño antijurídico** que le sea **imputable**.

Es así como, dentro de este nuevo universo constitucional, la responsabilidad no está únicamente ligada al actuar negligente, culposo o doloso, es decir a criterios subjetivos, desplazándose a criterios objetivos, fundamentados en principios de **justicia, equidad, solidaridad, etc.**, en donde la importancia gira alrededor de quien sufre el daño. Es así, como puede hallarse el Estado obligado a resarcir un perjuicio causado a pesar que su actividad o actuación esté dentro de los marcos de la licitud. Esta filosofía jurídica, argumentada desde hace varios años, se alimenta con la esencia del artículo 90 de nuestra Constitución al disponer la responsabilidad estatal por los *daños antijurídicos*.

El daño antijurídico es fuente de responsabilidad estatal y a su vez la teoría de la responsabilidad objetiva adquiere fundamento constitucional, razón por la cual surge la cláusula general de responsabilidad patrimonial del Estado como el punto de intersección a través del cual encuadra cualquier régimen de responsabilidad.

El concepto de daño antijurídico no ha sido definido en nuestra legislación, pero hace varios años la jurisprudencia colombiana ha venido formando la teoría de la Lesión resarcible fundamentada en el daño antijurídico, basados en la doctrina española, y es así como en distintos fallos emitidos por el Consejo de Estado se encuentra una concepción del daño antijurídico que lo consagra como el fundamento de todo deber y obligación de reparación.

De ahí, que el objetivo de la responsabilidad patrimonial del Estado es el restablecer el equilibrio económico roto cuando se lesiona un patrimonio particular por parte de la administración pública. Se ha pasado de la llamada antijuricidad subjetiva, que exigía el dolo, la culpa o falta del funcionario de la administración para generar la responsabilidad del Estado, a la llamada antijuricidad objetiva, **que tiene como fundamento el daño ocasionado a la víctima, que pasa a ser el elemento más importante de la responsabilidad patrimonial estatal.**

## 2. De los regímenes de responsabilidad aplicables al caso sub júdice.



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

30  
40

En reiteradas oportunidades la jurisprudencia del H. Consejo de Estado se ha pronunciado respecto de los eventos en los que procede la reclamación por un daño sufrido por los servidores del orden con ocasión de su función o servicio público.

El historial procesal y probatorio que en éste litigio se conoce y que recaudará, permite encausar con muchísima claridad la responsabilidad de la entidad pública Demandada bajo la tesis objetiva; según circunstancias se relatáremos a continuación y si se quiere adicionalmente bajo la tesis subjetiva, pues ha concurrido en este hecho una evidente falla en el servicio.

En el tema de la responsabilidad patrimonial del Estado la jurisprudencia ha aplicado varios títulos jurídicos de imputación con relación a eventos similares. Se ha acudido al de **riesgo excepcional** cuando el “daño” tiene su causa en la exposición excepcional de su seguridad personal y por ende habrá un rompimiento de la igualdad frente a las cargas públicas. Sin embargo cuando la causa de los daños se origina en otro tipo de hechos, según estos debe aplicarse el **de falla probada**<sup>2</sup> cuando la irregularidad administrativa produjo el daño.

**CONSCRIPTO - Régimen de responsabilidad / CONSCRIPTO - Daño especial / CONSCRIPTO - Falla del servicio / INDEMNIZACION A FORFAIT - Riesgo propio del servicio / RIESGO PROPIO DEL SERVICIO - Indemnización a forfait**

La jurisprudencia de la Sala ha precisado en distintas oportunidades el régimen de responsabilidad aplicable a los eventos de daños causados a los soldados que prestan el servicio militar en calidad de conscriptos, es decir, aquellos que son reclutados de manera obligatoria (soldados regulares, bachilleres, campesinos etc.) que se diferencia del régimen jurídico aplicable por los daños causados al personal de la fuerza pública y de los organismos de defensa y seguridad del Estado que ingresan de manera voluntaria (personal de soldados voluntarios y profesionales, suboficiales y oficiales, personal de agentes de la Policía Nacional, detectives del DAS, entre otros). En efecto, de tiempo atrás ha analizado la responsabilidad respecto de los conscriptos bajo el régimen objetivo del daño especial, determinado, por dos situaciones que deben concurrir: en primer lugar, por el rompimiento del equilibrio de la igualdad frente a las cargas públicas que se genera al ser incorporados, por mandato constitucional en los términos y salvo las excepciones consagradas por la Ley, a prestar el servicio militar de manera obligatoria, pese a que no todos los asociados están llamados a soportar tal situación y, en segundo lugar, por las mayores contingencias a las que están sometidos en relación con los demás miembros de la sociedad, por consiguiente, cuando sufren desmedro físico o fallecen por razón del

<sup>2</sup> Sección Tercera, sentencias: 10 de agosto de 2000. Exp. 12.648. Actor: Gerardo Patiño, 30 de noviembre de 2000. Exp. 11.182. Actor: Peter del Socorro Vanegas, 4 de abril de 2002. Exp. 13.448. Actor: Edilson Ojeda Gamboa.



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

servicio, el Estado asume la obligación de reparar todos los daños antijurídicos que se causen con ocasión del mismo, pues el conscripto sólo está obligado a soportar la restricción relativa de los derechos y libertades que resultan inherentes del ejercicio de la actividad militar. La anterior situación no se genera, en principio, con el segundo grupo, es decir, con el personal de las fuerzas armadas que se vincula de manera voluntaria en virtud de una relación legal y reglamentaria, como sucede, por vía de ejemplo, con el personal de Soldados Voluntarios, Soldados Profesionales, Suboficiales y Oficiales, porque al elegir su oficio consienten su incorporación y asumen los riesgos inherentes al mismo, a su turno, la Entidad estatal brinda la instrucción y el entrenamiento necesario para el adecuado desempeño de sus funciones, por consiguiente, si se concreta el riesgo que voluntariamente asumieron se genera la llamada por la doctrina francesa indemnización a forfait de manera que, en principio, para que la responsabilidad estatal surja en este tipo de eventos, además del riesgo inherente a la profesión debe ocurrir un hecho anormal generador de un daño que no se está obligado a soportar, evento en el cual surge el derecho a reclamar una indemnización plena y complementaria a la que surge de la esfera prestacional, bajo el régimen general de la responsabilidad de la administración, con las connotaciones propias en relación con los elementos estructurales y las causas extrañas enervantes del fenómeno jurídico. La Sala ha precisado que la "indemnización a forfait" y la indemnización plena no son, en principio, excluyentes entre sí, porque la primera tiene una causa legal, lo cual implica que debe pagarse de manera independiente a que la responsabilidad de la administración se halle o no comprometida por la ocurrencia de los hechos, en tanto la segunda tiene origen en la responsabilidad misma, proveniente del daño antijurídico que no está obligado a soportar el administrado. No obstante, en el caso de los conscriptos, cuando el daño tiene origen en irregularidades en la actividad de la administración, el análisis debe efectuarse a la luz del régimen general de responsabilidad civil extracontractual del Estado -falla en la prestación del servicio- y, en caso de no hallarse estructurada ésta, deberá acudir a los demás regímenes para efectuar el correspondiente estudio. <sup>3</sup>

**FALLA DEL SERVICIO - Conscripto. Actividades / SERVICIO MILITAR OBLIGATORIO - Actividades. Falla del servicio / CAUSA EXTRAÑA - Inexistencia. Falla del servicio. Conscripto**

Para la Sala, la responsabilidad de la Administración se encuentra comprometida a título de falla en la prestación del servicio, en tanto los soldados reclutados en calidad de conscriptos deben recibir instrucción para realizar actividades de bienestar social en beneficio de la comunidad y tareas para la preservación del medio ambiente y la

<sup>3</sup> Nota de Relatoría: Ver Exp. 12799; Sentencia del 23 de abril de 2008 Exp. 15720; sobre INDEMNIZACION A FOR FAIT: sentencia de fecha 3 de mayo de 2007. Radicación 16200; sobre ACUMULACION DE INDEMNIZACIONES: Sentencia de marzo 1 de 2006, Exp. 14002 y Sentencia del 30 de agosto de 2007. Exp.15724.



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

42 12

conservación ecológica, de suerte que a éstas actividades deben ser destinados los jóvenes que prestan el servicio militar obligatorio en cualquiera de sus modalidades, por ende, someterlo a desarrollar tareas de inteligencia táctica de combate, tendientes a identificar a los adversarios o potenciales adversarios, su capacidad de ataque y centros de arremetida o cualquier otra forma de exponerlos al fuego del adversario constituye una falla en el servicio por la inobservancia de una obligación legal que implica el surgimiento de la responsabilidad de la administración determinado en el incumplimiento del contenido obligacional de protección que tiene el Estado en relación con los conscriptos. A juicio de la Sala la causa extraña conocida como el hecho de un tercero alegada por la Entidad demandada carece, en el asunto sub - lite, de la virtualidad suficiente para enervar la relación etiológica entre el hecho imputable jurídicamente a la Administración y el daño antijurídico experimentado por la víctima, pues si bien es cierto el tercero tuvo participación en la causación del hecho dañoso, la administración debió haberlo evitado, absteniéndose de exponer al soldado al fuego del adversario enviándolo a cumplir las labores de inteligencia táctica con los riesgos que ello conlleva, los cuales fácilmente podía prever la administración, de manera que la causa extraña no se abre paso para impedir la estructuración de la responsabilidad de la administración, porque no evitar el daño teniendo la obligación de impedirlo o pudiendo hacerlo, equivale a producirlo. <sup>45</sup>

**LESIONES CORPORALES - Víctima directa. Perjuicio moral / VICTIMA DIRECTA - Perjuicio moral. Lesiones corporales / PERJUICIO MORAL - Lesiones corporales. Víctima directa. Parientes** A juicio de la Sala, las lesiones físicas o corporales generan, en la víctima directa, sentimientos de dolor, congoja y sufrimiento, constitutivos de perjuicio moral que, al no poderse resarcir en sí mismo, debe serlo en forma económica. La reiterada jurisprudencia de la Corporación ha sostenido que las lesiones inferidas a una persona hacen presumir el dolor y la aflicción constitutivos del perjuicio moral, en los miembros del entorno familiar más cercano de quien las padece, como cónyuge, compañero (a) permanente, padres, hijos y hermanos, perjuicio que debe valorarse en su entidad atendiendo, entre otros aspectos, a la gravedad de dichas lesiones. En el asunto sub lite, la gravedad de las lesiones corporales se desprende con claridad de la disminución de la capacidad laboral que sufrió la víctima directa.

**DAÑO A LA VIDA DE RELACION – Noción** La Sala ha sostenido que el daño a la vida de relación es omnicomprendivo, porque abarca varios aspectos que trascienden en el ámbito extrínseco del individuo, pretendiendo resarcir la alteración de las condiciones de existencia, la pérdida de goce y disfrute de los placeres de la vida, la imposibilidad de

<sup>4</sup> Nota de Relatoría: Sobre PERJUICIO MORAL POR LESIONES A FAMILIARES: Exp. 12166 y 15247.





# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

13  
43

relacionarse normalmente con sus semejantes etc., situaciones que se pueden presentar como consecuencia del daño. En ocasiones surge de manera palmaria la causación de esta clase de perjuicio, como sucede en los eventos en que la víctima sufre grave daño funcional que le impide realizar actividades fundamentales inherentes a todas las personas, como sucede por vía de ejemplo cuando una persona a causa de la lesión queda parapléjica, pero existe eventos, como en el sub - lite, donde, a pesar de encontrarse acreditado que la lesión produjo incapacidad relativa de orden permanente y merma en la capacidad laboral del individuo, no es posible deducir la trascendencia que la misma pueda tener en la esfera externa del individuo, de acuerdo la concepción descrita en precedencia.

Concluimos entonces, que el deber resarcitorio surge por la lesión que se causa de forma antijurídica, y del aprovechamiento de la prestación de buena fe que ha hecho la entidad Demandada, sin importar el título jurídico del que se deriva el daño.

### **ESTIMACION RAZONADA DE LA CUANTIA**

La cuantía se estima en cien millones de pesos (\$ 100.000.000) de conformidad con el perjuicio material en la modalidad de lucro cesante a favor de Juan Sebastián Gómez Sánchez.

### **JURAMENTO**

Conforme al artículo 206 del código general del proceso me permito manifestar bajo la gravedad de juramento que no he presentado demanda o s con base en los mismos hechos.

### **RELACIÓN DE PRUEBAS**

Poder debidamente otorgado por los demandantes.

Fotocopia del registro civil de Juan Sebastián Gómez.

Fotocopia del registro civil de Juliet Dayana Gómez Sánchez.

Fotocopia del registro civil de Juan José Gómez Sánchez

Copia del informe administrativo por lesiones No. 077368 del 10 de Febrero de 2016.

Historial clínico.

Constancia Expedida por la Procuraduría 60 Judicial II para asuntos Administrativos de Santiago de Cali.

## **2. PRUEBAS DOCUMENTALES A PEDIR**

Solicito respetuosamente se sirva oficiar a la DIRECCIÓN DE SANIDAD DEL EJERCITO NACIONAL, carrera 7 No 52 – 48 Bogotá, a fin que envíen copia autentica de la Junta Medico Laboral, practicada al soldado Juan Sebastián Gómez, mediante la cual se le determinó la disminución de la capacidad laboral.



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

44 14

Sírvase oficiar al Batallón de Artillería No. 3 Batalla de Palace, ubicado en la Calle 4 Vía La Habana, en el municipio de Buga, en a fin de que envíen los siguientes documentos:

- Certificación de la fecha de ingreso y desvinculación del servicio militar obligatorio del soldado Juan Sebastián Gómez, identificado con la cedula de ciudadanía número 1.115.089.117.
  - Copia autentica del pliego de antecedentes y de la ficha médica del soldado Juan Sebastián Gómez, identificado con la cedula de ciudadanía número 1.115.089.117.
  - Copia autentica de la hoja de vida del soldado Juan Sebastián Gómez, identificado con la cedula de ciudadanía número 1.115.089.117.
  - Copia autentica de la historia clínica del soldado regular soldado Juan Sebastián Gómez, identificado con la cedula de ciudadanía número 1.115.089.117, donde conste su estado de salud al momento de su ingreso y egreso de su servicio militar obligatorio.
  - Copia del informativo administrativo por lesiones, por el cual se suscribió la lesión del Ex soldado Juan Sebastián Gómez, identificado con la cedula de ciudadanía número 1.115.089.117.
- a) Al Señor Director de Sanidad Militar de la tercera brigada, a fin de que se sirva remitir con destino a este proceso fotocopia autentica de la historia clínica perteneciente al ex Juan Sebastián Gómez, identificado con la cedula de ciudadanía número 1.115.089.117.

#### **COMPETENCIA**

Es competente para conocer de este medio de control en primera instancia, el Juez Contencioso Administrativo del Circuito Judicial de Buga y en segunda instancia, el Tribunal Contenciosos Administrativo del Valle del Cauca.

#### **ANEXOS**

- Poder debidamente conferido.
- CD contentivo de la demanda.
- Documentos relacionados en el acápite de pruebas.
- Fotocopia de la demanda con anexos para el traslado de las entidades demandadas, para la Agencia de defensa Jurídica del estado y para el archivo del despacho.
- 

#### **NOTIFICACIONES**



# ASJO

ASESORÍAS JURÍDICAS DE OCCIDENTE

15  
45

- A la suscrita apoderada en la carrera 4 No. 10 – 44 Oficina 701 Edificio Plaza de Caicedo, Teléfono 396 90 08, correo electrónico asesoriasjuridicasdeoccidente@outlook.com.
- A los Demandantes por intermedio de la suscrita apoderada
- La entidad Demandada Nación – Ministerio de Defensa – Ejército Nacional, correo electrónico: atencionciudadanaejc@ejercito.mil.co, - notificación ejército, representada por el señor Ministro de Defensa o por quien haga las veces, en la forma establecida por el artículo 150 del Código Contencioso Administrativo, luego de la modificación que le introdujera la Ley 446 de 1998.

Del señor Juez, Atentamente,

ANGELLY GISSEL CASTILLO RAMOS

C.C. No. 1.143.853.357 de Cali – Valle del Cauca

T.P No. 273.402 Del C.S.J