

REPUBLICA DE COLOMBIA



JUZGADO DÉCIMO CIVIL MUNICIPAL DE EJECUCIÓN DE SENTENCIAS TUTELA DE PRIMERA INSTANCIA Rad. 76001-58-03-010-2023-00099-00

SENTENCIA No. T- 099

Santiago de Cali, ocho (08) de mayo de dos mil veintitrés (2023)

Procede el despacho a dictar sentencia de primera instancia dentro de la acción de tutela instaurada por el señor BRAYAN MARIN JIMENEZ, identificado con cédula de ciudadanía 1.006.052.523, en contra de REDEBAN S.A., donde pide la protección del derecho fundamental de petición.

ANTECEDENTES

Mediante solicitud de amparo el señor BRAYAN MARIN JIMENEZ, pretende que se proteja el derecho fundamental de petición, el cual considera le está siendo vulnerado, ya que REDEBAN S.A., no ha dado respuesta a la petición radicada el quince (15) de marzo de dos mil veintitrés (2023).

Para sustentar su solicitud, en síntesis, expone los siguientes hechos relevantes:

“...1. El día 15 de marzo del 2023, realice DERECHO DE PETICIÓN a Redeban S A. NIT, 8300705271 a través de sus correos electrónicos servicio.cliente@rbm.com.co, protecciondatos@rbm.com.co y hasta el momento no se ha recibido ninguna respuesta por parte de esta entidad, ninguna de mis solicitudes fue contestada. 2. El día 11 de abril nuevamente a través de los mismos correos, les indico que ya están vulnerando mis derechos y que solicito que por favor le den respuesta, y adjunto a esto realizó SOLICITUD SILENCIO ADMINISTRATIVO POSITIVO. Le solicito información y documentación. 3. Sin embargo Redeban S A. NIT, 8300705271 ha guardado silencio vulnerando mis derechos constitucionales. al comunicarse por llamada me indican que no me puede entregar información ni nada por el estilo. que es mi deber esperar que se descongestionen las respuestas para poder dar alguna respuesta, aun cuando ya se ha cumplido el plazo establecido...”

COMPETENCIA

De conformidad con lo dispuesto en el Art 86 de la Constitución Política de Colombia y el Art 37 del Capítulo segundo del Decreto 2591 de 1991 este Despacho es competente para asumir el trámite en primera instancia de la presente acción de tutela.

TRÁMITE

La presente acción correspondió a este Juzgado por reparto, el cual al observar la concurrencia de los requisitos mínimos exigidos en el Decreto 2591 de 1991, procedió mediante auto admisorio ordenar la notificación a la REDEBAN S.A., para que manifestara

Accionante: BRAYAN MARÍN JIMÉNEZ
Accionado: REDEBAN S.A.
RAD.: 760015803-010-2023-00099-00

lo que a bien tuviera sobre los hechos edificadores de la acción de tutela, concediéndole dos días para ello, y emitiendo los oficios pertinentes, mismos que fueron notificados tal como consta en los folios precedente a este fallo.

RESPUESTA ACCIONADO

REDEBAN S.A., emitió contestación del derecho de petición y aporta prueba de ello.

PRUEBAS QUE OBRAN EN EL PROCESO

Se allegaron al expediente dentro del trámite procesal, entre otras, las siguientes pruebas relevantes:

- ✓ Libelo de la acción de tutela.
- ✓ Contestación de la entidad accionada.
- ✓ Respuesta al derecho de petición.

PROBLEMA JURÍDICO

Se puede concretar en la siguiente pregunta:

¿Es viable tutelar el derecho de petición pretendido, toda vez que la parte accionada no ha dado respuesta clara y de fondo al derecho de petición presentado por la parte accionante?

CONSIDERACIONES

1.- Toda persona tiene derecho a un recurso efectivo para que se amparen sus derechos fundamentales reconocidos por la Constitución o la Ley (Art. 8° de la Declaración Universal de los Derechos Humanos, Arts. 2° y 8° Convención Americana de los Derechos Humanos.). El art. 86 de la Constitución Política consagra la acción de tutela como un mecanismo judicial rápido y eficaz para garantizar los derechos fundamentales consagrados en la Carta Política cuando estos resulten vulnerados o amenazados por la acción u omisión de cualquier autoridad pública o de particulares en los casos determinados en la ley, la protección consistirá en una orden para que aquel respecto del cual se solicita la tutela actúe o se abstenga de hacerlo. Los decretos 2591 de 1991 y 306 de 1992 desarrollan el art. 86 de la Constitución; la acción de tutela sólo procede cuando el agraviado no dispone de otro medio de defensa judicial, es eminentemente subsidiaria y sólo admisible en ausencia de otros medios de defensa, excepcionalmente se autoriza como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable.

En el presente caso corresponde al Despacho determinar si en efecto al accionante se le quebrantó el derecho fundamental de petición o demás derechos que sean conexos.

Para determinar sobre la procedencia de la acción de tutela en búsqueda de protección del derecho fundamental consagrado en el artículo 23 de la Constitución Nacional de 1991, según el cual, toda persona tiene derecho a recibir pronta resolución a las peticiones que formule a las autoridades, ya en interés general o particular.

Al respecto la H. Corte Constitucional respecto de la importancia del derecho de petición como derecho fundamental, ha reglado su procedencia y efectividad, en este sentido:

“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; el núcleo esencial del derecho de petición reside en la resolución pronta y oportuna de la cuestión; la petición debe ser resuelta de fondo, de manera clara, oportuna, precisa y congruente con lo solicitado; la respuesta debe producirse dentro de un plazo razonable, el cual debe ser lo más corto posible; la respuesta no implica aceptación de lo solicitado ni tampoco se concreta siempre en una respuesta escrita; este derecho, por regla general, se aplica a entidades estatales, y en algunos casos a los particulares; 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; el derecho de petición también es aplicable en la vía gubernativa; la falta de competencia de la entidad ante quien se plantea, no la exonera del deber de responder y ante la presentación de una petición, la entidad pública debe notificar su respuesta al interesado".¹ (Subrayado nuestro).

Sobre el mismo tema, en relación a la calidad de respuesta que se debe brindar al peticionario, la corte ha dicho:

"...el derecho fundamental de petición consiste no sólo en la facultad de la persona de formular una petición respetuosa ante las autoridades, sino también en el derecho a recibir de ellas una respuesta rápida y de fondo. Por consiguiente, "[l]a respuesta debe cumplir con estos requisitos: 1. oportunidad 2. debe resolverse de fondo, clara, precisa y de manera congruente con lo solicitado 3. ser puesta en conocimiento del peticionario. Si no se cumple con estos requisitos se incurre en una vulneración del derecho constitucional fundamental de petición."²

"Es deber de las autoridades de resolver de fondo las peticiones elevadas ante ellas, sin que ello quiera decir que la respuesta deba ser favorable, y no son suficientes ni acordes con el artículo 23 constitucional las respuestas evasivas o abstractas, como quiera que condenan al peticionario a una situación de incertidumbre, por cuanto éste no logra aclarar sus inquietudes, especialmente si se considera que en muchos eventos, de esa respuesta depende el ejercicio de otros derechos subjetivos. Ha señalado igualmente la jurisprudencia, que la respuesta emitida en el marco de un derecho de petición debe ser dada a conocer efectivamente al peticionario, quien es el directo interesado en saber sobre la explicación brindada y en los efectos de la misma."³(Subrayado nuestro.)

También en reiteradas ocasiones la H. Corte Constitucional se ha pronunciado acerca del hecho superado, entendido éste como el evento en el cual han desaparecido los supuestos de hecho que motivaron la presentación de la acción de tutela.

"La carencia actual de objeto por hecho superado se da cuando entre el momento de la interposición de la acción de tutela y el momento del fallo se satisface por completo la pretensión contenida en la demanda de amparo, razón por la cual cualquier orden judicial en tal sentido se torna innecesaria. En otras palabras, aquello que se pretendía lograr mediante la orden del juez de tutela ha acaecido antes de que el mismo diera orden alguna. Respecto a la carencia actual de objeto por hecho superado, la Corte ha indicado que el propósito de la acción de tutela se limita a la protección inmediata y actual de los derechos fundamentales, cuando éstos resulten vulnerados o amenazados por la acción u omisión de las autoridades públicas, o de los particulares en los casos expresamente consagrados en la ley. Sin embargo, cuando la situación de hecho que origina la supuesta amenaza o vulneración del derecho desaparece o se encuentra superada, la acción de tutela pierde su razón de ser, pues en estas condiciones no existiría una orden que impartir. Por otro lado,

¹ Sentencia T-511 de 2010

² Sentencia T-400 de 2008. M.P. Dr. Manuel José Cepeda Espinosa

³ Sentencia T-369 de 2013 M.P. Alberto Rojas Ríos.

Accionante: BRAYAN MARÍN JIMÉNEZ
Accionado: REDEBAN S.A.
RAD.: 760015803-010-2023-00099-00

la carencia actual de objeto por daño consumado se presenta cuando la vulneración o amenaza del derecho fundamental ha producido el perjuicio que se pretendía evitar con la acción de tutela, de modo tal que ya no es posible hacer cesar la violación o impedir que se concrete el peligro, y lo único que procede es el resarcimiento del daño causado por la vulneración del derecho fundamental.”⁴

EL CASO CONCRETO

En el presente caso se tiene el señor BRAYAN MARIN JIMENEZ, solicita el amparo constitucional, porque considera que REDEBAN S.A., le está trasgrediendo su derecho fundamental de petición, toda vez que no se le había dado contestación a la petición radicada el quince (15) de marzo de dos mil veintitrés (2023).

En primera medida es necesario establecer la procedencia de la acción constitucional examinando si se presenta una vulneración al derecho fundamental de petición, por lo que observa el Despacho que de conformidad a lo expuesto por la Corte Constitucional, se establecen ciertos parámetros con los que se podría entrar a determinar si se presenta vulneración al derecho deprecado, para lo cual se debe tener en cuenta que las respuestas a la petición deben ser claras, precisas y de fondo; así las cosas se observa que la entidad accionada, contestó la petición elevada por el accionante y allega prueba de ello.

Ahora bien, revisada la solicitud enmarcada en el derecho de petición y en lo pertinente a este amparo se puede extraer que lo requerido por el accionante es *“PRIMERO: Reconocer de forma inmediata mi derecho constitucional al Habeas Data Artículo 15, en conexidad con los Artículos 5 “De los principios Fundamentales”, Artículo 13 “Derecho a la igualdad”, Artículo 21 “Derecho a la Honra”, Artículo 85 “Protección inmediata de Derechos fundamentales”, Constitución Política y el Artículo 17 vigilancia de los destinatarios de la ley “Función de vigilancia” numerales 1, 2,5 y 6 de la ley 1266 de 2008 y 2157 de 2021 ley Habeas Data. SEGUNDO: Se investiguen los hechos, con el fin de que no vuelvan a ocurrir. TERCERO: Solicito se me envíe toda la documentación que exista bajo mi nombre BRAYAN MARÍN JIMÉNEZ y bajo mi cédula 1.006.052.523. CUARTO: Solicito se realice verificación de todos los documentos bajo mi nombre BRAYAN MARÍN JIMÉNEZ y bajo mi cédula 1.006.052.523. con persona especializada en grafología, y en caso de no contar con este profesional, indicármelo, para yo hacer uso de la asignación del profesional en grafología por parte de la fiscalía. QUINTO: Solicito el CONTRATO COMERCIAL, Y AUTORIZACIÓN DE COBROS. Para revisar y radicar en la FISCALÍA la respectiva DENUNCIA. SEXTO: Documento o información de todos los cobros que se me han realizado. SÉPTIMO: DEVOLUCIÓN INMEDIATA DE TODOS LOS COBROS REALIZADOS A MI CUENTA BANCOLOMBIA. OCTAVO: EN CASO DE NO ENCONTRAR SOLUCIÓN A MI FAVOR, HACER LLEGAR ESTE DOCUMENTO RADICADO A TODOS LOS ENTES REGULADORES, Como es de obligación por parte de ustedes...”*

Lo cual la entidad accionada, procedió a contestar la petición de forma clara y completa, los pormenores de las actuaciones surtidas, remitiendo la documentación requerida por el accionante e informado *“... 1. Previa revisión realizada en nuestros sistemas, nos permitimos informarle que el establecimiento que usted representa, se afilió al servicio de Aceptación de Pagos de Bancolombia mediante el formulario de afiliación de fecha 21 de octubre de 2022. (Anexo 1, 2 y 3). 2. De conformidad al literal e) del Reglamento de Afiliación de Comercios al servicio de Aceptación de Pagos, su comercio se afilió a Redeban por delegación de Bancolombia¹ y, por tanto, su comercio aceptó nuestro Contrato Comercial de Afiliación. Lo anterior, en los siguientes términos: “e) Contratar y/o adquirir los Medios de Acceso suministrados y/o habilitados por la Red o por cualquier otra entidad que esté debidamente certificada para prestar éste.” 3. En virtud de lo anterior, el 26 de octubre de 2022 Redeban efectuó una visita al establecimiento de comercio que usted representa*

⁴ Sentencia T- 358 de 2014 M.P. Jorge Ignacio Pretelt Chaljub.

Accionante: BRAYAN MARÍN JIMÉNEZ
Accionado: REDEBAN S.A.
RAD.: 760015803-010-2023-00099-00

para la asignación del datafono, visita en la cual se suscribió el acta de del control de visitas de instalación del dispositivo asignado la cual se adjunta como Anexo 4. En dichas actas, se indica que el comercio acepta y conoce los términos del Contrato Comercial de Afiliación a Redeban, el cual se encuentra publicado para su consulta en la página web de Redeban en el siguiente link: (...)10. Finalmente, el día 23 de marzo de 2023 fue efectuada nuevamente visita al comercio que usted representa, generándose el retiro del datafono de manera exitosa (Anexo 7) y nuevamente comunicadas las novedades de visita mediante correo electrónico, generadas en virtud de las gestiones efectuadas por su solicitud (Anexo 8). 11. En ese sentido, nos permitimos informar que no se le ha generado ningún cobro adicional al enunciado en líneas anteriores, toda vez que como se evidenció en el Anexo 7, la entrega del equipo asignado a su comercio se realizó el día 23 de marzo de 2023. 12. De igual manera, nos permitimos aclararle que la figura del silencio administrativo positivo enunciada en su escrito, no es aplicable para el presente caso, en razón a que esta figura del derecho sólo opera respecto de las peticiones elevadas ante una entidad del Estado y sólo se tornará positivo cuando la Ley de forma expresa así lo ha dispuesto; de lo contrario, la norma general respecto al silencio administrativo es negativo. En tal sentido, le informamos que Redeban, al ser una empresa privada y cuya relación contractual con su comercio es de naturaleza comercial, no le son aplicables las prerrogativas relacionadas al silencio administrativo positivo. 13. Siendo así, estos débitos automáticos efectuados a su cuenta son procedentes y ajustados a los términos del Contrato Comercial de Afiliación de Redeban, toda vez que, los débitos indicados hacen referencia a los meses en los que el dispositivo estuvo en servicio en el comercio por usted representado. Por lo anterior, su solicitud de devolución de los débitos automáticos por concepto de CDT es rechazada...”

Sentado lo anterior, resulta claro para el Despacho que la respuesta emitida por la entidad accionada, cumple con los requisitos establecidos por la Corte Constitucional frente a la respuesta del derecho de petición deprecado, por cuanto la respuesta es de fondo, clara, precisa y congruente con lo solicitado, toda vez que se informa los pormenores del asunto y remite la documentación requerida.

Por lo mencionado, se tiene que en el presente caso se configura la carencia actual de objeto, ya que el ente accionado procedió a emitir respuesta a la Petición formulada por la parte accionante, en consecuencia, habrá de negarse la tutela solicitada por haberse superado el hecho que la producía.

Cabe aclararle al accionante que, de acuerdo a los lineamientos establecidos por la Corte Constitucional, la respuesta no implica la aceptación o respuesta favorable de lo solicitado, pues como ya se dijo basta con que sea congruente a la petición y así se procedió en el presente caso.

Por lo expuesto, el JUZGADO DECIMO CIVIL MUNICIPAL DE EJECUCION DE SENTENCIAS DE SANTIAGO DE CALI, administrando justicia en nombre del pueblo y por mandato de la Constitución,

RESUELVE:

PRIMERO: NEGAR la presente acción de tutela instaurada por BRAYAN MARIN JIMENEZ, identificado con cédula de ciudadanía 1.006.052.523, en contra de REDEBAN S.A, en lo concerniente al derecho fundamental de petición, por carencia actual de objeto al superarse el hecho que la producía y de conformidad a lo expuesto en la parte motiva de este fallo.

SEGUNDO: NOTIFICAR a las partes y vinculados del fallo de esta tutela por el medio más expedito.

Accionante: *BRAYAN MARÍN JIMÉNEZ*
Accionado: *REDEBAN S.A.*
RAD.: *760015803-010-2023-00099-00*

TERCERO: Si este fallo no fuere impugnado, POR SECRETARÍA **ENVIAR** el expediente al día siguiente a la Honorable Corte Constitucional para su eventual revisión. (Artículos 31 y 33 del Decreto 2591 de 1991).

CUARTO: Una vez regrese el expediente de la posible revisión constitucional que pueda realizar nuestra Honorable Corte Constitucional, se dispone que por Secretaría proceda con su ARCHIVO.

NOTIFÍQUESE, COMÚNIQUESE Y CÚMPLASE


CARLOS JULIO RESTREPO GUEVARA
JUEZ

Rad. 010-2023-00099-00