



REPÚBLICA DE COLOMBIA  
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO  
**JUZGADO CUARTO ADMINISTRATIVO ORAL DEL CIRCUITO DE TUNJA**

Tunja, dieciséis (16) de agosto dos mil dieciocho (2018)

Referencia: **ACCIÓN POPULAR –Cuaderno de medidas cautelares.**  
Radicación: 15001 33 33 004 **2018 00044 00**  
Accionante: Mauricio Alejandro de la Masa Vargas  
Accionado: Municipio de Tunja-Consorcio Plan Bicentenario CH  
Tercero: Nación-Ministerio de Cultura.

## 1. ANTECEDENTES:

### 1.1. Medida cautelar solicitada:

En audiencia de pacto de cumplimiento celebrada el 25 de julio de 2018, los Delegados de la Defensoría del Pueblo y del Ministerio Público elevaron nueva solicitud de medida cautelar consistente en la suspensión de las obras en relación con la construcción de los Baños en la Plaza de Bolívar. (Minuto 01:05:38 DVD fl. 159 c.p<sup>1</sup>).

La anterior solicitud se originó como respuesta la intervención efectuada por el apoderado del Ministerio de Cultura quien indicó que, al no contar con información alguna sobre la existencia de los túneles a la que hace alusión en actor popular, es de vivo interés del Ministerio establecer la veracidad de estas manifestaciones, por cuanto, esta circunstancia no fue tenida en cuenta al momento de autorizar la obra y en el evento de comprobar su existencia se tomarían los correctivos necesarios para proteger estos bienes (Minuto 00:27:30 DVD fl 159 c.p).

De conformidad con lo dicho, el delegado de la Defensoría del Pueblo expresó su preocupación frente a la falta de certeza por parte del Ministerio de Cultura en cuanto a la existencia o no de los túneles, solicitando se adopte decisión alguna encaminada a suspender las obras en el costado oriental de la Plaza de Bolívar, hasta tanto haya total claridad sobre la referida circunstancia, en la medida que podría causarse una afectación gravísima al patrimonio cultural de la nación.

Por su parte, el representante del Ministerio Público considera que las afirmaciones del accionante deben valorarse como una declaración o al menos un indicio, además, pide el decreto oficioso de la prueba pertinente para determinar de manera definitiva la existencia o no de los túneles en el subsuelo de la Plaza de Bolívar.

Finalmente se concluyó que concisamente la solicitud se trata de una nueva medida cautelar consistente en la suspensión de la obra en relación con la construcción de las baterías de baños públicos, para lo cual piden el decreto de una inspección judicial.

### 1.2. Trámite:

- En la misma audiencia, de conformidad con el procedimiento establecido en el artículo 233 del CPACA, se dispuso correr traslado por el término de cinco (05) días a los demandados y al actor popular de solicitud de medida cautelar elevada

<sup>1</sup> Cuaderno principal.

por el Delegado de la Defensoría del Pueblo y el Representante del Ministerio Público, estos corrieron desde el 26 de julio hasta el 01 de agosto del año que avanza, para que además de efectuar los pronunciamientos que consideren pertinentes alleguen y soliciten las pruebas que pretendan hacer valer.

- En el mismo término se solicitó la colaboración del señor Mauricio Alejandro de la Masa informará de manera escrita las direcciones en las que considera debía realizarse la inspección judicial.
- Con escrito de fecha 31 de julio de 2018, el accionante comunicó al juzgado los lugares donde puede accederse a los túneles y allegó pruebas documentales, en dicho (fls.157-170 c.m.c<sup>2</sup>)
- Con auto de 02 de agosto de la presente anualidad se decretó inspección judicial a la Iglesia Santo Domingo, la Casa del Fundador Gonzalo Suárez Rendón, la Catedral Metropolitana Santiago de Tunja y el costado oriental de la Plaza de Bolívar donde se adelanta la construcción de las baterías de baños. En esta providencia se indicó que la diligencia tenía como objeto establecer la existencia de túneles bajo de la Plaza de Bolívar que comuniquen a la Catedral con otras Iglesias, conventos y/o edificaciones antiguas de la ciudad de Tunja, y principalmente, determinar si alguno de estos está ubicado o es aledaño al sitio de construcción de las baterías de baños públicos que con ocasión del contrato de Obra No. 1440 de 2017, se edificaran al costado oriental de la Plaza de Bolívar y en consecuencia, podrían verse afectados con tal intervención. (fl. 203-204 c.m.c).
- El 10 de agosto de este año, se llevó a cabo diligencia de inspección judicial, dentro de la cual se negó la solicitud de aclaración elevada por la parte actora en cuanto al objeto de la inspección, se realizó la respectiva inspección y de negaron las pruebas testimoniales y documentales solicitadas por la apoderada del municipio de Tunja y por el actor popular (fls. 217-221).

### 1.3. Pronunciamiento actor popular. (Fls.157-158 c.m.c)

Indicó en primer lugar que: *“a simple vista las entradas de **dos túneles desde la Iglesia Santo Domingo**, puertas en madera, las cuales comunican con la catedral e Iglesia San Francisco. También existe desde la Casa del Fundador a la catedral y hacia el Convento, ese túnel fue apreciado y caminado personalmente por el demandante en compañía de un policía de turismo en el año 2007...”*

Argumenta que el proyecto de los baños subterráneos en la Plaza de Bolívar atenta irremediablemente contra la rica y extraordinaria historia de una de las ciudades más importantes de América, es a todas luces un asesinato cultural, y advierte que en otras plazas de Armas en Colombia han sido presentados proyectos de la misma naturaleza los cuales han sido categóricamente rechazados, sin importar si existen o no si existen vestigios históricos en el subsuelo.

Para finalizar asegura que, el hecho de que muchas cosas de nuestra historia se encuentren perdidas u olvidadas, no significa que no existan, por lo cual se hace indispensable su protección, por lo que solicita suspender de ipso facto la obra de baños subterráneos y fallar a favor de la presente acción.

---

<sup>2</sup> Cuadernos de medidas cautelares.

#### 1.4. Oposición

##### **Alcaldía municipal de Tunja (fl. 171-177 c.m.c).**

Manifiesta su oposición al decreto de la medida solicitada, alegando que el accionante no demostró el daño o perjuicio grave o inminente a los derechos colectivos que reclama y que permita justificar la imposición de la medida cautelar.

Resalta que los solicitantes de la medida no han allegado al proceso elementos demostrativos de la existencia de túneles, por el contrario, tanto la Parroquia de la catedral Basílica Metropolitana Santiago de Tunja y la Universidad Santo Tomas, coinciden en asegurar la no existencia de infraestructuras subterráneas, por lo cual no se están afectando derechos colectivos de la ciudadanía Tunjana.

Dice que, dentro de la acción popular de la referencia se discute sobre una leyenda urbana, consistente en la existencia de túneles subterráneos ubicados en la Plaza de Bolívar de Tunja, que conectan las iglesias del Centro de la Ciudad; sin que exista asidero probatorio para valorar la procedencia de la medida cautelar, más aun cuando existen registros fotográficos de la intervención realizada a dicha Plaza en 1974 sin que se presentará oposición.

Pasa a hacer referencia a la valoración probatoria efectuada en el auto de 10 de mayo de 2018 proferido por este despacho dentro del sub lite, para señalar que la no es de recibo la presente solicitud de medida cautelar, toda vez que la misma ya cuenta un pronunciamiento, y resalta que las intervenciones objeto del contrato de obra No. 1440 de 2017, se están realizando bajo la aprobación del Ministerio de Cultura mediante la Resolución No. 0428 de 2012 Plan de Manejo y Protección del Centro Histórico de la Ciudad de Tunja, la cual determina como a una acción transversal la construcción de servicios sanitarios públicos.

Expresa que, el Patrimonio Cultural de la Nación por expreso mandato del artículo 72 Superior, se encuentra bajo la protección del Estado, relacionada las normas que con tal fin se han emitido y señala que la Administración Municipal no está generando ningún tipo de perjuicios, por el contrario, pretende con el desarrollo del proyecto en mención mejorar, las condiciones de movilidad, seguridad, accesibilidad y disfrute del espacio público; por lo cual refiere que se inició la excavación en el sitio sin evidenciar algún túnel o estructura existente.

De igual modo, resalta que la realización de la obra no es capricho de la administración, pues la Alcaldía sostuvo reuniones con diferentes entidades que generaron permanentes ajustes al proyecto, además se adelantaron mesas de trabajo con el Consejo Municipal y el Ministerio de Cultura, concretando finalmente el proyecto en diciembre de 2016, el cual cuenta con la autorización del Ministerio de Cultura otorgada mediante la Resolución No. 1710 de 15 de junio de 2017.

Finaliza reiterando que la solicitud no cumple con los requisitos establecidos por el Consejo de Estado para su procedencia, dado que, al no demostrarse la existencia de los túneles, mucho menos se podría generar un daño sobre los mismos.

##### **Consorcio Plan Bicentenario CH (fl. 196 a 198 c.m.c).**

Comienza por referirse a los elementos que debe reunir una solicitud de medida cautelar para ser procedente. Acto seguido señala que los solicitantes desconocen los oficios y certificaciones obrantes dentro del expediente que, refieren la inexistencia de los túneles dentro de la localización de las áreas a intervenir subterráneamente, por ejemplo, en el caso de PROACTIVA ellos aportan planos sin que se certifique cruce, túnel o pasadizo, por otro lado la Arquidiócesis de Tunja y la Universidad Santo Tomas

de Tunja, señalan que no tienen conocimiento de los mismos, así mismo, en cabeza de la Alcaldía Mayor de Tunja la Oficina Asesora del Planeación señala que hasta la fecha no reposa en la entidad información que certifique la existencia de estos.

Resalta que la posibilidad de adoptar la medida cautelar corresponde al adecuado y proporcional análisis de los hechos que son causa para el accionante y sobre todo que de ellos se deduzca la inminencia del daño para su imposición y/o evidente violación para el cese inmediato de la perturbación. Así mismo, indica que las medidas cautelares deben ser sustentadas en dos pilares fundamentales: principios “*periculum in mora*” y del “*fumus bini iuris*”, en virtud de los cuales se debe expresar el peligro que representa no adoptar la medida y la apariencia del buen derecho con el que presuntamente se persigue una sentencia a su favor, los cuales los delegados de la Defensoría del Pueblo y el Ministerio Público omitieron, limitándose a realizar la solicitud con base en las aseveraciones que hace el actor popular.

Adicionalmente arguye que, el Municipio en consecución del Plan de Desarrollo Municipal 2016-2019 de la ciudad de Tunja, inició la implementación de las obras contempladas en el Plan Bicentenario, se está dando continuidad a la ejecución del Plan de Manejo Especial del Centro Histórico, además, del aporte para la conmemoración de los 200 años de la gesta libertadora, buscando promover el rescate de los valores históricos, culturales y sociales que son símbolo de la identidad de los tunjanos, acciones que tienen soporte legal y protección del Ministerio de Cultura por medio de la Resolución No. 0428 de 27 de marzo de 2012 por medio de la cual se aprobó el Plan de Manejo Especial y Protección del Centro Histórico de Tunja –PEMP-.

Destaca que, si bien el delegado del Ministerio de Cultura señaló que pueden darse hechos nuevos de los cuales no se haya dado el estudio respectivo, es del caso indicar que por el hecho de ser un mito urbano no existe certeza de la existencia de los túneles, mucho menos localizados en el costado oriental donde se están realizando las obras para la adecuación de baterías de baños.

Informa que conforme a las obligaciones contractuales y al negocio jurídico suscrito entre la Alcaldía Mayor de Tunja y el Consorcio Plan Bicentenario CH, existe un cronograma de obra en el que se ha venido ejecutando las actividades pertinentes, por tanto, se han realizado las excavaciones programadas, sin que se evidencie algún hallazgo como la existencia de túneles

## 2. CONSIDERACIONES.

Con relación a la regulación jurídica de las medidas cautelares al interior de las acciones populares, en principio se tiene que se sujetan a las disposiciones de la Ley 1437 de 2011, atendiendo a lo normado en el parágrafo del artículo 229 que indica:

*“Parágrafo. Las medidas cautelares en los procesos que tengan por finalidad la defensa y protección de los derechos e intereses colectivos y en los procesos de tutela<sup>3</sup> del conocimiento de la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo se regirán por lo dispuesto en este capítulo<sup>4</sup> y podrán ser decretadas de oficio.”*

Sin embargo jurisprudencialmente se ha concluido que la expresión antes citada del CPACA, no tiene como efecto el desmonte del régimen de medidas cautelares establecido en la Ley 472 de 1998, sino que se trata de una regulación complementaria respecto de asuntos técnicos y procedimentales<sup>5</sup>, por lo que resultan aplicables, dentro de estas acciones, tanto las disposiciones normativas de los artículos 25 y 26 de la Ley

<sup>3</sup> Aparte declarado inexecutable mediante sentencia C-284-2014

<sup>4</sup> Capítulo Undécimo del Título V de la Parte Segunda del nuevo Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011)

<sup>5</sup> Corte Constitucional en la sentencia C-284-2014

472 de 1998, como las de la Ley 1437 de 2011, claro está, atendiendo a la naturaleza especial de la acción popular encaminada a la protección de derechos o intereses colectivos.

En los términos del artículo 25 de la Ley 472 de 1998, es posible decretar las medidas cautelares señaladas por la ley, cuando quiera que con las mismas se procure la protección de un derecho o interés colectivo de un daño inminente o para efectos de hacer cesar el que se hubiera causado. Dicho artículo indica:

*“ARTICULO 25. MEDIDAS CAUTELARES. Antes de ser notificada la demanda y en cualquier estado del proceso podrá el juez, de oficio o a petición de parte, decretar, debidamente motivadas, las medidas previas que estime pertinentes para prevenir un daño inminente o para hacer cesar el que se hubiere causado. En particular, podrá decretar las siguientes:*

- a) Ordenar la inmediata cesación de las actividades que puedan originar el daño, que lo hayan causado o lo sigan ocasionando;*
- b) Ordenar que se ejecuten los actos necesarios, cuando la conducta potencialmente perjudicial o dañina sea consecuencia de la omisión del demandado;*
- c) Obligar al demandado a prestar caución para garantizar el cumplimiento de cualquiera de las anteriores medidas previas;*
- d) Ordenar con cargo al Fondo para la Defensa de los Derechos e Intereses Colectivos los estudios necesarios para establecer la naturaleza del daño y las medidas urgentes a tomar para mitigarlo.*

*PARÁGRAFO 1o. El decreto y práctica de las medidas previas no suspenderá el curso del proceso.*

*PARÁGRAFO 2o. Cuando se trate de una amenaza por razón de una omisión atribuida a una autoridad o persona particular, el juez deberá ordenar el cumplimiento inmediato de la acción que fuere necesaria, para lo cual otorgará un término perentorio. Si el peligro es inminente podrá ordenar que el acto, la obra o la acción la ejecute el actor o la comunidad amenazada, a costa del demandado”.*

Por su parte, el artículo 230 de la Ley 1437 de 2011, regula el contenido y el alcance de las medidas cautelares así:

**Artículo 230. Contenido y alcance de las medidas cautelares.** *Las medidas cautelares podrán ser preventivas, conservativas, anticipativas o de suspensión, y deberán tener relación directa y necesaria con las pretensiones de la demanda. Para el efecto, el Juez o Magistrado Ponente podrá decretar una o varias de las siguientes medidas:*

- 1. Ordenar que se mantenga la situación, o que se restablezca al estado en que se encontraba antes de la conducta vulnerante o amenazante, cuando fuere posible.*
- 2. Suspender un procedimiento o actuación administrativa, inclusive de carácter contractual. A esta medida solo acudirá el Juez o Magistrado Ponente cuando no exista otra posibilidad de conjurar o superar la situación que dé lugar a su adopción y, en todo caso, en cuanto ello fuere posible el Juez o Magistrado Ponente indicará las condiciones o señalará las pautas que deba observar la parte demandada para que pueda reanudar el procedimiento o actuación sobre la cual recaiga la medida.*

3. *Suspender provisionalmente los efectos de un acto administrativo.*

4. *Ordenar la adopción de una decisión administrativa, o la realización o demolición de una obra con el objeto de evitar o prevenir un perjuicio o la agravación de sus efectos.*

5. *Impartir órdenes o imponerle a cualquiera de las partes del proceso obligaciones de hacer o no hacer.*

De las normas antes transcritas se concluye que, las medidas cautelares para efectos de acciones populares, tiene un objetivo específico que no es otro que el de *evitar que el daño al derecho o interés colectivo se concrete o que, de estarse produciendo, no se prolongue por un término mayor*, y por otra parte, se encuentra que estas medidas no son taxativas, ya que la norma prevé que el Juez podrá decretar las que estime pertinentes, conforme a la finalidad antes mencionada.

Teniendo en cuenta estas disposiciones, la jurisprudencia ha señalado que el decreto de una medida cautelar en el trámite de una acción popular está sujeta a los siguientes presupuestos de procedencia:

***“a) Que esté debidamente demostrado en el proceso la inminencia de un daño a los derechos colectivos o que el mismo se haya producido, esto con el fin de justificar la imposición de la medida cautelar, el cual es prevenir aquel daño que está por producirse o a hacer cesar aquel que ya se consumó;***

***b) Que la decisión del juez al decretar la medida cautelar esté plenamente motivada; y***

***c) Que para adoptar esa decisión, el juez tenga en cuenta los argumentos contenidos en la petición que eleve el demandante, para que se decrete tal medida, lo cual, lógicamente, no obsta para que el juez oficiosamente, con arreglo a los elementos de juicio que militen en la actuación, llegue al convencimiento de la necesidad de decretar una medida cautelar y proceda en tal sentido”<sup>6</sup>*** (negrita fuera del original).

En este orden de ideas, para efectos de conceder una medida cautelar el juez de la acción popular, debe contar con un material probatorio suficiente, que ponga de manifiesto el riesgo de la configuración o la materialización del daño o afectación a los intereses objeto del litigio.

### 3. MATERIAL PROBATORIO.

Todas las pruebas que a continuación se relacionan, obran en el cuaderno de medidas cautelares.

#### 3.1. Allegado por el actor popular:

- Artículo de Radio Positiva titulado: ¿Hay túneles bajo la Plaza de Bolívar de Tunja? De 21 de febrero de 2018. (fl. 159).
- Oficio No. 20181000002321 de 10 de abril de 2018, suscrito por el Gobernador de Boyacá (fl. 160-164).
- Documentación encontrada en la WEB relativas a la existencia de construcciones subterráneas en ciudades antiguas de Colombia como Cali y Cartagena (fls. 166-170)

<sup>6</sup> Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Primera, auto del 6 de febrero de 2014. Rad. 2013-00941. C.P.: María Claudia Rojas Lasso.

### 3.2. Allegados por el Municipio de Tunja y Consorcio Plan Bicentenario C.H:

- Copia de actas de reunión de fecha 24, 25 y 26 de julio de 2018, respecto del seguimiento a la construcción de las baterías de baños, excavación y obra (fls-178-180).
- Copia del oficio de fecha 30 de julio de 2018 suscrito por Julio Cesar López Abril Párroco de la Catedral de Tunja (fl. 183)
- Copia del oficio de fecha 27 de julio de 2018 suscrito por el Director del Departamento de Planta Física de la Universidad Santo Tomas, Seccional Tunja (fl. 184).
- Copia del informe de seguimiento a la construcción baterías de baños. (fls. 185-191)
- Tres juegos de planos de planta de Cubierta, despiece de muros, plana de localización, corte longitudinal y cortes transversales, despiece de vigas y columnas de corte longitudinal de rampa (fls. 192-194 y 199-202)
- Un CD contentivo de estudio de suelos 18001 de proyecto construcción para la infraestructura para la implementación del Plan Bicentenario Centro Histórico de Tunja (fl. 195).
- Un CD de material fotográfico y filmico de la excavación de baños Plaza de Bolívar (fl. 195).

### 3.3. Inspección judicial

El 10 de agosto de 2018 se realizó inspección judicial a los lugares señalados por el actor popular como puntos de acceso a los túneles, la cual consta en acta visible a folios 217-219 y en los DVDs obrantes en folios 220 y 221

## 4. CASO CONCRETO.

En el presente caso, lo pretendido por el accionante es que se amparen sus derechos colectivos al *"i) el goce del espacio público y la utilización y defensa de los bienes de uso público, ii) la defensa del patrimonio público y la iii) defensa del patrimonio cultural de la nación."* que considera amenazados con las obras que en el suelo y el subsuelo se a realizar con ocasión de la ejecución de contrato No. 1440 de 2017 cuyo objeto es la adecuación, remodelación y construcción de la infraestructura para la implementación del Plan Bicentenario Centro Histórico de la Ciudad de Tunja, en lo correspondiente a la Fase 1, de conformidad con lo establecido en la Resolución No. 1710 de 2017, **específicamente la construcción de baterías de baños públicos al costado oriental de la Plaza de Bolívar, que destruirían los túneles que conectan la Catedral con otras construcciones religiosas, los cuales datan de la época de la colonia y por tanto son una reliquia histórica.**

De conformidad con lo anterior, atendiendo la importancia de los derechos que se discuten, en audiencia de pacto de cumplimiento, celebrada el 25 de julio de la corriente anualidad, tanto el representante del Ministerio Público como el delegado de la Defensoría del Pueblo consideraron importante y prioritario establecer definitivamente si existen conductos subterráneos que permitan el tránsito peatonal entre diferentes construcciones del Centro Histórico de la ciudad y para tal fin, solicitaron que a título de medida cautelar se suspenda la obra en relación a la construcción de baterías sanitarias en la Plaza de Bolívar; de igual modo y con el objeto de contar con los elementos de juicio necesarios para decidir la medida, pidieron el decreto de una inspección judicial a los sitios señalados por el accionante como puntos de acceso a los túneles objeto de la acción.

De conformidad con lo anterior, el despacho deberá entrar a valorar la viabilidad de la medida deprecada, determinando si se configuran presupuestos para su procedencia, esto es: (i) si se encuentra acreditada en el proceso la inminencia de un daño a los

derechos colectivos o que el mismo se haya producido; (ii) que la medida que se pretende adoptar sea útil e idónea a efectos de *“prevenir un daño inminente o para hacer cesar el que se hubiere causado”*.

Para establecer tales presupuestos, es preciso analizar el material probatorio recaudado, comenzando por la descripción general de los hallazgos encontrados en la inspección judicial realizada el pasado 10 de agosto, cuyo soporte filmico reposa en el DVD visible en folio 221 del cuaderno de medidas cautelares:

Debe señalarse que a la mencionada diligencia asistimos: el actor popular Mauricio Alejandro de la Masa Vargas, la apoderada del Municipio de Tunja Paola Alejandra Garrido Cuesta, la apoderada del Consorcio Plan Bicentenario Ana María Bohórquez, el apoderado del Misterio de Cultura Nelson Roberto Bellen Romero, acompañado por la arquitecta Jeannet Lilyana Mojica Villa Marindelegada por el mismo Ministerio, el representante del Ministerio Público Helkin Alveiro Esteban Hernández, la sustanciadora del juzgado Cindy Astrith Zambrano Moreno y la suscrita Laura Johanna Cabarcas Castillo.

Además, acompañaron la diligencia el Cuerpo de Bomberos Voluntarios de Tunja en cabeza de su Capitán Jorge Enrique Valderrama Jiménez, quien además es Arquitecto Especialista en conservación y restauración del patrimonio arquitectónico, el Secretario de Planeación del Municipio de Tunja Juan Carlos Quevedo, la Secretaria Jurídica Andrea Janeth Báez, la arquitecta Gloria Católico, el secretario de infraestructura Cesar David López, así como diferentes medios de comunicación en especial el periódico Boyacá 7 días y al momento de realizar la inspección en las instalaciones de la Catedral se hizo presente el señor alcalde del municipio Pablo Emilio Cepeda.

#### **-Iglesia Santo Domingo:**

Una vez se arribó al lugar, se dio inicio a la inspección siendo recibidos por el Fray Javier Aníbal Moreno Mojica Prior de los Dominicos de Tunja, acto seguido se le otorgó el uso de la palabra al actor popular para que indicara la entrada a los túneles, quien manifestó: *“...el mito dice que aquí tenemos dos entradas”* (Minuto 00:00:30), señalando las dos puertas de madera que se hallaban en el piso de la nave derecha a la entrada del templo, por lo que con la colaboración del Cuerpo de Bomberos Voluntarios de Tunja se procedió a mover las sillas que se encontraban sobre la primera entrada y a abrirla, al minuto 00:06:14 se comenzó el ingreso mediante unas escaleras de concreto y ladrillo accediendo a una cripta de 3 metros de largo por 2.45 metros de ancho, con un techo ovalado en concreto y en el fondo un muro de ladrillo con un agujero de entre 20 y 15 centímetros, observando al fondo del mismo un ladrillo que sobre sale y arcilla.

El piso de la cripta es en tierra, revisados los laterales de esta, se encontraron otros huecos pequeños de aproximadamente 15 por 20 cm; que permitían observar construcción en ladrillo y cemento los cuales albergan algunos restos óseos, determinando que su profundidad es aproximadamente de 20 a 30 metros.

La entrada a la segunda puerta tuvo lugar al minuto 00:18:46, bajando 8 escalones los cuales conducen a otra cripta de 5.50 metros de largo y dos metros de ancho, techo ovalado construcción en ladrillo y cemento, al fondo se encuentra una pared en ladrillo con una pintura religiosa, a los lados se encontraron lápidas y el piso es en tierra, sin observar otra entrada o pasadizo que permitirá avanzar hacia otro edificio del centro.

Es de resaltar que al ingresar a la primera bóveda el actor popular señaló que el muro del fondo bloqueaba el paso del túnel el cual se comunicaba al comando de la Policía y al Convento.



- **Catedral Metropolitana Santiago de Tunja.**

Atendieron la diligencia el Padre Julio Cesar López párroco de la Catedral y el jurídico de la Arquidiócesis de Tunja. Estando en este lugar de igual modo el actor señaló el lugar donde se encuentra el acceso, el cual aproximadamente es de 1 metro de ancho por 1 metro de largo y está cubierto por dos bloques de cemento de cerca de 15 centímetros de grosor y manijas metálicas, dado el peso de estos solo uno pudo ser removido, encontrando un espacio muy reducido al minuto 00:37:00 se ingresó mediante 3 escalones, la parte superior es en concreto y ladrillo es una cripta con forma de ovalo con aproximadamente 2 metros de largo por 1.80 de ancho, el piso y los lados son en tierra, la bóveda contiene madera al parecer de ataúdes y restos óseos, no se observó otra entrada que permita el tránsito.

- **Casa del Fundador Gonzalo Suarez Rendón.**

Fuimos acompañados por Ángela María Ocampo y Diego Andrés Nieto funcionarios de la Secretaria de Cultura de Tunja. Como en todos los lugares se le solita al accionante que guie la inspección (Minuto 00:53:53), quien indicó que el ingreso es por el segundo piso de la casa e informó que el acompañamiento de Pedro Rosero Cortez quien fungió según el actor "*policia de turismo*" durante 10 años en la casa del fundador, y le permitió el ingreso en 2007 a los túneles, ellos señalaron una puerta del segundo piso como lugar de acceso (Minuto 00:56:00), la cual al abrirse conduce a unas oficina, luego señalaron que el ingreso era en otro lugar atravesando el museo, por lo que cruzamos dicho museo hasta llegar a unas escaleras que, según la funcionaria de la Secretaria de Cultura conducen a la Academia Boyacense de Historia, en este lugar el actor y su acompañante indicaron como acceso el extremo de una pared blanca que se encontraba lateral a dichas escaleras (Minuto 00:57:25), en la que a simple vista no evidencia ningún ingreso o resiente remodelación.

Se continuó por las escaleras hallando un separador de madera de color verde que, divide la casa con la Academia Boyacense de Historia, el cual fue removido, permitiendo el ingreso a la esta academia, en el pasadizo se observaron cajas con libros y se llegó al primer piso y a un cuarto que contiene enseres de aseo, y nuevamente al sitio de ingreso de la casa.

Posteriormente, regresamos al segundo piso para proceder a medir el muro, para lo cual nuevamente se le pidió al señor de la Masa que señalara el punto de acceso a los túneles quien esta vez indicó una pared aledaña y no la que había referenciado inicialmente (Minuto 01:10:50), no obstante, esta se midió estableciendo que tiene una longitud de 2.60 metros, de igual modo al medir la pared indicada con anterioridad se estableció que cuenta con 4.90 metros y una profundidad de 28 centímetros y dentro de la habitación a la que conduce, el mismo muro tiene un largo de 4.80 metros.

- **Lugar de la obra.**

Previo a efectuar la descripción del reconocimiento hecho en este lugar, el despacho deja constancia que por error en el funcionamiento del dispositivo con que se grabó esta parte de la diligencia, el video sufrió un importante daño, por lo que, desde el minuto 01:13: 43 hasta el minuto 1:14:21 se reproduce rápidamente y sin audio, no obstante, las imágenes del lugar de la excavación pueden apreciarse claramente.

La inspección se continuó en el constado oriental de la Plaza de Bolívar donde actualmente se construyen las baterías de baños subterráneas donde se observó la excavación y el Secretario de Infraestructura del Municipio de Tunja describió los materiales observados como arcilla, arena y grava, enfatizando que el sector había

sido intervenido con anterioridad y no se evidenció otro tipo de material que pudiese dar indicio de construcción colonial, así como tampoco indicio alguno de túneles que pudiesen atravesar la plaza

Es de resaltar que el Secretario de Infraestructura quien guio la inspección, explicó que ya se había realizado el 100% de la excavación.

En este punto, se debe hacer énfasis el despacho en que la diligencia de inspección se llevó a cabo, con estricta sujeción al ordenamiento jurídico, con la concurrencia de todas las partes y respecto a los derechos de contradicción y defensa, otorgándole especial libertad al actor quien fungió como guía en todos los sitios objeto de la misma y pudo observar directamente las condiciones de los mismos.

A título de conclusión se tiene que, **a pesar de haber acudido a todos los lugares indicados por el actor popular y efectuado una cuidadosa observación de cada uno, fue imposible determinar la existencia de los túneles** bajo el centro de la ciudad y que comuniquen a la Catedral con cualquier otro lugar, por el contrario el despacho evidenció que, tanto en el Templo Santo Domingo como en la misma Catedral únicamente existen criptas que albergan algunos restos humanos y otros desechos. En el caso de la iglesia Santo Domingo a pesar de que antes de ingresar a la primera bóveda el actor enfatizó que **según el mito esas eran las entradas a los túneles**, luego al no encontrarlos indicó que el muro del fondo obstruía su paso y aseguro que el mismo llevaba hasta la Estación de Policía y “*el Convento de la esquina*” argumento que nunca antes había expuesto, pues desde un principio afirmó que estos conducían directamente a la Catedral atravesando la Plaza de Bolívar; inclusive en la audiencia de pacto de cumplimiento fue reiterativo en indicar que estos túneles también conducían el Colegio Boyacá, sitio que, posteriormente él no relacionó como uno de los lugares donde debía practicarse la visita del juzgado.

Por su parte la cripta ubicada en la Catedral, presenta un muy difícil acceso pues se encuentra cubierta por bloques gruesos de cemento que son tan pesados que el cuerpo de bomberos únicamente pudo mover uno, luego de ello, se comprobó que esta pequeña bóveda únicamente alberga restos óseos y madera, y que por su tamaño es imposible que conduzca algún otro lugar y por tanto, no es el punto de partida ni de llegada de ningún pasaje, quedando planamente demostrado que este templo no se encuentra subterráneamente comunicado con ningún otro lugar de la ciudad de Tunja.

Ahora bien, al llegar a la Casa del Fundador, aunque si bien con ayuda del señor Pedro Rosero Cortez a quien el describió como policía de turismo, quien posiblemente pudo laborar como celador del lugar, no obstante, no se tiene ningún soporte de dicha situación pues, únicamente se cuenta con lo afirmado por el señor de la Masa Vargas en cuanto a que el señor Cortez fue quien en el año 2007, le permitió el ingreso a los túneles, las contradicciones e imprecisiones en las que incurre el actor fueron aún más notorias; en primer lugar estando en el segundo piso señalaron una puerta como lugar de acceso al túnel, y al ver que adentro únicamente habían oficinas, informaron que el punto era en otra parte llevando a los asistentes a la diligencia hasta una pared maciza, al borde de las escaleras, la cual según ellos es una modificación reciente hecha a la casa para cubrir la entrada al subsuelo. Más adelante, al volver al lugar a hacer la respectiva medición el accionante señaló otra pared como puerta del túnel, no obstante, de acuerdo a las manifestaciones anteriores el muro que según lo dicho por la Arquitecta JEANNET LILYANA MOJICA, arquitecta delegada por el Ministerio de Cultura para acompañar la inspección “*es un espacio original de la casa, eso se nota en el tipo de cubierta...*” (Minuto 01:10:00), fue medido encontrando que en el exterior cuenta con 4.90 metros y en el interior de la habitación el mismo tiene 4.90 metros, lo que necesariamente conlleva a que sea imposible que en este hubiese existido alguna

entrada, pues las medidas en los dos lados de la pared cuentan con una diferencia de 10 centímetros únicamente.

De conformidad con lo expuesto, es obligatorio colegir que en el sub lite no se cumplen los presupuestos para la declaratoria de la medida cautelar deprecada, pues, al no comprobarse la existencia de los tantas veces mencionados túneles en la inspección judicial realizada por el juzgado, tampoco podría encontrarse acreditado la inminencia de un daño a los derechos colectivos de la ciudadanía tunjana, máxime cuando la excavación necesaria para la construcción de los baños ya llegó a su 100% sin haber afectado ninguna construcción subterránea que date de la época colonial.

De otra parte y aunque, las anteriores razones son más que suficientes para despachar negativamente la solicitud de cautela, es importante hacer alusión a los memoriales allegados por la Administración Municipal al momento de descorrer el traslado de la solicitud de cautela, como lo son el oficio de fecha 30 de julio de 2018, donde en respuesta al señor Alcalde de Tunja, el Párroco de la Catedral de Tunja aduce: *“después de consultar con mis antecesores y gremios eclesiásticos, podemos concluir que no hay registros históricos válidos y creíbles que evidencien la existencia de infraestructuras subterráneas o “túneles” que comuniquen nuestras instalaciones con otros templos o lugares históricos de nuestra ciudad capital”* (fl. 183 c.m.c)

Así mismo, el oficio fechado 27 de julio de 2018, en el cual el Director del Departamento de Planta Física de la Universidad Santo Tomas, Seccional Tunja, asegura que:

*“...la comunidad Tomasina viene ocupando el Convento Santo Domingo de Guzmán, junto con el templo de Santo Domingo, desde hace siglos. En dichas instalaciones hemos realizado varias intervenciones...lo cual nos permite tener conocimiento completo de las instalaciones que hoy ocupamos.*

*Todo esto, nos permite asegurar la NO existencia de infraestructura subterránea (túneles) que tengan conexión desde nuestro inmueble hacia ninguna otra edificación o espacio de la ciudad...”*

Adicionalmente la administración acercó al expediente el estudio de uso de suelos (fl. 195 c.m.c), con lo cual demuestra que previo a iniciar la ejecución del contrato, se realizaron mediante la empresa de interventoría López Hermanos Limitada, los análisis necesarios para la construcción de los baños, haciendo investigaciones pertinente en el subsuelo del sector, estudios determinó las pautas para la realización de la obra y brindó la confianza de que al construirse de acuerdo a la autorización concedida por el Ministerio de Cultura estas no afectarían el patrimonio cultural de la nación.

Así mismo, el material fotográfico obrante en el informe de seguimiento de la construcción de las baterías de baños visible en folios 186 a 191 y el DC anexado en folio 195 del cuaderno de medidas cautelares, da cuenta del paso a paso de la excavación, y se describen los materiales extraídos como: *“de 2-2 m de espesor se encuentra GP-GM con arena: Grava probablemente gradada con limo y arena , color amarillo oxido claro, en estado sólido...de 2 a 3.6m de espesor de encuentra MH: limo elástico de color rojizo, habano y amarillo oxido cambiando con la profundidad a un color rojo, gris claro y vetas amarillas”* (fl. 189 c.m.c). Por tanto, se observa claramente que no se encontró ningún indicio pueda llevar a pensar que en el sitio de la obra o en las zonas contiguas haya algún tipo de infraestructura colonial, por el contrario en el informe se describen los materiales extraídos los cuales son completamente naturales.

De igual manera, debe hacerse mención a la documentación allegada por el actor a título de prueba, en primer lugar, el artículo que él señala es de radio positiva de 21 de

febrero de este año (fl. 159 c.m.c), donde se hace referencia a un guía de turismo quien aseguró haber ingresado a uno de los túneles por la Iglesia Santo Domingo, al respecto se encuentra que, esta manifestación es incongruente pues de una parte dice que aquellos "...se hicieron como bóvedas para las personas que podían pagar..." y de otra que, estos pasadizos comunican la Iglesia Santo Domingo con la Catedral y otros templos, circunstancias que son completamente diferentes. Además, tales manifestaciones que no fueron hechas al despacho, ni dentro de esta acción, fueron desvirtuadas por los hallazgos verificados en la inspección judicial, lo que conlleva necesariamente a su falta de veracidad. En lo relativo a la información encontrada en la web por el actor relativas a este tipo de construcciones subterráneas en otras ciudades de Colombia se advierte que es un documento que carece de utilidad y pertinencia, en la medida que lo acontecido en Cali y/o en Cartagena en nada aporta a este proceso.

En ese orden de ideas, se itera que pese a los esfuerzos del despacho en cuanto a determinar la existencia de los túneles, esto ha sido imposible, por el contrario se logró desestimar las afirmaciones del actor, pues, ninguno de los lugares que él ha señalado a lo largo del trámite de la presente acción lleva a algún túnel, mucho menos a uno que atravesase subterráneamente la plaza de Bolívar, por consiguiente al no existir el acervo histórico alegado por el actor por lo cual no resulta procedente ordenar la suspensión de la construcción de los baños públicos.

En mérito de lo expuesto, el Juzgado Cuarto Administrativo de Oralidad del Circuito de Tunja,

**RESUELVE:**

**PRIMERO. - NEGAR LA MEDIDA CAUTELAR** solicitada por el representante del Ministerio Público y por el delegado de la Defensoría del Pueblo, respecto de la cesación de actividades respecto de la construcción de los baños en el costado oriental de la Plaza de Bolívar de la Ciudad de Tunja.

**SEGUNDO. –** Una vez en firme la presente decisión, ingrésese el proceso al despacho, para resolver lo pertinente frente a la petición de vincular al Consejo de Monumentos Nacionales elevada por el actor popular y la codyuvancia presentada por el abogado Juan Sebastián Ramírez Gracia.

**Notifíquese y cúmplase.**

**LAURA JOHANNA CABARCAS CASTILLO**  
Jueza

JUZGADO CUARTO ADMINISTRATIVO DE ORALIDAD DEL CIRCUITO DE TUNJA
NOTIFICACIÓN POR ESTADO
LA ANTERIOR PROVIDENCIA SE NOTIFICA POR ESTADO ELECTRÓNICO
N° <u>43</u> De Hoy 17 de agosto de 2018 A LAS 8:00 a.m.
<b>FERNEY MARIKOLÍ DIAZ HERNÁNDEZ</b> SECRETARIO