277

límites, sumas aseguradas, deducibles (que es la porción que de cualquier siniestro debe asumir la entidad asegurada), las exclusiones de amparo, la vigencia, etc., y que en consecuencia, (ii) la obligación condicional que da lugar al cumplimiento, nace si efectivamente se realiza el riesgo amparado en la póliza y no se configure ninguna de las causales de exclusión o de inoperancia del contrato de seguro, convencional o legal, y en el presente caso tampoco hay prueba de que el riesgo asegurado haya ocurrido, por lo anterior, reitero que le asiste al demandante probar de manera eficiente la culpa que pretende hacer valer para la indemnización solicitada, para que pueda entenderse como beneficiario de la póliza en cuestión.

Por lo anterior todo lo anteriormente expuesto en este acápite de respuesta a los hechos de la demanda, ruego al señor Juez no tener por cierto lo manifestado por la parte actora en la medida que no se encuentra probado, y por lo tanto no es posible que se derive ningún tipo de consecuencia jurídica y económica sobre el particular.

OBJECION AL JURAMENTO ESTIMATORIO DE LA DEMANDA

De conformidad con lo dispuesto en el Art. 206 del C.G del P. presento OBJECIÓN al juramento estimatorio contenido en la demanda, porque la parte actora no logra edificar los supuestos requeridos para endilgar la responsabilidad exclusiva de quienes integran la parte pasiva de este demanda, como tampoco a mí representada ASEGURADORA SOLIDARIA DE COLOMBIA, ENTIDAD COOPERATIVA, y en consecuencia, no puede existir obligación alguna a cargo de éstas, adicionalmente porque los perjuicios que aquí se pretenden, carecen de los elementos esenciales para su reconocimiento.

Por lo anterior, y previo a emitir un pronunciamiento puntual sobre los rubros solicitados, me parece importante tener en cuenta lo precisado por la Corte Constitucional acerca de los alcances del juramente estimatorio: ¹⁰

" El Código general del proceso exige un juramento estimatorio en aquellos eventos en los que se pretenda el reconocimiento de una indemnización, compensación, o el pago de frutos o mejoras, constituyéndose así el juramento estimatorio además de un medio de prueba en un requisito de admisibilidad de la demanda, situación que en modo alguno restringe el derecho de la administración de justicia, habida cuenta que su finalidad le permite agilizar la justicia y disuadir la interposición de demandas temerarias y fabulosas, propósitos que claramente se orientan a los fines de la administración de justicia. Además en la medida que la norma establece un procedimiento para la aplicación y contradicción del juramento

¹⁰ Corte Constitucional Colombiana. Sentencia C-279 del Magistrado Sustanciador: Jorge Ignacio Pretelt Chaljub del 15 de mayo de dos mil trece (2013)

estimatorio se garantiza el derecho de defensa y el debido proceso, además que de permitirle al juez ordenar pruebas de oficio si advierte que la estimación es notoriamente injusta, ilegal o sospecha que haya fraude, colusión o cualquier situación similar, y deberá decretar de oficio las pruebas que se considere necesarias para tasar el valor pretendido”.

De igual forma, la Corte se ha pronunciado respecto de su naturaleza jurídica, indicando que el juramento estimatorio, tiene como finalidad dimensionar de manera clara la reclamación que el demandante hace en su escrito demandatorio, **de allí a que sea de suma importancia que lo solicitado tenga su respectivo fundamento, pues solo así es que la contraparte, puede entender el alcance de las obligaciones que se le pretenden endilgar.**¹¹

Ahora bien, respecto de lo que implica esta carga procesal que tiene por ley el demandante al presentar su demanda, es igualmente importante tener en cuenta lo que la misma corporación en el análisis del artículo 206 del C.G del P., precisó:¹²

- Formular unas pretensiones sobre un juramento estimatorio serio y con sustentos probatorios, permite que entre las partes se dé un verdadero derecho de contradicción. C – 472 de 1995.
- Es procedente desestimular la presentación de pretensiones sobre estimadas o temerarias resulta acorde con el ordenamiento constitucional, pues así se garantiza materialmente el principio de buena fe, y se evita anular los derechos a acceder a la justicia y a un debido proceso.
- Por lo que, no se trata de hacer prevalecer el derecho formal sobre el sustancial, pues no se busca la realización de un juramento estimatorio con una determinación definitiva de lo reclamado, sino que en todos los casos, se persigue que se pueda generar un debate al interior del proceso que le permita al juez llevar a cabo una adecuada valoración de las pruebas y que con ellas pueda llegar a la verdad verdadera y no formal dentro del proceso.

En ese sentido, y teniendo en cuenta las consideraciones esgrimidas, es importante indicar que de la redacción inicial del acápite denominado “*JURAMENTO ESTIMATORIO*” se señala lo siguiente:

¹¹ Corte Constitucional Colombiana. Sentencia C-472 del diez y nueve (19) octubre de mil novecientos noventa y cinco (1995). 1995, M.P. Antonio Barrera Carbonell.

¹² Corte Constitucional Colombiana. Sentencia C-279 del Magistrado Sustanciador: Jorge Ignacio Pretelt Chaljub del 15 de mayo de dos mil trece (2013)

La parte actora pretende el reconocimiento y pago de perjuicios materiales en la modalidad de PERJUICIOS MATERIALES por el valor de 21 smlmv, que equivale a fecha de hoy a \$16.406.082., cifra que no concuerda: (i) con los \$13.281.114 que la actora refiere en su acápite de Juramento estimatorio, (ii) como tampoco concuerda con las sumas que relata en sus hechos correspondientes a \$\$7.938.900 de daño emergente y \$3.000.0000 aparente lucro cesante.

Cabe resaltar en este punto, que la parte actora tiene diversas interpretaciones acerca de lo que se entendería por los perjuicios aparentemente sufridos, o por lo menos eso indica por lo que refiere en el acápite de hechos, pretensiones y juramento estimatorio.

En cuanto a la indemnización que persigue sobre los daños aparentemente causados a sus bienes muebles, me permito hacer el siguiente análisis de la documentación aportada:

1. Copia de una orden trabajo para reparación de equipos de "PC OUTLET TECH" El outlet de los computadores con Consecutivo No. 2434 en el que se indica que se repara Una Torre HP AMD 4 módulos 2,5 GB con disco duro de 320 GB por un valor de \$70.000.
2. Copia de un documento que se desconoce si se trata de una orden trabajo o de una cotización, pues solo señala: "TODO EN UNO IMAC CRE 2 DUO RAM: 4GB DD. 250 GB TECLADO MOUSE INHALAMBRICO "por un valor de \$250.000.
3. Copia de una cotización de "ISHOP" con fecha del 19 de noviembre de 2018 No. ISCA00001433., en la que se mencionan como artículos: EAPLMQ8L2LZ/A IPHONE 8 PLUS GRAY 64 GB – LAE con precio de \$3.449.000 y EAPLMQ6G2LZ7A A IPHONE 8 GRAY 64 GB – LAE con precio de \$2.999.000-. sin embargo, la parte actora no es precisa acerca de si la cotización hace referencia a que ambos artículos fueron comprados en reemplazos de los presuntamente perjudicados, o si solo se solicitó una cotización para conocer el valor del mercado de dicho objeto.
4. Documento a modo de carta de "VISION NET Desarrollo Tecnológico" con fecha del 16 de noviembre de 2017, en el que señalan lo siguiente:

Dr. Luis Carlos Reboledo

REF. Propuesta de software especializado para el registro de historia clínica "Esculapio MD 14.0"

Cordial Saludo;

Tendientes a satisfacer necesidades en el área de informática en salud, ofreciendo productos de excelente calidad, le presentamos el software "Esculapio CP 14.0", un programa integral, muy fácil, en ambiente completamente gráfico, amigable e intuitivo diseñado para satisfacer todas las necesidades del cuerpo médico, desde la programación de citas, registro y archivo de historias clínicas, manejo de imágenes, facturación y archivos RIPS, ingresos y consultas estadísticas. Adicionalmente, "Esculapio CP 14.0 cumple con las exigencias de ley para el registro de historia clínica digital".

Contamos con 19 años de experiencia en consultoría y desarrollo de soluciones informáticas en FileMaker Pro para ambientes Macintosh, Windows, y actualmente tenemos a clientes en nuestro portafolio.

La filosofía dentro de todos nuestros proyectos es la de construir soluciones informáticas que se acomoden a la manera como el usuario trabaja, usando el sentido común para diseñar interfaces de usuario amigables e intuitivas.

Esto es una invitación a conocer una nueva forma de registrar y archivar sus historias clínicas como también el manejo administrativo y estadístico con un conocimiento mínimo en sistemas.

De la lectura del documento anterior se observa claramente que lo que se quiere comunicar con dicha carta, es una oferta de servicios de una empresa que apenas se encuentra presentando sus servicios a su potencial cliente, luego si este documento presuponia por parte de la actora tener si quiera la virtualidad para constituir prueba sobre la relación que se hace acerca de la reparación del software, resulta necesario que el señor Juez valore con precisión aquí lo indicado de cara a las pretensiones y afirmaciones que contiene he escrito de la demanda.

Por otro lado, solicito al señor Juez que la parte actora al momento de deponer en su declaración de parte o interrogatorio explique los alcances de la afirmación contenida en este hecho, cuando indica que el software sufrió daños como consecuencia de los hechos ocurridos el 07 de noviembre de 2017, pues entendemos que *"se considera que el software es el equipamiento lógico **e intangible** de un ordenador. En otras palabras, el concepto de software abarca a todas las aplicaciones informáticas, como los procesadores de textos, las planillas de cálculo y los editores de imágenes"*¹³

En este sentido, resulta improbable que quienes integran la pasiva de este proceso, se pudieran ver obligados a asumir el valor de \$1.050.000., por concepto de la adquisición del software ofertado.

5. Documento de cotización con fecha del 09 de noviembre de 2017 de "OPTICALS 1A" en el que se describen los artículos 1 Progresivo premium transitions S7 CR 39 r 1 danche por una valor de \$800.000., sin embargo, la parte actora no es precisa acerca de si la cotización hace referencia a que ambos artículos fueron comprados en reemplazos de los presuntamente perjudicados, o si solo se solicitó una cotización para conocer el valor del mercado de dicho objeto.

¹³ Información disponible en: <https://definicion.de/software/>

30/

- 6. Documento de cotización de SALUTI con No. 5565 en donde se menciona que la balanza que refiere en este tiene el valor de \$297.500., tal y como figura a continuación.

PLASTICA PANI LCD. SECA						
19796	0-803 BALANZA PESA PERSONAS DIGITAL CAP 150 KG. SECA	1	0%	19	297.500	297.500

Al respecto, vale decir que, la parte actora no es precisa acerca de si la cotización hace referencia a que dicho artículo fue comprado en reemplazo del que presuntamente sufrió los daños o si solo se solicitó una cotización para conocer el valor del mercado de dicho objeto.

- 7. Documento cotización emitido por OFFICE DEPOT del 12 de noviembre de 2017, en donde se mencionan los siguientes objetos:

SKU	DESCRIPCIÓN	VALOR UNIDAD	CANTIDAD	VALOR TOTAL
7849	Silla ejecutiva maya	\$ 369.900	1	\$369.900
7847	Silla fija	\$299.900	3	\$899.700
12666	Escritorio replsa	\$649900	1	\$649900

La parte actora no es precisa acerca de si la cotización hace referencia a que ambos artículos fueron comprados en reemplazos de los presuntamente perjudicados, o si solo se solicitó una cotización para conocer el valor del mercado de dicho objeto.

- 8. Fotografías de una impresora de marca EPSON y de una Unidad Central de Proceso – CPU, sobre las cuales no se puede apreciar el estado en el que se encuentran, como tampoco se conoce la fecha en que se realizó dicho registro fotográfico. De manera que es imposible de cara a las reglas probatorias, tener como ciertas las manifestaciones contenidas en este hecho.

AL respecto, y de manera respetuosa se manifiesta la siguiente OBJECIÓN a las cifras solicitadas por el señor Rebolledo, independientemente de que los hechos ocurridos el 07 de noviembre de 2017, pues los daños que refiere el señor Rebolledo no tienen ningún tipo de soporte documental que demuestre la efectiva ocurrencia del daño, siendo claro, que las cifras en reclamación naturalmente deben declararse por no probadas.

Ahora bien, y en cuanto a los presunto ingresos dejados de percibir por el señor Rebolledo durante el lapso de 10 días, vale decir en primer lugar que no existe certeza acerca de que en este tiempo no haya podido laborar y segundo, de la lectura del documento aportado suscrito por la profesional en Contaduría SANDRA PATRICIA TENORIO en el que se indica que el Dr. Rebolledo recibe ingresos promedio mensuales por valor de Nueve Millones de

Pesos (\$9.000.000) provenientes del ejercicio de su profesión, es importante indicar que pese a que esta Apoderada desconoce la autenticidad de éste documento, el contenido del mismo no es suficiente para indicar la actividad económica de la demandante y los ingresos que percibe por su ejercicio, es decir, hoy en día las normas colombianas que regulan el tema tanto desde el punto de vista laboral como comercial han decantado el asunto con suficiencia para indicar el monto de los ingresos de una persona.

En el presente caso, señor Rebolledo debió aportar, o bien lo soportes de pago de sus aportes a pagos de seguridad social y parafiscales, para acreditar su capacidad de ingresos y pago, o bien copia de su declaración de impuestos, pues la cifra mensual de \$9.000.000., por concepto de ingresos, convierte en sujeto pasivo del impuesto sobre la renta a quien percibe dichos honorarios, en los términos que lo señala el artículo 1.6.1.13.2.7. del Decreto 2105 de 2016. Luego, al ser el señor Rebolledo presuntamente un contribuyente a la luz de lo indicado por el ordenamiento jurídico Colombiano, la prueba de su nivel de ingresos, debe ser probada conforme los documentos que acabo de mencionar.

Así las cosas, al advertirse que el monto de los ingresos del señor Rebolledo se encuentran dentro de lo que la norma tributaria toma como sujeto de declaración de impuesto sobre la renta, **una certificación como la que anexa junto con sus escrito no constituye prueba idónea para acreditar la percepción de tales ingresos, por lo que es clara la carencia probatoria de las pretensiones de este litigio.**

Sin perjuicio de lo expuesto, se verificó en la Base de Datos Única de Afiliados al Sistema de Seguridad Social en Salud y se observó que el señor Rebolledo se encuentra afiliado en calidad de cotizante a SALUD TOTAL S.A., desde el 10 de enero de 2016, queriendo esto decir, que al momento de los referidos hechos que dieron origen a este litigio, su EPS fue la entidad que debió correr a su cargo con los gastos que implicó la atención médica relatada en este hecho. Por lo anterior, se anexa captura de pantalla de la consulta:

ADMINISTRADORA DE LOS RECURSOS DEL SISTEMA GENERAL DE SEGURIDAD SOCIAL EN SALUD - ADRES

Información de Afiliados en la Base de Datos Única de Afiliados al Sistema de Seguridad Social en Salud

Resultados de la consulta

Información Básica del Afiliado :

COLUMNA	VALOR
TIPO DE IDENTIFICACIÓN	CC
NÚMERO DE IDENTIFICACIÓN	31237392
NOMBRES	ISABEL
APELLIDOS	PARDO TROCHEZ
FECHA DE NACIMIENTO	**/**/**
DEPARTAMENTO	VALLE
MUNICIPIO	SANTIAGO DE CALI

Datos de afiliación :

ESTADO	ENTIDAD	REGIMEN	FECHA DE AFILIACIÓN EFECTIVA	FECHA DE FINALIZACIÓN DE AFILIACIÓN	TIPO DE AFILIADO
ACTIVO	EPS Y MEDICINA PREPAGADA SURAMERICANA S.A	CONTRIBUTIVO	29/11/1995	31/12/2999	BENEFICIARIO

Fecha de impresión: 10/17/2016 10:42:24 | Estación de origen: 1903010211

La información contenida en este informe es referente a la información registrada en el sistema de la Base de Datos Única de Afiliados al Sistema de Seguridad Social en Salud

Con lo que puede concluirse que el señor Rebolledo Noriega, al estar afiliado al sistema de seguridad social, cumple con los presupuestos para dar aplicación de la presunción de capacidad de ingreso y de pago¹⁴ de la que hablan los artículos 3 y 4 de la ley 797 de 2003, y en ese caso al figurar como cotizante, debió haber aportado el soporte de pago en el que se evidenciara el índice base de cotización en donde se identificara la suma que actualmente percibe.

En este sentido, y al avizorar esta falta de soportes probatorios relacionados con el lucro cesante pedido, en tal virtud, de lo dispuesto en el artículo 206 del Código General del Proceso, se solicita a la señora Juez despachar favorablemente la presente OBJECCIÓN en favor de mí representada.

Al respecto, vale indicar que quien pretenden una indemnización por lucro cesante, debe acreditar de manera certera su existencia y cuantificación, por lo que se hace necesario que se acredite con todos los medios posibles, que efectivamente antes de los hechos que conforman el litigio, quien lo reclama se encontraba percibiendo en efecto la cifra solicitada.

Sobre el tema del lucro cesante, la Corte Suprema de Justicia, en Sentencia 055 de 24 de Junio de 2008 Exp. 2000-01141-01, trazó algunas pautas para su entendimiento, y al respecto dijo:

“En efecto, en cuanto perjuicio, el lucro cesante debe ser cierto, es decir, que supone una existencia real, tangible, no meramente hipotética o eventual. Ahora, sin ahondar en la materia, porque no es del caso hacerlo, esa certidumbre no se opone a que, en determinados eventos, v. gr. lucro cesante futuro, el requisito mencionado se concrete en que el perjuicio sea altamente probable, o sea, cuando es posible concluir, válidamente, que verosímilmente acaecerá, hipótesis en la cual cualquier elucubración ha de tener como punto de partida una situación concreta, tangible, que debe estar presente al momento de surgir la lesión del interés jurídicamente tutelado.(...) (Negrilla y sublínea fuera de texto).

Igualmente en sentencia de 9 de septiembre de 2010 exp. 2005-00103-01, en la que se abordó la problemática del “lucro cesante”, como factor de indemnización, se expuso que:

“En el ámbito normativo, la noción de daño comprende toda lesión a un interés tutelado, ya presente, ora posterior a la conducta generatriz, y en lo tocante al daño patrimonial, la indemnización cubre las compensaciones económicas por pérdida, destrucción o deterioro del patrimonio, las erogaciones, desembolsos o gastos ya realizados o por efectuar para su completa recuperación e Integro restablecimiento, y el advenimiento del pasivo (damnum emergens), así como las relativas a la privación de las utilidades, beneficios, provechos o

¹⁴ Corte Constitucional Colombiana. Sentencia C-760 del 10 de agosto de dos mil cuatro (2004). Magistrado Ponente (E): Dr. RODRIGO UPRIMNY YEPES. Bogotá, D.C.,

aumentos patrimoniales frustrados que se perciben o percibirían de no ocurrir los hechos dañosos (*lucrum cessans*), esto es, abarca todo el daño cierto, actual o futuro (arts. 1613 y 1614 Código Civil; 16, Ley 446 de 1998; cas. civ. sentencia de 7 de mayo de 1968, CXXIV).

“En tratándose del daño, y en singular, del lucro cesante, la indemnización exige la certeza del detrimento, o sea, su verdad, existencia u ocurrencia tangible, incontestable o verosímil, ya actual, ora ulterior, acreditada por el demandante como presupuesto ineluctable de la condena con pruebas idóneas en su entidad y extensión.

“La certidumbre del daño, por consiguiente, es requisito constante ineludible de toda reparación y atañe a la real, verídica, efectiva o creíble conculcación del derecho, interés o valor jurídicamente protegido, ya actual, bien potencial e inminente, mas no eventual, contingente o hipotética (cas. civ. sentencias de 11 de mayo de 1976, 10 de agosto de 1976, G.J. No. 2393, pp. 143 y 320).

Conforme lo anterior, de manera amable solicito a usted Señor Juez, ordenar la regulación de la cuantía y dar aplicación a lo dispuesto en el referido Artículo 206 del C.G.P.

CAPÍTULO III **“FRENTE AL ACÁPITE DE PRETENSIONES”**

Me opongo a que prosperen las pretensiones declarativas, indemnizatorias y de condena de la parte actora, puesto que, carecen de fundamentos fácticos y jurídicos que hagan viable su prosperidad, pues para poder establecer prosperidad sobre alguna de las pretensiones esgrimidas de la parte actora, la misma debió haber probado, en primer lugar la responsabilidad civil alegada en cabeza de las compañías constructoras demandadas y segundo lugar y consecuentemente, debió probar la ocurrencia del riesgo asegurado a la luz de lo pactado en el contrato de seguro, en virtud del cual se vinculó a mi representada.

A continuación, procederé a pronunciarme sobre cada una de las pretensiones de la demanda:

Frente a la pretensión “PRIMERO”: Me opongo a la prosperidad de esta pretensión DECLARATIVA, toda vez que no se acreditó responsabilidad civil a cargo de quienes integran la parte pasiva de este proceso, y mucho menos de mi representada, **por lo que no les asiste obligación indemnizatoria alguna**, pues en primer lugar, la parte actora ningún tipo de soporte documental que pueda ilustrar lo efectivamente sucedido el día 07 de noviembre de 2018, es más no identifica los predios en los cuales ocurrieron los

funcionario no consiste en esperar a que llegue el momento del fallo para estudiar las posibles excepciones perentorias que existan, sino en estar atento para que tan pronto vislumbre una de tales excepciones ordene, de ser necesario, la práctica (sic) las pruebas pertinentes para su debida demostración...”⁶.

En ese mismo sentido, manifiesta el autor que al proponer las excepciones el demandado, “recobra el juez la facultad de declararlas de oficio si se estructuran probatoriamente”.

Objeción al Juramento Estimatorio.

Dando cumplimiento al artículo 206 del Código General del Proceso, procedemos a objetar el juramento estimatorio realizado por la parte demandante en relación con los perjuicios tasados de la siguiente manera:

Respecto de los perjuicios materiales que tasa el demandante en la suma de \$13'281.114, manifestamos nuestra oposición a dicha tasación habida cuenta que no aporta el demandante prueba de la cuantía real de los supuestos daños, ni de su ocurrencia como es obligación conforme lo dispone el ya mencionado artículo 206.

Respecto de los perjuicios inmateriales que tasa el demandante en la suma de \$39'062.100, manifestamos nuestra oposición a dicha tasación habida cuenta que la misma excede por mucho las sumas en las que ha sido tasada la reparación del daño moral en casos similares por parte de la Corte Suprema de Justicia, y el Consejo de Estado. Además, tampoco prueba el demandante la ocurrencia del daño.

Es claro que los elementos probatorios aportados no respaldan los supuestos perjuicios cuyo reconocimiento se solicita. Conforme a lo dispuesto en el Artículo 206 del Código General del proceso, en particular el inciso cuarto, que ordena: “Si la cantidad estimada excediere en el cincuenta por ciento (50%) la que resulte probada, se condenará a quien la hizo a pagar a la otra parte una suma equivalente al diez por ciento (10%) de la diferencia”, y en tanto la estimación de los perjuicios realizada en el juramento estimatorio por el apoderado de la parte Demandante no tiene sustento jurídico ni probatorio, pido a la señora Juez que se sirva condenar a la parte demandante en los términos de la mencionada norma.

Por lo anterior, pedimos al señor Juez que declare fundada la objeción propuesta frente a la determinación de perjuicios y se dé aplicación a la norma citada.

Solicitud de Cumplimiento de la Obligación de Indemnidad.

De la forma más amable solicitamos de la señora Jueza que de no aceptar las excepciones propuestas reconozca la validez y exigibilidad de la cláusula décima primera del contrato de obra civil a todo costo de fecha 22 de agosto de 2017 suscrito

⁶ LÓPEZ BLANCO Hernán Fabio, ob. cit., Pág. 612.