

Acción de Tutela 2020-016
Accionante: LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA
Accionada: OPTIKUS S. A.

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO



JUZGADO CUARENTA Y OCHO (48) PENAL MUNICIPAL CON FUNCIÓN DE
CONTROL DE GARANTÍAS

Bogotá, D. C., trece (13) de febrero de dos mil diecinueve (2019)

ASUNTO

Resolver la acción de tutela promovida por **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA**, contra **OPTIKUS S. A.**, por la presunta vulneración de sus derechos fundamentales de petición, debido proceso, trabajo y vida en condiciones dignas.

FUNDAMENTOS FÁCTICOS

La señora **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** reseñó que prestó sus servicios a la empresa **OPTIKUS S. A.**, desde el 28 de julio de 2003 hasta el 23 de septiembre de 2019. Seguidamente refirió que el día 20 de diciembre de 2019, elevó derecho de petición ante **OPTIKUS S. A.**, con el propósito de solicitar su reintegro laboral y el pago de la indemnización que a su juicio tiene derecho, por haber sido despedida injustamente.

Finalmente refirió que, pese a que ya transcurrió el término legal establecido, la empresa **OPTIKUS S. A.**, no ha emitido respuesta a su solicitud, razón por la cual acude a este mecanismo constitucional, con el fin que sean salvaguardados sus derechos fundamentales.

PRETENSIÓN

Solicita se tutelen sus derechos fundamentales de petición, debido proceso, trabajo y vida en condiciones dignas; como consecuencia se ordene a **OPTIKUS S. A.**, resolver de fondo el derecho de petición que radico el pasado 20 de diciembre de 2019.

ACTUACIÓN PROCESAL

Mediante auto del 3 de febrero de 2020, este Despacho admitió la acción de tutela presentada por la señora **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** contra **OPTIKUS S. A.**, por la presunta vulneración de sus derechos fundamentales de petición, debido proceso, trabajo y vida en condiciones dignas, en consecuencia, se le corrió traslado de la demanda y sus anexos a la entidad accionada para que de inmediato se pronunciara en torno a los hechos¹

RESPUESTA DE LA PARTE ACCIONADA

OPTIKUS S. A.

La empresa accionada señaló en primera medida que no ha vulnerado derecho fundamental alguno de la accionante como quiera que fue contestado el derecho de petición de manera clara, de fondo, el día 6 de febrero de 2020 y remitido al correo electrónico de la accionante, razón por la cual se configura un hecho superado, por lo que solicita se declare improcedente la actuación.²

PRUEBAS

1. Con el escrito de tutela **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** allegó los siguientes documentos:

- a. Copia de cédula de ciudadanía número 51.919.577 perteneciente a la accionante.

¹ Folio 32 cuaderno original

² Folios 35-39, cuaderno original.

- b. Copia de petición presentada ante **OPTIKUS S. A.**, de fecha 20 de diciembre de 2019.
- c. Copia de liquidación de prestaciones sociales.
- d. Copia de acta de conciliación no efectuada en el ministerio de Trabajo, de fecha 7 de noviembre de 2019.
- e. Copia de extracto individual de Cesantías.
- f. Copia de certificado de Cámara de Comercio de la empresa accionada.

2. La empresa OPTIKUS S. A., aportó la siguiente información probatoria:

- a. Copia de respuesta derecho de petición, de fecha 4 de febrero de 2020.
- b. Copia de liquidación contrato de trabajo a término fijo.
- c. Copia de certificación laboral Copia de correo en el cual se da alcance a la respuesta.
- d. Copia de acumulados de nómina de la ciudadana.

CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

Competencia

De conformidad con el artículo 86 de la Constitución Política, en concordancia con el Decreto 2591 de 1991 y los artículos 1° y 37 del Decreto 1382 de 2000 y el Decreto 1983 de 2017, es competente esta Sede Judicial para resolver la solicitud de tutela. Frente al factor territorial se tiene que el domicilio de la parte accionante y accionada es Bogotá, además es en esta ciudad donde tienen ocurrencia los hechos fundamento de la solicitud de amparo.

Procedencia de la acción de tutela contra particulares

El artículo 86 de nuestra Constitución Política consagra la acción de tutela cuya razón de ser no es otra que la de conceder a toda persona un procedimiento preferente y sumario para reclamar ante los jueces de la República la protección inmediata de sus derechos fundamentales cuando considere que han sido

Acción de Tutela 2020-016
Accionante: LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA
Accionada: OPTIKUS S. A.

violados o se encuentren amenazados por la acción u omisión de cualquier autoridad pública o de un particular en los casos expresamente previstos en el ordenamiento, precepto constitucional desarrollado principalmente en el Decreto 2591 de 1991.

De dicho marco conceptual y jurídico se colige la posibilidad de instaurar esta figura adjetiva en contra de particulares -como ocurre en el presente caso-, según lo reglado en el artículo 42 del Decreto precitado:

“La acción de tutela procederá contra acciones u omisiones de particulares en los siguientes casos: (...)

9. Cuando la solicitud sea para tutelar (sic) quien se encuentre en situación de subordinación o indefensión respecto del particular contra el cual se interpuso la acción. Se presume la indefensión del menor que solicite la tutela”.

Al estudiar la viabilidad de este procedimiento preferente, cuando se dirige en contra de quien no es sujeto de derecho público, la Corte Constitucional agrupó en tres los eventos de procedencia:

“Del texto de la anterior norma se infiere que el Constituyente previó expresamente tres situaciones respecto de las cuales resulta procedente la acción de tutela contra particulares, a saber: (i) cuando tienen a su cargo la prestación de un servicio público, (ii) cuando su conducta afecte grave y directamente el interés colectivo o (iii) cuando el solicitante se halle en estado de subordinación o indefensión respecto al particular”³.

En Sentencia T-735 de 2010, el máximo Tribunal Constitucional sobre el concepto de indefensión, consideró:

“(…) la subordinación alude a la existencia de una relación jurídica de dependencia, como ocurre, por ejemplo, con los trabajadores respecto de sus patronos, o con los estudiantes frente a sus profesores o ante los directivos del establecimiento al que pertenecen, en tanto que la indefensión, si bien hace referencia a una relación que también implica la dependencia de una persona respecto de otra, ella no tiene su origen en la obligatoriedad derivada

³ Sentencia T-171 de 2013

de un orden jurídico o social determinado sino en situaciones de naturaleza fáctica en cuya virtud la persona afectada en su derecho carece de defensa, entendida ésta como posibilidad de respuesta efectiva ante la violación o amenaza de que se trate”.

*Es claro entonces que la **subordinación radica en una existencia o mediación de una relación jurídica**, mientras que la indefensión supone por el contrario, una situación de hecho. Así de encontrarse cualquiera de dichas situaciones, la acción de tutela será viable y de no advertirse alguna de tales situaciones su inviabilidad será evidente.” (Negrillas Fuera del texto original)*

Del derecho de petición

La Honorable Corte Constitucional ha determinado los componentes conceptuales básicos y mínimos del derecho de petición en los siguientes términos:

“... comprende (i) la posibilidad efectiva y cierta de elevar peticiones respetuosas ante los diferentes entes del poder público, facultad que está garantizada por la correlativa obligación impuesta a las autoridades de (ii) dar trámite a la solicitud, sin que exista argumento alguno para negar su admisión o iniciar las diligencias para dar la respuesta⁴. (iii) Proferir una respuesta oportuna, dentro de los términos legales establecidos en el ordenamiento jurídico. (iv) Resolver de fondo lo solicitado, cuestión que exige a la autoridad referirse de manera completa a los asuntos planteados, excluyendo de plano las respuestas evasivas y (v) comunicar prontamente lo decidido al peticionario, independientemente de que la respuesta sea positiva o negativa a sus pretensiones.

*Los anteriores criterios tienen como fundamento los principios de suficiencia, congruencia y efectividad del derecho de petición”.*⁵

El derecho de petición está ampliamente desarrollado por la Jurisprudencia de la Corte Constitucional, entre otras decisiones en Sentencia T- 096 de 1997 en la que se expone que:

“... cuando una persona presenta peticiones respetuosas a la autoridad, ya sea en interés particular o general, obtiene el derecho a una pronta resolución de la misma, al tiempo que la autoridad a quien se dirige la petición contrae la obligación constitucional de responder en el término establecido por la ley. Por tanto, cuando la autoridad omite resolver la petición, vulnera el derecho amparado en el artículo 23 de la Carta Fundamental, cuyo núcleo esencial comprende una pronta resolución...”

⁴ Sentencias T – 944 de 1999 y T – 259 de 2004

⁵ Sentencia T- 363 de 2004

Del hecho superado

En Sentencia T- 669 de 2007 la Corte Constitucional trajo a colación el precedente jurisprudencial a aplicar en casos donde se configura la carencia de objeto derivada de un hecho superado y clarificó que *“Si la finalidad de la acción de tutela es garantizar la protección del derecho fundamental de quien acude al amparo constitucional, y si dicha finalidad se extingue en el momento en que la vulneración o amenaza cesa por cualquier causa, no es posible ya emitir un pronunciamiento de fondo por carencia de objeto”*

En el mismo sentido la Corte Constitucional en Sentencia T-542 de 2006, citando otras decisiones de la misma Corporación, expresó:

“...Ahora bien, la Corte ha advertido que si antes o durante el trámite del amparo se efectuara la respuesta conforme a los requisitos previstos por la jurisprudencia, la acción carecería de objeto pues no tendría valor un pronunciamiento u orden que para la protección de un derecho fundamental hiciera el juez. Al respecto, en la sentencia T-988 de 2002 explicó:

“El objetivo de la acción de tutela, conforme al artículo 86 de la Constitución Política de Colombia, al Decreto 2591 de 1.991 y a la doctrina constitucional, es la protección efectiva y cierta del derecho constitucional fundamental, presuntamente vulnerado o amenazado por la acción u omisión de una autoridad pública o de un particular en los casos expresamente señalados por la ley.

“En virtud de lo anterior, la eficacia de la acción de tutela radica en el deber que tiene el juez, en caso de encontrar amenazado o vulnerado un derecho alegado, de impartir una orden de inmediato cumplimiento orientada a la defensa actual y cierta del derecho que se aduce.

“No obstante lo anterior, si la situación de hecho que origina la violación o la amenaza ya ha sido superada en el sentido de que la pretensión erigida en defensa del derecho conculcado está siendo satisfecha, la acción de tutela pierde eficacia y por lo tanto razón de ser”...”

Tal como lo ha reiterado la Corporación, cuando ha cesado la vulneración del derecho fundamental, la acción de tutela pierde eficacia pues el juez de conocimiento ya no tendría que emitir orden alguna para proteger el derecho invocado.”

CASO CONCRETO

En el presente asunto se tiene que la señora **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA**, el día 20 de diciembre de 2019, elevó petición ante **OPTIKUS S. A.**,⁶ con el propósito de solicitar lo siguiente:

1. *Que se me reconozca y pague la indemnización por despido injusto, equivalente a 30 días de salario por el primer año, más de 20 días sobre los primeros.*
2. *Que se reconozca y ordene el pago a mi favor de las cesantías e intereses de la misma a que tenga derecho desde el 01 de enero de 2018 hasta el 27 de septiembre de 2019, debidamente actualizadas.*
3. *Que se me reconozca y pague la indemnización por la falta del pago oportuno de las prestaciones sociales debidas y causadas, equivalente a un día de salario por cada día de mora en su pago, desde que se hicieron efectivas hasta el día en que las cancelen.*
4. *Que este derecho de petición se resuelva dentro del término de ley.*

No obstante a la fecha de interponer la acción de tutela, la empresa accionada no había emitido una respuesta a su solicitud, razón por la cual acude a este mecanismo constitucional, con el fin de salvaguardar sus derechos fundamentales.

La empresa **OPTIKUS S. A.**, expresó que dicha petición fue resuelta y se respondió de fondo la solicitud de la señora **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA**, pues mediante documento de fecha 4 de febrero de 2020, se emitió contestación a su solicitud y se remitió al correo electrónico aportado por la demandante⁷, situación que configura la carencia actual de objeto por hecho superado, conllevando a determinar que la acción de tutela es improcedente.

Ahora bien, al realizar el análisis del caso concreto, se debe indicar que el primer problema jurídico a resolver es determinar la procedencia de la acción de tutela contra particulares y para el caso que nos ocupa, teniendo en cuenta los referentes jurisprudenciales precitados, es claro que las dos primeras causales

⁶ Folio 6-8, cuaderno original

⁷ Folio 40, cuaderno original.

fijadas en la doctrina constitucional vigente se descarta de plano, ya que la accionada, **OPTIKUS S. A.**, no presta un servicio público y lo que se debate no es la afectación a un interés colectivo, por el contrario, lo pretendido gira en torno al interés singular de la parte demandante.

Bajo ese contexto, únicamente tendría cabida la última situación referenciada, es decir que el accionante se encuentre en situación de subordinación o indefensión respecto al particular y de acuerdo con la jurisprudencia que se ha hecho alusión anteriormente, en principio existe subordinación cuando se evidencie la existencia de una relación jurídica entre las partes.

En ese orden de ideas, se vislumbra que la ciudadana **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** se encontraba vinculada laboralmente con la empresa **OPTIKUS S. A.**, lo cual genera entre las partes diferentes tipos de obligaciones, razón por la cual en el presente caso es procedente la acción de tutela, habida cuenta el estado de subordinación que tiene la demandante.

Respecto al derecho de petición presentado, debe precisar esta Sede Judicial que efectivamente **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA**, elevó petición ante **OPTIKUS S. A.**, y conforme a las pruebas allegadas al plenario, se evidencia que la entidad prenombrada si emitió una respuesta de fondo⁸, resolviendo uno a uno los interrogantes planeados y exponiéndole las razones por las cuales no eran procedentes sus solicitudes.

Así las cosas, teniendo en cuenta lo anterior, acogiendo el criterio de la Corte Constitucional, dado el precedente fáctico y probatorio, debe entenderse por satisfecha la petición elevada por la demandante **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** por cuanto, si se resolvió de fondo lo solicitado - lo que no significa que esa respuesta deba ser favorable a sus pretensiones-, respuesta que fue enviada a la dirección reportada por la peticionaria, aunado a ello este Estrado Judicial volvió a enviar dicho documento al correo electrónico aportado por la accionante para su conocimiento.⁹

⁸ Folio 9, cuaderno original.

⁹ Folio 48, cuaderno original.

Puede entonces concluirse que los criterios determinados por la Corte Constitucional, identificados en el caso que ocupa nuestra atención, permiten la configuración de los principios de suficiencia, congruencia y efectividad del derecho de petición, que es en últimas la expectativa Constitucional de que trata el artículo 23 Superior.

En efecto, el objeto de la presente acción de tutela configura lo que se ha denominado como hecho superado, pues de conformidad con las pruebas allegadas, la petición presentada por **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** fue contestada en el transcurso de la presente acción de tutela, de manera que el objeto generador de la vulneración cesó. Por la anterior circunstancia, sin consideraciones adicionales, habrá de declararse carencia actual de objeto.

Debe indicarse que si la peticionaria **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** no se encuentra conforme con la respuesta brindada por la empresa accionada, puede acudir ante la Jurisdicción laboral si a bien tiene, ello con el fin de resolver los conflictos contractuales que presenta con la empresa **OPTIKUS S. A.**

Para finalizar, no sobra advertir que los demás derechos invocados por la accionante, como - *Debido proceso, trabajo y vida en condiciones dignas*-, realmente no se ven vulnerados o amenazados con el actuar de la entidad accionada, desafortunadamente ha hecho carrera la costumbre en las demandas de tutela de aducir la vulneración de un sinnúmero de derechos fundamentales, sin elementos de prueba que permitan evidenciar la afectación de estas garantías y cuando de la situación fáctica reseñada se colige con facilidad cuáles ameritan su estudio; que para el caso en concreto corresponde al derecho de petición, lo único que logra es entorpecer la actuación judicial y restarle credibilidad a la acción de tutela dentro del conglomerado social.

En mérito de lo expuesto, el **JUZGADO CUARENTA Y OCHO (48) PENAL MUNICIPAL CON FUNCIÓN DE CONTROL DE GARANTÍAS DE BOGOTÁ D.C.**, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la Constitución y la Ley,

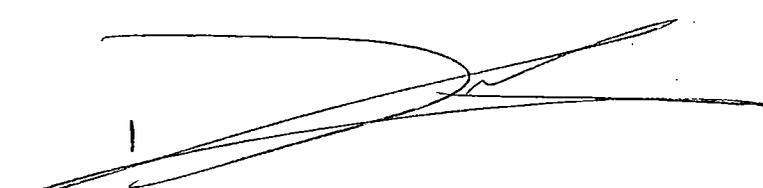
RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR IMPROCEDENTE la acción de tutela presentada por la señora **LUZ MARLEN MARTÍNEZ MOJICA** contra la empresa **OPTIKUS S. A.**, por carencia actual de objeto derivada de un hecho superado, por las razones expuestas en las consideraciones de este fallo.

SEGUNDO: INFORMAR a la accionante y accionada que la presente decisión puede ser impugnada dentro de los tres (3) días siguientes a su notificación.

TERCERO: ORDENAR que de no ser impugnada esta decisión, se remita la actuación original a la Honorable Corte Constitucional para su eventual revisión y una vez se realice dicho trámite, proceder al archivo de las diligencias.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE


DAVID SAMUEL GRANADOS MAYA
JUEZ