

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00



JUZGADO SEGUNDO CIVIL MUNICIPAL

Manizales, Caldas, uno (01) de octubre de dos mil veinte (2020)

SENTENCIA: 158
PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADA: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

OBJETO DE LA DECISIÓN E INTERVINIENTES

Se pronunciará el fallo que en derecho corresponda a la acción de tutela instaurada el 21/09/2020, por intermedio de la Defensoría del Pueblo Regional Caldas, a favor de MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO con C.C. 1.110.493.304, en contra de SALUD TOTAL EPS. De igual manera se dispuso la vinculación de HOSPITAL SANTA SOFÍA DE CALDAS, SES HOSPITAL DE CALDAS, RED MEDICA ESPECIALIZADA CALDAS, DIRECCIÓN TERRITORIAL DE SALUD DE CALDAS, ADRES y VIRREY SOLIS IPS.

ANTECEDENTES

PRETENSIONES

“Conceder la tutela y tutelar a favor del señor MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO, los derechos fundamentales a la seguridad social, a la salud, a la vida y a la vida digna, amén de los demás derechos fundamentales que ese Despacho considere vulnerados en este caso.

2. Ordenar a SALUD TOTAL EPS, que en el breve término que disponga su despacho efectivamente se suministre al señor MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO, el servicio médico denominado “VALORACION POR CIRUGIA BARIATRICA – CONTROL”, en los términos de las ordenes médicas que se acompañan en fotocopia virtual como prueba.

3. En atención a las dificultades que ha tenido para recibir un tratamiento diligente y oportuno, respetuosamente solicito al Despacho ordenar a SALUD TOTAL EPS que suministre a el señor MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO el TRATAMIENTO INTEGRAL se requiera para su condición de salud relacionada con sus enfermedades “OBESIDAD DEBIDO A EXCESO DE CALORIAS”, “APNEA DEL SUEÑO”, “HIPERTENSION ESENCIAL PRIMARIA” Y “DIABETES MELLITUS NO

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

INSULINODEPENDIENTE SIN MENCION DE COMPLICACIÓN”, incluidos los tratamientos, cirugías, terapias, medicamentos, los insumos, etc., hasta cuando sea necesario para garantizar los derechos fundamentales invocados, de manera permanente e ininterrumpida”.

La basa en los HECHOS también resumidos:

MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO, tiene 30 años de edad, de Manizales y afiliado a SALUD TOTAL EPS, por el régimen subsidiado de salud SISBEN Nivel 1. Que fue diagnosticado con “OBESIDAD DEBIDO A EXCESO DE CALORIAS”, así como los diagnósticos relacionados “APNEA DEL SUEÑO”, “HIPERTENSION ESENCIAL PRIMARIA” Y “DIABETES MELLITUS NO INSULINODEPENDIENTE SIN MENCION DE COMPLICACIÓN”, que el médico tratante le ordenó “VALORACION POR CIRUGIA BARIATRICA – CONTROL. Que durante el trámite fue afiliado a SALUD TOTAL EPS como consecuencia del cierre de SALUD VIDA EPS, razón por la cual desde entonces ha intentado infructuosamente y en reiteradas oportunidades que aquella EPS autorice la continuación del plan de tratamiento ya determinado y ordenado por los médicos tratantes, en el sentido de autorizar la valoración por CIRUGIA BARIATRICA.

El usuario decidió consultar por su cuenta al doctor LUIS FERNANDO BECERRA GONZALEZ, médico Cirujano Bariátrico del SES Hospital de Caldas, quien el día 11 de septiembre de 2020 lo diagnosticó con la enfermedad denominada “OBESIDAD GRADO III O MORBIDA CON COMORBILIDADES”, y le reiteró la orden para el servicio médico denominado “CONTROL POR CIRUGIA BARIATRICA”, lo que dicho profesional justificó expresamente, así: “ANALISIS: PACIENTE CON FRANCAS INDICACIONES PARA CIRUGIA DE OBESIDAD, DEBE SER VALORADO EN FORMA MULTIDICIPLINARIA PARA DEFINIR MOMENTO DE CIRUGIA”.

Aduce el tutelante que la EPS injustificadas trabas administrativas.

DERECHOS VULNERADOS.

Del texto de la tutela se infiere que la accionante considera vulnerados sus derechos fundamentales a la salud y seguridad social.

CONTESTACIÓN

RESPUESTA DE LA ACCIONADA Y LAS VINCULADAS

SALUD TOTAL EPS, indica al despacho que el afiliado ha sido atendido por la Entidad, generando todas las autorizaciones a todos los servicios de consulta

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

incluidos dentro del Plan de Beneficios en Salud con cargo a la UPC, que han sido ordenados según criterio médico de los diferentes profesionales adscritos a la red de prestación de servicios de SALUD TOTAL – E.P.S-S.

A renglón seguido refiere además que el asegurado cuenta con los siguientes servicios de salud debidamente autorizados; tales como: 8903018700 CONSULTA DE CONTROL O DE SEGUIMIENTO POR MEDICINA GENERAL PROGRAMA DE OBESIDAD 31/agosto/2020 08312020017640 POS Subsidiado/POS Consulta externa 31/agosto/2020 31262-2025006912 Autorizada Ambulatorio.

Indican que la orden médica emitida por médico particular no adscrito a la EPS no es procedente para ordenar la realización de un tratamiento y/o procedimiento. Que los profesionales que han atendido al paciente no han establecido la realización de la cirugía, se puede verificar que el protegido ha estado en controles mensuales con los especialistas. Además, en la contestación la EPS indica que el paciente se encuentra en seguimiento y que actualmente en tratamiento farmacológico y seguimiento por nutrición para definir conducta. En el control con especialista en tres (3) meses, se valorará nuevamente el estado actual del paciente y se definirá manejo.

Que estableció comunicación con la IPS VIRREY SOLIS. quienes en respuesta a la presente solicitud informan:

- *"El protegido ya fue valorado por médico general del programa de OBESIDAD, el día 31 de agosto de 2020, por lo que: "Se toma comunicación con la Dra. María Alejandra Ramírez Libreros, quien valoró al paciente el día 30 de agosto donde le inicio tratamiento con el medicamento saxenda. Requiere control en 3 meses para el mes de noviembre. Paciente NO cuenta con orden médica de la EPS Salud Total para realización de cirugía bariátrica".*
- *Dicha información es posible validarla después de la auditoria de la historia clínica de la paciente".*

Finalmente concluye la EPS que, en el presente caso si bien cierto es que tiene un diagnóstico de obesidad, lo cierto es que requiere intervención del grupo interdisciplinario para evaluar su estado clínico, descartar comorbilidades y definir conductas terapéuticas para cada uno, ingreso al programa de obesidad que salud total EPS-S puso a su disposición en aras de propender en su bienestar en salud.

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

ADRES alegó falta de legitimación en la causa por pasiva toda vez que los servicios solicitados son responsabilidad de la EPS. Que, de acuerdo con la normativa, es función de la EPS, y no de la Administradora de los Recursos del Sistema General de Seguridad Social en Salud – ADRES, la prestación de los servicios de salud, por lo que la vulneración a derechos fundamentales se produciría por una omisión no atribuible a esta Entidad, situación que fundamenta una clara falta de legitimación en la causa por pasiva de esta Entidad. Que es preciso recordar que las EPS tienen la obligación de garantizar la prestación oportuna del servicio de salud de a sus afiliados, para lo cual pueden conformar libremente su red de prestadores, por lo que en ningún caso pueden dejar de garantizar la atención de sus afiliados.

DIRECCIÓN TERRITORIAL DE SALUD DE CALDAS indicó que no es cierto que la atención del paciente debe ser asumida por la Dirección, pues el procedimiento medico requerido por el señor **MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO**, es responsabilidad única y exclusiva de la **EPS SALUD TOTAL** los servicios solicitados son financiados con recursos de la UPC, por lo que están incluidos en el PBS y por tanto son responsabilidad de la EPS. En cuanto a los servicios no financiados con cargo a la UPC son a cargo de la ADRES.

HOSPITAL UNIVERSITARIO DE CALDAS, informa que una vez se verificado en el callcenter de la institución no se encontró solicitud por parte del accionante o de la EPS para asignación de servicios requeridos y que es relevante además comentar al despacho que en la actualidad no existe entre SALUD TOTAL y el SES HOSPITAL DE CALDAS contrato de prestación de servicios vigente, por lo que es competencia de la EPS contratar con una red de prestadores del servicio con el cual tenga convenio.

Por lo cual solicita al despacho desvincular a la entidad de la presente acción de tutela.

RED MEDICA, VIRREY SOLIS IPS y HOSPITAL SANTA SOFIA, a pesar de estar debidamente notificados guardaron silencio.

GENERALIDAD DE LA ACCIÓN DE TUTELA:

PROCEDENCIA:

| | |
|-------------|-------------------------------------|
| PROCESO: | ACCIÓN DE TUTELA |
| ACCIONANTE: | MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO |
| ACCIONADO: | SALUD TOTAL EPS |
| RADICADO: | 170014003002-2020-00364-00 |

La acción de tutela fue instituida con el fin de obtener la efectividad de aquellas garantías constitucionales fundamentales que resulten vulneradas o amenazadas por acciones u omisiones imputables a las autoridades públicas o a los particulares. La consagración de los derechos fundamentales no es postulada a priori, sino que implican un compromiso de todas las autoridades y particulares de asumir conductas tendientes a la defensa y garantía de éstos. El concepto de seguridad social se refiere al conjunto de medios institucionales de protección frente a los riesgos que atentan contra la capacidad y oportunidad de los individuos y sus familias para generar los ingresos suficientes en orden a una subsistencia digna.

LEGITIMACIÓN DE LAS PARTES:

La parte actora está legitimada en la causa por activa para procurar mediante este procedimiento la defensa y protección de sus derechos constitucionales fundamentales. Por su parte la accionada está habilitada en la causa como encargada en la prestación de los servicios de salud.

COMPETENCIA.

Los presupuestos, capacidad para ser parte, competencia, petición en forma y capacidad procesal aparecen totalmente satisfechos, y como no se observa causal alguna de invalidación de todo o parte de lo actuado, el fallo que ha de producirse es de fondo. La parte accionante y accionada tienen capacidad para ser partes (artículos 1º, 5º, 10 y 13 del Decreto 2591 de 1991); y por lo tanto sujetos de derechos y obligaciones, este sentenciador es competente para resolver la solicitud en primera instancia por mandato del artículo 37 ibídem en concordancia con el tercer inciso del numeral 1 del artículo 1º del Decreto 1382 de 2000; la petición satisfizo las exigencias de los artículos 14 y 37 del Decreto 2591 de 1991.

CONSIDERACIONES

El derecho a la salud y seguridad social pese a su naturaleza prestacional, es considerado hoy día como fundamental por la Corte Constitucional, argumentando que su esencia está ligada al valor subjetivo que en cada paciente representa, habida cuenta por ejemplo del nivel de lesividad que le

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

ocasiona o las implicaciones que rayan con la dignidad humana. Desde ese entendido considera el Alto Tribunal que la fundamentalidad de esta prerrogativa guarda un enlace estrecho con las posibilidades de cada individuo, por cuanto no es lo mismo la afectación que puede representar la falta de atención médica en un individuo si sus condiciones económicas le permiten asegurar la prestación del servicio, bien porque puede cubrir el valor de los costos adicionales que no están enmarcados dentro de la normatividad o porque puede recurrir a otros planes de atención que favorecerán aún más sus posibilidades de recuperación.

En cuanto a la protección del mencionado derecho, la Corte Constitucional ha señalado que cabe su protección por vía de acción de tutela cuando se requiera la prestación de un servicio médico. En ese sentido, se ha dicho que hay lugar a promover su protección en los siguientes dos casos: (i) **cuando el servicio médico requerido se encuentre incluido en los planes obligatorios de salud, siempre que su negación no responda a un criterio médico** y (ii) *cuando se niegue una prestación excluida de los citados planes que se requiera de manera urgente, siempre y cuando se acredite el cumplimiento de los requisitos que la jurisprudencia constitucional ha señalado para tal fin.*¹

Respecto de la omisión en la prestación del servicio, la jurisprudencia constitucional en sentencia T-235 de 2018 ha reconocido que estos deberes negativos implican que el Estado o las personas, pueden violar el derecho a la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social., bien sea por una omisión, al dejar de prestar un servicio de salud, o bien por una acción, cuando realizan una conducta cuyo resultado es deteriorar la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social. de una persona. En lo que respecta a las dimensiones negativas del derecho a la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social., de las cuales se deriva la obligación general de abstención, no hay razón alguna para que su cumplimiento sea pospuesto hasta que el Estado, la entidad o la persona cuenten con los recursos suficientes y la capacidad administrativa adecuada.

¹ Sentencia T-438 de 2009 M.P Gabriel Eduardo Mendoza

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

En cuanto a los elementos del derecho fundamental a la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social., la Corte ha destacado que se trata de los principios de disponibilidad, aceptabilidad, accesibilidad y la calidad e idoneidad profesional. En particular, la Corte ha dicho lo siguiente sobre cada uno de ellos:

(i) Disponibilidad: implica que el Estado tiene el deber de garantizar la existencia de medicamentos esenciales, agua potable, establecimientos, bienes, servicios, tecnologías, instituciones de salud y personal profesional competente para cubrir las necesidades en salud de la población;

(ii) Aceptabilidad: hace referencia a que el sistema de salud debe ser respetuoso de la diversidad de los ciudadanos, prestando el servicio adecuado a las personas en virtud de su etnia, comunidad, situación sociocultural, así como su género y ciclo de vida;

(iii) Accesibilidad: corresponde a un concepto mucho más amplio que incluye el acceso sin discriminación por ningún motivo y la facilidad para obtener materialmente la prestación o suministro de los servicios de salud, lo que a su vez implica que los bienes y servicios estén al alcance geográfico de toda la población, en especial de grupos vulnerables. De igual manera, se plantea la necesidad de garantizar a los usuarios el ingreso al sistema de salud con barreras económicas mínimas y el acceso a la información.

(iv) Calidad: se refiere a la necesidad de que la atención integral en salud sea apropiada desde el punto de vista médico y técnico, así como de alta calidad y con el personal idóneo y calificado que, entre otras, se adecue a las necesidades de los pacientes y/o usuarios.

36. Ahora bien, tanto la Ley estatutaria como la jurisprudencia de la Corte han establecido una serie de principios que están dirigidos a la realización del derecho a la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social., desde el punto de vista normativo, se destacan, entre otros, los siguientes: universalidad, pro homine, equidad, continuidad, oportunidad, prevalencia de derechos, progresividad, libre elección, solidaridad, eficiencia, e interculturalidad.

En suma, el derecho a la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social. (i) es fundamental, autónomo e irrenunciable tanto a nivel individual como colectivo; (ii) como servicio público esencial obligatorio debe ser prestado a la luz de importantes principios como el de oportunidad y eficacia y bajo la dirección y coordinación del Estado; (iii) implica la adopción de medidas por parte del Estado para su realización, específicamente, en su dimensión prestacional positiva y negativa; (iv) se rige por los principios de disponibilidad, aceptabilidad, accesibilidad y calidad; (v) se rige desde el punto normativo por los principios pro homine, equidad, continuidad, oportunidad, prevalencia de derechos, progresividad, libre elección, solidaridad, eficiencia e interculturalidad.

*En particular, para efectos de la resolución de los casos concretos la Sala tendrá en cuenta de manera especial el principio pro homine, ya que permite la interpretación de las normas que rigen el tema de salud en el sentido más favorable a la protección de los derechos de las personas. En esa medida, como se dijo en la **Sentencia C-313 de 2014**, al realizar el control de*

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

constitucionalidad de la Ley Estatutaria de Salud, la aplicación de este principio dependerá del análisis que se haga de las particularidades del asunto en cada caso concreto y de lo que en él resulte más favorable para la protección del derecho.

Los principios de integralidad y continuidad en materia de seguridad social en salud. Reiteración jurisprudencial

5.1. De acuerdo con el artículo 2º, literal d) de la Ley 100 de 1993 la integralidad, en el marco de la Seguridad Social, debe entenderse como "la cobertura de todas las contingencias que afectan la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social., la capacidad económica y en general las condiciones de vida de toda la población. Para este efecto cada quien contribuirá según su capacidad y recibirá lo necesario para atender sus contingencias amparadas por esta Ley".

Dicho criterio fue posteriormente reiterado en la Ley 1122 de 2007[95] y actualmente desarrollado en la Ley Estatutaria de Salud, la cual en su artículo 8º dispuso que:

"los servicios y tecnologías de salud deberán ser suministrados de manera completa para prevenir, paliar o curar la enfermedad, con independencia del origen de la enfermedad o condición de salud, del sistema de provisión, cubrimiento o financiación definido por el legislador. No podrá fragmentarse la responsabilidad en la prestación de un servicio de salud específico en desmedro de la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social. del usuario. En los casos en los que exista duda sobre el alcance de un servicio o tecnología de salud cubierto por el Estado, se entenderá que este comprende todos los elementos esenciales para lograr su objetivo médico respecto de la necesidad específica de salud diagnosticada".

En atención a la normativa en la materia, las personas afiliadas al régimen de seguridad social en salud tienen derecho a recibir los servicios de promoción y fomento de la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social., y de prevención, diagnóstico, tratamiento y rehabilitación de la enfermedad, lo que significa que las empresas promotoras de salud están obligadas a prestar la atención a sus afiliados y a los beneficiarios de estos últimos, respetando en todo caso dicho principio de integralidad.

5.2. Por su parte, la propia jurisprudencia ha señalado que el principio de integralidad supone que el servicio suministrado debe contener todos los componentes que el médico tratante establezca como necesarios para el pleno restablecimiento de la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social., o para la mitigación de las dolencias que le impiden al paciente mejorar sus condiciones de vida. En ese sentido, este Tribunal ha sido enfático al señalar que: "en virtud del principio de integralidad en materia de salud, la atención y el tratamiento a que tiene derecho el afiliado cotizante y su beneficiario son integrales; es decir, deben contener todo cuidado, suministro de droga, intervención quirúrgica, práctica de rehabilitación, examen para el diagnóstico y el seguimiento, y todo otro componente que el médico tratante valore como necesario para el pleno restablecimiento del estado de salud del paciente que se le ha encomendado, dentro de los límites establecidos por la ley".

Del mismo modo, este Tribunal ha sostenido que el médico tratante debe determinar cuáles son las prestaciones que requiere el paciente, de acuerdo con su patología. De no ser así, le corresponde al juez constitucional determinar, bajo qué criterios se logra la materialización de las garantías propias del derecho a la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social.. En tal sentido, la Corte mediante sentencia T- 406 de 2015 sostuvo:

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

"Ahora bien, en los supuestos en los que el conjunto de prestaciones que conforman la garantía integral del derecho a la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social. no estén necesariamente establecidos a priori, de manera concreta por el médico tratante, la protección de este derecho conlleva para juez constitucional la necesidad de hacer determinable la orden en el evento de conceder el amparo, por ejemplo, (i) mediante la descripción clara de una(s) determinada(s) patología(s) o condición de salud diagnosticada por el médico tratante, (ii) por el reconocimiento de un conjunto de prestaciones necesarias dirigidas a lograr el diagnóstico en cuestión; o (iii) por cualquier otro criterio razonable.

De tal suerte, que el reconocimiento de la prestación integral del servicio de salud debe ir acompañado de indicaciones precisas que hagan determinable la orden del juez o jueza de tutela, ya que no le es posible dictar órdenes indeterminadas ni reconocer mediante ellas prestaciones futuras e inciertas.

Aparte de lo expuesto este Tribunal también se ha referido a algunos criterios determinadores en relación al reconocimiento de la integralidad en la prestación del servicio de salud. En tal sentido ha señalado que tratándose de: (i) sujetos de especial protección constitucional (menores, adultos mayores, desplazados(as), indígenas, reclusos(as), entre otros), y de (ii) personas que padezcan de enfermedades catastróficas (sida, cáncer, entre otras), se debe brindar atención integral en salud, con independencia de que los conjuntos de prestaciones requeridas estén excluidas de los planes obligatorios." [97] (Subrayado fuera del texto original)

A partir de la jurisprudencia antes reseñada, el principio de integralidad se constituye como una garantía fundamental para que las personas que se encuentran disminuidas en su salud, reciban una atención oportuna, eficiente y de calidad.

5.3. Ahora bien, en cuanto al principio de continuidad la Ley 1122 de 2007 y posteriormente la Ley 1751 de 2015 establecieron que "las personas tienen derecho a recibir los servicios de salud de manera continua. Una vez la provisión de un servicio ha sido iniciada, este no podrá ser interrumpido por razones administrativas o económicas".

Al respecto, la jurisprudencia constitucional ha entendido este principio, en términos generales, como la ejecución de los procedimientos de forma ininterrumpida, constante y permanente, sin que sea aceptable su suspensión sin una justificación constitucional pertinente [98]. En palabras de la Corte:

"Se garantiza pues, que el servicio de salud no sea interrumpido, súbitamente, antes de la recuperación o estabilización del paciente. Para la jurisprudencia "(...) puede hacerse la distinción entre la relación jurídica- material, esto es la prestación del servicio que se materializa en una obligación de medio o de resultado según el caso, y la relación jurídica-formal, que se establece entre la institución y los usuarios." Una institución encargada de prestar el servicio de salud, puede terminar la relación jurídico-formal con el paciente de acuerdo con las normas correspondientes, pero ello no implica que pueda dar por terminada inmediatamente la relación jurídica-material, en especial si a la persona se le está garantizando el acceso a un servicio de salud."

A propósito de esto último, la Corte en sentencia T-234 de 2014 manifestó que una de las características de todo servicio público es la continuidad en la prestación eficiente del mismo, aspecto que en materia de salud implica su oferta ininterrumpida, constante y permanente dada la necesidad y la trascendencia que tiene para los usuarios del Sistema General de Seguridad Social. Lo anterior significa que, una vez haya sido iniciada la atención en salud, debe garantizarse la continuidad del servicio, de tal forma que aquel no sea suspendido o retardado durante la recuperación o estabilización de paciente.

Bajo esta línea, este Tribunal ha reiterado los criterios que deben tener en cuenta las EPS, para garantizar la continuidad en la prestación del servicio que ofrecen a sus usuarios, específicamente sobre tratamientos médicos ya iniciados, bajo el entendido de que:

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

"(i) las prestaciones en salud, como servicio público esencial, deben ofrecerse de manera eficaz, regular, continua y de calidad, (ii) las entidades que tienen a su cargo la prestación de este servicio deben abstenerse de realizar actuaciones y de omitir las obligaciones que supongan la interrupción injustificada de los tratamientos, (iii) los conflictos contractuales o administrativos que se susciten con otras entidades o al interior de la empresa, no constituyen justa causa para impedir el acceso de sus afiliados a la continuidad y finalización óptima de los procedimientos ya iniciados."

En suma, el acceso al servicio de salud de conformidad con la ley y la jurisprudencia de la Corte debe darse en términos de continuidad, lo que implica que las entidades prestadoras de salud no pueden omitir la prestación de los servicios de salud que comporten la interrupción de tratamiento, impidiendo con ello la finalización óptima de los tratamientos iniciados a los pacientes.

De este modo, la ley y la jurisprudencia de esta Corporación reconocen la importancia en la garantía de los principios de integralidad y continuidad en el acceso al servicio de salud, máxime si se está en presencia de sujetos vulnerables y de especial protección constitucional.

De otro lado la Corte Constitucional en sentencia T 235 del 2018 conceptuó:

"...En tales casos, el concepto médico externo vincula a la entidad prestadora del servicio, obligándola a confirmarlo, descartarlo o modificarlo, con base en consideraciones suficientes, razonables y científicas, adoptadas en el contexto del caso concreto. Tal resultado también puede darse como resultado del concepto de uno o varios médicos adscritos a la EPS.

*En ese sentido, si bien el criterio principal para definir cuáles servicios requiere un paciente es el del médico tratante adscrito a la EPS, este no es exclusivo, en tanto **el concepto de un médico particular puede llevar a vincular a la intermediaria de salud respectiva**. Esto por cuanto acudir a la EPS es una obligación de los usuarios del sistema, que tiende a asegurar su operatividad, la cual se vería gravemente alterada si las personas pudiesen optar libremente por dirigirse a médicos particulares*

Así las cosas, el concepto del médico externo a la EPS es vinculante si:

(i) La entidad conoce la historia clínica particular de la persona y, al tener noticia de la opinión emitida por un médico ajeno a su red de servicios, no la descarta con base en información científica, (ii) Los médicos adscritos valoraron inadecuadamente a la persona que requiere el servicio, (iii) El paciente ni siquiera ha sido sometido a la valoración de los especialistas que sí están adscritos a la entidad de salud en cuestión, (iv) La entidad ha valorado y aceptado los conceptos médicos no inscritos como 'tratante', incluso de entidades de salud prepagadas, regidas por contratos privados.

En estos eventos el concepto médico externo obliga a la entidad a confirmarlo, descartarlo o modificarlos, con base en consideraciones suficientes, razonables y científicas.

Por último, explica la alta corporación, se vulnera el derecho a la salud cuando se niega el respectivo servicio médico solo bajo el argumento de que lo prescribió un galeno no adscrito, a pesar de que: (i) Exista un concepto de un médico particular, (ii) Este sea un profesional reconocido que hace parte del sistema de salud, (iii) La entidad no haya podido desvirtuarlo de la forma antes descrita (M. P. Gloria Stella Ortiz).

EL CASO CONCRETO:

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

Según se desprende de los hechos y las pruebas aportadas por el sujeto procesal, el señor GUALTEROS RENGIFO, en la actualidad cuenta con 30 años de edad, afiliado a SALUD TOTAL EPS, en el régimen subsidiado de salud encontrándose en SISBEN Nivel 1. Que fue diagnosticado con "OBESIDAD DEBIDO A EXCESO DE CALORIAS", así como los diagnósticos relacionados "APNEA DEL SUEÑO", "HIPERTENSION ESENCIAL PRIMARIA" Y "DIABETES MELLITUS NO INSULINODEPENDIENTE SIN MENCIÓN DE COMPLICACIÓN", que el médico tratante le ordenó "VALORACION POR CIRUGIA BARIATRICA - CONTROL.

Debido a sus comorbilidades para el 11 de septiembre del presente año, de manera particular consultó al doctor LUIS FERNANDO BECERRA GONZALEZ, médico Cirujano Bariátrico del SES Hospital de Caldas, quien le diagnosticó "OBESIDAD GRADO III O MORBIDA CON COMORBILIDADES", y le reiteró la orden para el servicio médico denominado "CONTROL POR CIRUGIA BARIATRICA", lo que dicho profesional justificó expresamente, así: "ANALISIS: PACIENTE CON FRANCAS INDICACIONES PARA CIRUGIA DE OBESIDAD, DEBE SER VALORADO EN FORMA MULTIDICIPLINARIA PARA DEFINIR MOMENTO DE CIRUGIA".

De acuerdo con la jurisprudencia constitucional es clara la obligación de las entidades que tiene a su cargo la prestación del servicio de salud, en concordancia con el espíritu de las normas que rigen el tema, pues fueron concebidas con el fin de preservar la vida en condiciones dignas, integridad personal, vida, dignidad humana, salud y seguridad social. e integridad del ciudadano, y no es excusable y por el contrario absolutamente censurable la conducta omisiva o dilatoria al no adelantar las gestiones tendientes a la prestación del servicio de forma oportuna y eficaz obligando al usuario a acudir al amparo constitucional.

En virtud de los principios de eficiencia, celeridad e informalidad de la acción de tutela, con el fin de ampliar la información, se procedió a tomar declaración telefónica de MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO manifiesto que la EPS aún no se ha pronunciado sobre la pretensión central de esta acción, que es obtener una VALORACION POR CIRUGIA BARIATRICA, sin entender el porqué de la negativa de esta entidad.

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
 ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
 ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
 RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

Adviértase que los médicos tratantes del accionante, en su anterior EPS, ya habían ordenado la valoración por cirugía bariátrica que requiere, tal como se muestra a continuación.

REDMED RED MEDICA ESPECIALIZADA CALDAS



NIT: 900963126-6
 CALLE 70A No 21-45 - 8928009

Página 1/1

| | | | | | | | |
|-------------|---|------------------|--------------|----------------------|-----------------------|--------------|---------------|
| Paciente | MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO | | | Doc. Identidad | CC 1110493304 | | |
| Género | Femenino | Fecha Nacimiento | Dec 02, 1989 | Edad | 29 Años | Estado Civil | X |
| Dirección | D MANIZALES | | | Teléfono | 3215791650-3164098242 | Ocupación | |
| Responsable | francisco javier torres | | | Telefono Resp. | 321579650 | Parentesco | OTRO FAMILIAR |
| Aseguradora | SALUDVIDA EPSS - (CALDAS - Subsidiados Nivel 2) | | | Vinculación paciente | SUBSIDIADO | | |

NOTA ACLARATORIA (ESTE FORMATO NO SE ENCUENTRA GUARDADO)

| | | | |
|-------------|---------|-------------------|---------------------|
| Formato No. | 1632628 | Fecha de Atención | 2019-04-04 06:38 PM |
| Edad | 29 Años | | |

DETALLE DE LA NOTA

ORDEN MEDICA

1. SS VALORACIÓN POR CIRUGÍA BARIATRICA - CONTROL

FIRMA:

Dr. Julio Cesar Durán L.
 Médico Internista
 R.M. 240-06
 C.C. 13.544.440

Saludvida

MEDICO ESPECIALISTA

JULIO CESAR DURAN LOZANO

MEDICINA INTERNA

REGISTRO DE

46287

Y a pesar de ello, los médicos tratantes de la actual EPS no desvirtuaron científicamente lo ordenado por dichos especialistas, tampoco desvirtuaron el concepto del médico particular. Así las cosas, si bien la decisión del Juez no puede contravenir las conductas médicas dictaminadas por los especialistas, o suplirlas se observa vulneración al derecho fundamental a la salud y seguridad social a la parte actora, en tanto se ha retrasado la continuidad de la atención según lo manifestado por el actor constitucional, pues es claro que existe un historial clínico denotando las patologías del accionante, además que existen conceptos médicos ratificando dichos diagnósticos, sin que a la fecha se haya ordenado VALORACION POR CIRUGIA BARIATRICA, por lo que el despacho considera procedente el amparo de los derechos.

DECISIÓN:

Por lo expuesto, el Juzgado Segundo Civil Municipal de Manizales, Caldas, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley,

PROCESO: ACCIÓN DE TUTELA
ACCIONANTE: MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO
ACCIONADO: SALUD TOTAL EPS
RADICADO: 170014003002-2020-00364-00

FALLA:

PRIMERO: TUTELAR el derecho a la salud y seguridad social de MICHAEL JAIRIANNE GUALTEROS RENGIFO C.C 1.110.493.304, vulnerado por SALUD TOTAL EPS.

SEGUNDO: ORDENAR a SALUD TOTAL EPS por intermedio de su representante legal, para que, en el término de 48 horas, contadas a partir de la notificación de esta sentencia, materialice de manera efectiva los servicios de VALORACION POR CIRUGIA BARIATRICA – CONTROL ordenados por los médicos tratantes del accionante y ratificado por el médico particular doctor LUIS FERNANDO BECERRA GONZALES, médico Cirujano Bariátrico del SES HOSPITAL DE CALDAS.

TERCERO: ORDENAR a SALUD TOTAL EPS, que preste los servicios de salud al accionante con integralidad y oportunidad conforme a lo previsto en el artículo 8 de la Ley 1751 de 2015, para su diagnóstico de "OBESIDAD DEBIDO A EXCESO DE CALORIAS", "APNEA DEL SUEÑO", "HIPERTENSION ESENCIAL PRIMARIA" Y "DIABETES MELLITUS NO INSULINODEPENDIENTE SIN MENCION DE COMPLICACIÓN", lo que tendrá que hacer a través de una IPS con la cual tenga convenio.

CUARTO: NOTIFICAR la presente decisión a las partes en la presente tutela por el medio más expedito, advirtiendo que contra la presente providencia procede la impugnación dentro de los tres (3) días siguientes al recibo de su notificación.

QUINTO: ORDENAR la remisión del expediente ante la Corte Constitucional para su eventual revisión, si no fuere objeto de impugnación dentro de los (3) días siguientes al recibo de la notificación.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE


LUIS FERNANDO GUTIÉRREZ GIRALDO
JUEZ