

JUZGADO DIECISIETE DE FAMILIA DE BOGOTÁ D. C.

Treinta (30) de mayo de dos mil veintitrés (2023)

Proceso	ACCIÓN DE TUTELA
Radicado	11001311001720230035900
Accionante	Gonzalo Jiménez Rubiano
Accionada	Fondo de pasivo social de Ferrocarriles Nacionales de Colombia

Procede el Despacho a proferir sentencia dentro del presente asunto, a términos del Art. 22 del Decreto 2591 de 1991, previo los siguientes,

ANTECEDENTES

El señor **GONZALO JIMÉNEZ RUBIANO** identificado con C.C. No. 11.380.384 en nombre propio, como representante legal de la sociedad CONSTRUCTURA JIMENEZ RUBIANO LTDA formuló acción de tutela, por considerar que se le está vulnerando el derecho de petición y el debido proceso. Indica que la entidad accionada **FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA** inicio un proceso de cobro coactivo en contra de la constructora en el cual se decretaron medidas cautelares en la que se embargaron las cuentas bancarias de los señores DAVID RODRIGO JIMENEZ RUBIANO y CESAR AUGUSTO JIMENEZ RUBIANO.

Informa que ha radicado derechos de petición solicitando la depuración de las obligaciones, teniendo en cuenta la fecha de terminación de contrato de algunos trabajadores.

Indica que sin tener en cuenta la solicitud de depuración, el ISS expidió una resolución liquidando el crédito y las costas, la cual fue objetada por el accionante por no estar de acuerdo al no haberse hecho la depuración y que dichas objeciones fueron rechazadas por parte del Instituto de Seguros Sociales.

Que, solicito a través de derecho de petición que se revoque el mandamiento de pago por pago total de la obligación y el levantamiento de las medidas cautelares, del cual nunca tuvo respuesta.

Que el Instituto de Seguros Sociales traslado su competencia al Fondo de Pasivo Social de Ferrocarriles Nacionales de Colombia, ante el cual interpuso derecho de petición solicitando la depuración de la deuda, la revocatoria del mandamiento de pago por pago total de la obligación y el levantamiento de las medidas cautelares, del cual nunca tuvo respuesta.

Que radico derecho de petición ante el Fondo de Pasivo Social de Ferrocarriles Nacionales de Colombia el 28 de marzo de 2023, solicitando la terminación del proceso y levantamiento de medidas cautelares teniendo en cuenta el retiro de algunos trabajadores en el periodo 1998/07 y que el fondo le respondió mediante radicado No. 202301320059491 del 13 de abril de 2023, que la solicitud de depuración de la deuda fue transferida a la Subdirección Financiera y solicitan un término de 15 días hábiles adicionales para la emisión de la respuesta.

Indica que, a la fecha de la interposición de la presente acción, la trazabilidad para la respuesta de acuerdo a lo establecido en el artículo 14 de la Ley 1755 de 2015, se encuentra vencido; por lo que se dirigió a Col pensiones a solicitar un estado de cuenta de la Constructora y allí le informaron que la sociedad no tiene deuda alguna, por lo que considera que el FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA ha estado dilatando la solicitud de depuración de la deuda y de paso vulnerando el derecho de petición del accionante al no dar respuesta de fondo a su derecho de petición radicado el 28 de marzo de 2023.

DERECHOS PRESUNTAMENTE VIOLADOS

Manifiesta que se le están vulnerando su derecho fundamental de petición y al debido proceso como sujeto de especial protección constitucional.

PRETENSIONES

La accionante solicita que el FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA le dé respuesta de forma clara y de fondo a su derecho de petición para que responda de fondo mi solicitud de depuración de la deuda, tenga en cuenta los soportes remitidos y una vez constato el pago total de la obligación sea emitido la terminación del proceso y el levantamiento de las medidas cautelares decretas un término no mayor a CUARENTA Y OCHO (48) HORAS.

Prevenir a la Dra. SANDRA MILENA BURGOS BELTRAN representante legal y la Dra. RUTH STELLA LUJAN SANCHEZ, Subdirectora Financiera del FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA para que en ningún caso vuelvan a incurrir en las acciones que dieron mérito a iniciar esta tutela, advirtiéndole que en caso de que lo realicen se iniciaran los procesos disciplinarios en virtud del artículo 31 de la Ley 1755 de 2015 y serán sancionados conforme lo dispone el artículo 52 del Decreto 2591 de 1991 (arresto, multa, sanciones penales).

ACTUACIÓN PROCESAL

La presente acción de tutela fue admitida el 17 de mayo de 2023, en contra de la accionada, por lo que se ordenó notificar al **FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA**, con el objeto que se manifestara sobre cada uno de los hechos descritos en el libelo.

Así mismo, se ordenó vincular a la **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES**, y a la **CONSTRUCTURA JIMENEZ RUBIANO LTDA**.

CONTESTACIÓN A LA TUTELA

FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA (numeral 007 del expediente virtual)

La entidad fue notificada de la presente acción constitucional el día 17 de mayo de 2023 a través del correo electrónico, de la cual allega su respuesta el 23 de mayo de 2023 por parte del Jefe de la Oficina Asesora Jurídica; quién solicita se deniegue la presente acción.

Indica la accionada Fondo de Pasivo Social de Ferrocarriles Nacionales de Colombia que ante la petición del accionante una vez verificado el sistema se evidencia que la misma se respondió de fondo mediante a través del radicado *GITCC* *202301320091471* Fecha: *19-05-2023*.

Expresan que, al haberse dado respuesta a la accionante, no se configura vulneración de derecho alguno, por lo que solicitan negar la pretensión de la presente acción por configurarse el caso como hecho superado.

La entidad vinculada **ADMINISTRADORA COLOMBIANA DE PENSIONES – COLPENSIONES (numeral 008 del expediente virtual)**

La entidad fue notificada el día 17 de mayo de 2023 a través del correo electrónico, de la cual allega su respuesta el 24 de mayo de 2023 por parte de la Directora de Acciones Constitucionales; quién solicita se desvincule a la entidad como quiera que, al haber revisado sus bases de datos, no evidencian por ningún canal solicitudes o peticiones que provengan de parte del accionante.

La vinculada **CONSTRUCTURA JIMENEZ RUBIANO LTDA**, guardó silencio frente a las pretensiones de la acción.

CONSIDERACIONES

De la Competencia

Es competente este Despacho Judicial, para proferir sentencia dentro de la acción de tutela de la referencia, con fundamento en el artículo 86, en armonía con las normas contenidas en el Decreto 2591 de 1991.

Problema Jurídico

De acuerdo con el escrito y contestación de tutela, entiende el Despacho que, en el presente asunto, le corresponde establecer si ¿se configura hecho superado por carencia actual de objeto, al haberse dado a la accionante la respuesta a la solicitud elevada en el trámite constitucional?

Expuesto así el debate jurídico propuesto, a la fecha se encuentra para tomar decisión de fondo, lo cual, procede a realizarse previas las siguientes:

Marco Normativo y Jurisprudencial

De conformidad con el artículo 86 de la Constitución Política, la acción de tutela es un mecanismo de protección de carácter residual y subsidiario que puede ser utilizado ante la vulneración o amenaza de derechos fundamentales, cuando no exista otro medio idóneo para la protección de los derechos invocados, o cuando existiendo otros medios de defensa judiciales, se requiera acudir amparo constitucional como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable.

Sobre la procedencia excepcional de la acción de tutela.

De conformidad con el artículo 86 de la Constitución Política, la acción de tutela es un mecanismo de protección de carácter residual y subsidiario que puede ser utilizado ante la vulneración o amenaza de derechos fundamentales, cuando no exista otro medio idóneo para la protección de los derechos invocados, o cuando existiendo otros medios de defensa judiciales, se requiera acudir al amparo constitucional como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable.

La naturaleza subsidiaria y excepcional de la acción de tutela, permite reconocer la validez y viabilidad de los medios y recursos ordinarios de protección judicial, como dispositivos legítimos y prevalentes para la salvaguarda de los derechos. Al existir tales mecanismos, los ciudadanos se encuentran obligados a acudir de manera preferente a ellos, cuando son conducentes para conferir una eficaz protección constitucional. Es por ello que, quien alega la vulneración de sus derechos fundamentales debe haber agotado los medios de defensa disponibles por la legislación para el efecto. Sin embargo, también se ha indicado que la sola existencia de un medio alternativo de defensa judicial, no implica automáticamente la improcedencia de la acción de tutela, porque el medio judicial debe ser idóneo y eficaz para la defensa de los derechos fundamentales.

En este sentido, si el juez constitucional observa que el otro medio de defensa no resulta conducente para la protección efectiva de los derechos invocados, el fallador puede válidamente garantizar la protección preeminente y efectiva de los derechos fundamentales, admitiendo la procedencia en estas circunstancias, de la acción de tutela. Al respecto en la sentencia T-580 de 2006 se indicó:

“La aptitud del medio judicial alternativo, podrá acreditarse o desvirtuarse en estos casos, teniendo en cuenta entre otros, los siguientes aspectos: i) el objeto de la opción judicial alternativa y ii) el resultado previsible de acudir a ese otro medio de defensa judicial. El juez constitucional deberá observar, en consecuencia, si las otras acciones legales traen como resultado el restablecimiento pleno y oportuno de los derechos fundamentales vulnerados en la situación puesta en su conocimiento, evento en el que, de resultar afirmativa la apreciación, la tutela resultará en principio improcedente. A contrario sensu, si el juez determina que el mecanismo de defensa judicial aparentemente preeminente no es idóneo para restablecer los derechos fundamentales vulnerados, la tutela puede llegar a ser procedente.”

Sobre el derecho fundamental de petición

La Constitución Política, en su artículo 23 consagra que “toda persona tiene derecho a presentar peticiones respetuosas a las autoridades por motivos de interés general o particular y a obtener pronta resolución. El legislador podrá reglamentar su ejercicio ante organizaciones privadas para garantizar los derechos fundamentales”.

Frente a las características esenciales del derecho de petición, ha sido abundante y reiterativa la jurisprudencia constitucional, que ha establecido que el núcleo esencial de este derecho reside en la resolución pronta y oportuna de la solicitud. En este sentido, la H. Corte Constitucional ha manifestado:

“(i) El derecho de petición es fundamental y determinante para la efectividad de los mecanismos de la democracia participativa, garantizando a su vez otros derechos constitucionales, como los derechos a la información, a la participación política y a la libertad de expresión; (ii) el núcleo esencial del derecho de petición reside en la resolución pronta y oportuna de la cuestión; (iii) la petición debe ser resuelta de fondo, de manera clara, oportuna, precisa y congruente con lo solicitado; (iv) la respuesta debe producirse dentro de un plazo razonable, el cual debe ser lo más corto posible; (v) la respuesta no implica aceptación de lo solicitado ni tampoco se concreta siempre en una respuesta escrita; (vi) este derecho, por regla general, se aplica a entidades estatales, y en algunos casos a los particulares; (vii) el silencio administrativo negativo, entendido como un mecanismo para agotar la vía gubernativa y acceder a la vía judicial, no satisface el derecho fundamental de petición pues su objeto es distinto. Por el contrario, el silencio administrativo es la prueba incontrovertible de que se ha violado el derecho de petición; (viii) el derecho de petición también es aplicable en la vía gubernativa; (ix) la falta de competencia de la entidad ante quien se plantea, no la exonera del deber de responder; y (x) ante la presentación de una petición, la entidad pública debe notificar su respuesta al interesado.”

De los anteriores componentes jurisprudenciales cabe destacar que el derecho de petición exige, por parte de las autoridades competentes, una decisión de fondo a lo requerido por el ciudadano, lo cual implica la prohibición de respuestas evasivas o abstractas, sin querer decir con ello que la respuesta deba ser favorable. La respuesta de fondo implica un estudio sustentado del requerimiento del peticionario, acorde con las competencias de la autoridad frente a la que ha sido presentada la petición.

El derecho de petición también es aplicable en la vía gubernativa, por ser ésta una expresión más del derecho consagrado en el artículo 23 de la Carta. Sentencias T-294 de 1997 y T-457 de 1994.

En la sentencia T-1006 de 2001, la Corte adicionó dos reglas jurisprudenciales más:

“La Corte ha añadido posteriormente otros dos: primero, ha establecido de forma clara que la falta de competencia de la entidad ante quien se plantea no la exonera del deber de responder; [3] y, segundo, ha precisado que ante la presentación de una petición, la entidad pública debe notificar su respuesta al interesado. [4]”

Como la pretensión de la accionante se circunscribe a la obtención de una respuesta de fondo por parte de la accionada respecto de su petición radicada en sus dependencias el 5 de diciembre de 2022 con radicado No. 2022-8503685-2 esta sede judicial ha de analizar si, en las condiciones que refiere el informativo, realmente se halla agraviado el derecho de petición del que es titular la accionante y sí a través de este medio resulta viable la protección en la forma peticionada.

Sobre el concepto de hecho superado

De acuerdo con la jurisprudencia constitucional se ha entendido por hecho superado la situación que se presenta cuando, durante el trámite de la acción de tutela, sobreviene la ocurrencia de hechos que demuestran que la vulneración de los derechos fundamentales, en principio informada a través de la instauración de la acción de tutela, ha cesado.

“...3.4.1. La jurisprudencia de esta Corporación, en reiteradas oportunidades, ha señalado que la carencia actual de objeto sobreviene cuando frente a la petición de amparo, la orden del juez de tutela no tendría efecto alguno o “caería en el vacío” [9]. Al respecto se ha establecido que esta figura procesal, por regla general, se presenta en aquellos casos en que tiene lugar un daño consumado o un hecho superado.

3.4.2. El hecho superado tiene ocurrencia cuando lo pretendido a través de la acción de tutela se satisface y desaparece la vulneración o amenaza de los derechos fundamentales invocados por el demandante, de suerte que la decisión que pudiese adoptar el juez respecto del caso específico resultaría a todas luces inocua y, por lo tanto, contraria al objetivo de protección previsto para el amparo constitucional [10]. En este supuesto, no es perentorio incluir en el fallo un análisis sobre la vulneración de los derechos fundamentales cuya protección se demanda, salvo “si considera que la decisión debe incluir observaciones acerca de los hechos del caso estudiado, [ya sea] para llamar la atención sobre la falta de conformidad constitucional de la situación que originó la tutela, o para condenar su ocurrencia y advertir la inconveniencia de su repetición, so pena de las sanciones pertinentes, si así lo considera. De otro lado, lo que sí resulta ineludible en estos casos, es que la providencia judicial incluya la demostración de la reparación del derecho antes del momento del fallo. Esto es, que se demuestre el hecho superado” [11]¹.

DEL CASO CONCRETO

El asunto analizado atiende la situación del señor **GONZALO JIMENEZ RUBIANO**, quien actuando en nombre propio impetró acción de tutela en contra del **FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA**.

El accionante solicita el amparo a su derecho fundamental de petición y al debido proceso al manifestar que el FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA no le ha resuelto de fondo la solicitud de reconocimiento de pensión de vejez a que tiene derecho y que radico mediante derecho de petición el 4 de enero de 2023.

¹ Corte Constitucional. Sentencia T-085 de 2018. Magistrado Ponente: Dr. Luis Guillermo Guerrero Pérez.

En el asunto objeto de pronunciamiento, existe certeza de acuerdo con las documentales allegadas al cuaderno tutelar (numeral 007 del expediente virtual) que durante el trámite de la acción tuitiva de derechos fundamentales, cesó la conducta que dio origen a la interposición de la presente acción de tutela, pues la accionada dio respuesta a la solicitud elevada, la cual es de fondo, clara y congruente a lo requerido por la accionante, pues se pronunció señalando que si existe un proceso administrativo de cobro coactivo en contra de la CONSTRUCTORA JIMENEZ RUBIANO LTDA , el cual fue iniciado por el Instituto de Seguros Sociales y trasladado al FONDO PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA.

Informan que al solicitar el informe al GIT de cobro coactivo de la Entidad; a través de correo electrónico manifestaron que el día 19 de mayo de 2023, se dio respuesta a la petición a través del radicado *GITCC* - *202301320091471*, en la que le remiten la liquidación de la deuda con fecha de corte 31 de mayo de 2023, dicha comunicación fue remitida al accionante GONZALO JIMENEZ RUBIANO como Representante Legal de la CONSTRUCTORA JIMENEZ RUBIANO LTDA, con correo electrónico: gonzalojimenezrubiano@gmail.com y davidrijimenezr@hotmail.co.

En la misma comunicación le indican el procedimiento para hacer los pagos, el número de cuenta y la entidad bancaria para ello, y ponen a disposición el link del banco con el instructivo, a fin de que no se cometan errores en el momento de realizar el pago. De igual manera le informan que se aplicarán los recursos a la deuda y en caso de que existan saldos a su favor, los mismos le serán devueltos.

Por lo anterior, y teniendo en cuenta que la solicitud elevada ante el FONDO PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA, ha sido resuelta íntegramente, este Despacho considera que la respuesta resuelve la cuestión planteada y bajo ese contexto, se negará el amparo deprecado al derecho fundamental de petición.

VII. DECISIÓN:

EN MÉRITO DE LO ASÍ EXPUESTO, EL JUZGADO DIECISIETE DE FAMILIA DE ORALIDAD DE BOGOTÁ D.C., ADMINISTRANDO JUSTICIA EN NOMBRE DE LA REPÚBLICA, POR AUTORIDAD DE LA LEY Y MANDATO CONSTITUCIONAL

RESUELVE:

PRIMERO: NEGAR LA TUTELA al derecho fundamental de petición por carencia actual de objeto por **HECHO SUPERADO**, impetrada en nombre propio por el señor **GONZALO JIMÉNEZ RUBIANO** identificado con C.C. No. 11.380.384, contra el **FONDO DE PASIVO SOCIAL DE FERROCARRILES NACIONALES DE COLOMBIA**, por lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: NOTIFICAR esta decisión a los interesados, por el medio más expedito posible (art. 30 Decreto 2591 de 1991).

TERCERO: La presente providencia podrá ser impugnada dentro del término previsto en el artículo 31 del Decreto 2591 de 1991.

CUARTO: En caso de no ser impugnada la presente decisión, envíese las presentes diligencias a la Corte Constitucional para eventual revisión, conforme a lo determinado en el inciso segundo del artículo 31 del Decreto 2591 de 1991.

NOTIFÍQUESE y CUMPLASE
La Juez



SANDRA PATRICIA PERDOMO GALINDO