

Accionante: ANA VIALCY BUSTOS
Accionado: SECRETARIA DE MOVILIDAD DE CALI
RAD.: 760014303-010-2023-00090-00

REPUBLICA DE COLOMBIA



JUZGADO DÉCIMO CIVIL MUNICIPAL DE EJECUCIÓN DE SENTENCIAS TUTELA DE PRIMERA INSTANCIA Rad. 76001-43-03-010-2023-00090-00

SENTENCIA No. T- 090

Santiago de Cali, veintiséis (26) de abril de dos mil veintitrés (2023)

Procede el despacho a dictar sentencia de primera instancia dentro de la acción de tutela instaurada por la señora ANA VIALCY BUSTOS, identificada con cédula de ciudadanía 1.030.533.809, en contra de la SECRETARÍA DE MOVILIDAD DE CALI, donde pide la protección del derecho fundamental al debido proceso.

ANTECEDENTES

Mediante solicitud de amparo la señora ANA VIALCY BUSTOS, pretende que se proteja el derecho fundamental que cree conculcado, ya que la entidad accionada le impuso sanción de tránsito, vulnerando el derecho fundamental al debido proceso.

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

“...FRENTE A LOS HECHOS: Se manifiesta respetuosamente al despacho del Honorable Juez que, Es cierto que el accionante impetro derecho de petición ante este Organismo de tránsito al cual se le asignó radicado N° 202241730102014622, sin embargo, al mismo que fue resuelto de fondo a través del oficio de salida N° 202341520100505241 del 20 de abril del 2023, se resolvió la petición instaurada por la accionante en su totalidad. Dicha respuesta fue notificada de manera efectiva por medio del correo electrónico aportado por la parte accionante en el escrito de petición y en el libelo de tutela, el cual corresponde a “juzgados+LD-53343@juzto.co.”. Tal como se logra evidenciar en documento anexo a este escrito de contestación. CONSIDERACIONES FÁCTICAS Y JURÍDICAS CARENCIA ACTUAL DE OBJETO POR HECHO SUPERADO. Este escenario se presenta cuando entre el momento de interposición de la acción de tutela y el fallo, se evidencia que, como consecuencia del obrar de la accionada, se superó o cesó la vulneración de derechos fundamentales alegada por el accionante. Dicha superación se configura cuando se realizó la conducta pedida (acción u abstención) y, por tanto, terminó la afectación, resultando inocuo cualquier intervención del juez constitucional en aras de proteger derecho fundamental alguno, pues ya la accionada los ha garantizado(...)

Dicho esto, y atendiendo los argumentos expuestos en el escrito de tutela, se consulta en la base de datos de este Organismo, con los datos de la peticionaria ANA VIALCY BUSTOS, encontrándose ha presentado el derecho de petición identificado con el número de radicado Orfeo 202241730102014622 en la fecha del 2022-12-14, solicitando la exoneración del pago de la multa registrada frente al comparendo D76001000000031881524, bajo el argumento de la indebida notificación y en aplicación de la Sentencia C-038 de 2020:

Accionante: ANA VIALCY BUSTOS
 Accionado: SECRETARIA DE MOVILIDAD DE CALI
 RAD.: 760014303-010-2023-00090-00

BUSQUEDA CLASICA	
Radicado	202241730102014622
Identificación (T.I., C.C., NIT) *	
Expediente	
Buscar Por	
<input checked="" type="checkbox"/> Ver en Listado	<input type="checkbox"/> Buscar Ciudadanos
	<input type="checkbox"/> Buscar en Entidades
	<input type="checkbox"/> Buscar en Empresas
	<input type="checkbox"/> Buscar Funcionarios
Buscar en Radicados de	Todos los Tipos (-1,-2,-3,-5, . . .)
Desde Fecha (dd/mm/yyyy)	20 3 2020
Hasta Fecha (dd/mm/yyyy)	20 4 2023
Tipo de Documento	Todos los Tipos
Dependencia Actual	Todas las Dependencias
<input type="button" value="Limpiar"/> <input type="button" value="Búsqueda"/>	

[Busqueda por historico](#)
[Reporte por Usuarios](#)
[Busqueda Expediente](#)

RADICADOS ENCONTRADOS					
Radicado	Fecha Radicacion	Expediente	Asunto	Tipo de Documento	Tipo
202241730102014622	2022-12-16 16:35 PM		BUEN DIA CON TODO RESPETO MANIFIESTO A USTED QUE PRESENTO SOLICITUD DE VINCULACION AL PROCESO REFERENTE AL COMPARENDO NUMERO 76001000000031881524	Solicitud	Peticion_Gener

Resolución	Fecha	Comparendo	Fecha	Cod.
0001066400	19/12/2022	D76001000000031881524	12/10/2022	D04

De esta forma, este Despacho procede a desatar integralmente su solicitud, informándole al accionante que los comparendos traídos a estudio, se encuentran dentro de la vigencia de la Ley 2161 de 2021 "POR LA CUAL SE ESTABLECEN MEDIDAS PARA PROMOVER LA ADQUISICIÓN, RENOVACIÓN Y NO EVASIÓN DEL SEGURO OBLIGATORIO DE ACCIDENTES DE TRÁNSITO (SOAT), SE MODIFICA LA LEY 769 DE 2002 Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES", (Modificado por el artículo 1 del Decreto 998 de 2022) LA CUAL TIENE EFECTOS A PARTIR DEL DÍA 29 DE NOVIEMBRE DE 2021 dando cabal cumplimiento a lo considerado por parte de la Honorable Constitucional en la Sentencia C038 de 2020, con fecha de expedición del 06/02/2020, que contiene que unos efectos relacionados con la Inexequibilidad del parágrafo 1 la Ley 1843 de 2017 y, de lo que es puntual observar que todo lo demás, es decir, del Código Nacional de Tránsito Terrestre y la Ley 1843 de 2017, siguen vigentes..."

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 SECRETARIA DE TRÁNSITO Y TRANSPORTE DE CALI y se Vinculó al JUZGADO TREINTA Y DOS PENAL MUNICIPAL CON FUNCIONES DE CONTROL DE GARANTÍAS DE CALI, conforme a la manifestación del demandante en su escrito de haber presentado previamente tutela la cual correspondió por reparto a ese despacho, para que manifestara lo que 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

Trascurrido el término concedido, la SECRETARIA DE MOVILIDAD DE CALI, contestó "...Se manifiesta respetuosamente al despacho del Honorable Juez que, Es cierto que el

Accionante: ANA VIALCY BUSTOS
Accionado: SECRETARIA DE MOVILIDAD DE CALI
RAD.: 760014303-010-2023-00090-00

accionante impetro derecho de petición ante este Organismo de tránsito al cual se le asignó radicado N° 202241730102014622, sin embargo, al mismo que fue resuelto de fondo a través del oficio de salida N° 202341520100505241 del 20 de abril del 2023, se resolvió la petición instaurada por la accionante en su totalidad. Dicha respuesta fue notificada de manera efectiva por medio del correo electrónico aportado por la parte accionante en el escrito de petición y en el libelo de tutela, el cual corresponde a “juzgados+LD-53343@juzto.co.”. Tal como se logra evidenciar en documento anexo a este escrito de contestación. CONSIDERACIONES FÁCTICAS Y JURÍDICAS CARENCIA ACTUAL DE OBJETO POR HECHO SUPERADO. Este escenario se presenta cuando entre el momento de interposición de la acción de tutela y el fallo, se evidencia que, como consecuencia del obrar de la accionada, se superó o cesó la vulneración de derechos fundamentales alegada por el accionante. Dicha superación se configura cuando se realizó la conducta pedida (acción u abstención) y, por tanto, terminó la afectación, resultando inocuo cualquier intervención del juez constitucional en aras de proteger derecho fundamental alguno, pues ya la accionada los ha garantizado...”

El JUZGADO TREINTA Y DOS PENAL MUNICIPAL CON FUNCIONES DE CONTROL DE GARANTÍAS DE CALI, informó “El día veintitrés (23) de noviembre de dos mil veintidós (2022), nos correspondió por reparto la acción de tutela presentada por el señor JUAN DAVID CASTILLA BAHAMÓN, en calidad de apoderado de la señora ANA VIALCY BUSTOS, en contra de la SECRETARÍA DE MOVILIDAD DE SANTIAGO DE CALI, en búsqueda de la protección del derecho fundamental al debido proceso e igualdad, radicándola bajo el número 76001-4088-302-2022-00181-00, y siendo avocada en la misma fecha. El día seis (06) de diciembre de dos mil veintidós (2022), el Despacho procedió a proferir fallo en sede de primera instancia, disponiendo en su parte resolutive: “PRIMERO: NEGAR la acción de tutela instaurada por el doctor JUAN DAVID CASTILLA BAHAMÓN en calidad de apoderado judicial de la señora ANA VIALCY BUSTOS en contra de la SECRETARIA DE MOVILIDAD DE SANTIAGO DE CALI, conforme a lo esgrimido en la parte motiva de esta decisión. SEGUNDO: NOTIFÍQUESE a los interesados, quienes pueden impugnar el presente fallo, dentro de los tres días siguientes. Si éste fallo no fuere impugnado, remítase lo actuado a la Honorable Corte Constitucional para su eventual revisión, en aplicación a lo normado en el inciso 2o del artículo 31 del Decreto 2591 de 1991.” Dicho fallo no fue impugnado, por lo que fue remitido a la Corte Constitucional el 13 de enero de 2023.”

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 entidad accionada

PROBLEMA JURÍDICO

Se puede concretar en la siguiente pregunta:

¿Es viable tutelar el derecho al debido proceso pretendido, toda vez que la parte accionada impuso comparendo, desconociendo la jurisprudencia actual?

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.

2.- El Despacho debe establecer si efectivamente se está en presencia de vulneración o amenaza de los derechos fundamentales del actor, quien busca la protección de ellos mediante amparo constitucional, de ser así, proceder como constitucional y jurisprudencialmente corresponda, de lo contrario no tutelar.

“[L]a acción de tutela como mecanismo de protección inmediata de los derechos constitucionales fundamentales debe ser entendida como un instrumento integrado al ordenamiento jurídico, de manera que su efectiva aplicación sólo tiene lugar cuando dentro de los diversos medios que aquél ofrece para la realización de los derechos, no exista alguno que resulte idóneo para proteger instantánea y objetivamente el que aparece vulnerado o es objeto de amenaza por virtud de una conducta positiva o negativa de una autoridad pública o de particulares en los casos señalados por la ley, a través de una valoración que siempre se hace en concreto, tomando en consideración las circunstancias del caso y la situación de la persona, eventualmente afectada con la acción u omisión. No puede existir concurrencia de medios judiciales, pues siempre prevalece la acción ordinaria; de ahí que se afirme que la tutela no es un medio adicional o complementario, pues su carácter y esencia es ser único medio de protección que, al afectado en sus derechos fundamentales, brinda el ordenamiento jurídico”¹

En otros fallos, se ha dicho:

“Respecto de dicho mandato esta Corporación ha expresado en innumerables pronunciamientos, que aun cuando la acción de tutela ha sido prevista como un instrumento de defensa judicial para la protección inmediata de los derechos fundamentales, la propia Carta Política le reconoce a la misma un carácter subsidiario y residual, lo cual significa que solo es procedente supletivamente, es decir, cuando no existan otros medios de defensa a los que se pueda acudir, o cuando existiendo éstos, se promueva para precaver la ocurrencia de un perjuicio irremediable.

Ha manifestado así mismo la Corte que, en cuanto el ordenamiento jurídico cuenta con un sistema judicial de protección de los derechos constitucionales, incluyendo, por supuesto, los que tienen la connotación de fundamentales, la procedencia excepcional de la tutela se justifica en razón a la necesidad de preservar el orden regular de competencias asignadas por la ley a las distintas autoridades jurisdiccionales, buscando con ello no solo impedir su paulatina desarticulación sino, también, garantizar el principio de seguridad jurídica.”²

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

El debido proceso ha sido definido jurisprudencialmente como:

¹ Sentencia T-451 de 2010, M.P. Dr. Humberto Antonio Sierra Porto.

² Sentencia T-150 de 2016, M.P. Dr. Gabriel Eduardo Mendoza Martelo

“(i) el conjunto complejo de condiciones que le impone la ley a la administración, materializado en el cumplimiento de una secuencia de actos por parte de la autoridad administrativa, (ii) que guarda relación directa o indirecta entre sí, y (iii) cuyo fin está previamente determinado de manera constitucional y legal”. Ha precisado al respecto, que con dicha garantía se busca “(i) asegurar el ordenado funcionamiento de la administración, (ii) la validez de sus propias actuaciones y, (iii) resguardar el derecho a la seguridad jurídica y a la defensa de los administrados””

Y en el mismo fallo se enunciaron las garantías que se deben brindar:

(i) ser oído durante toda la actuación, (ii) a la notificación oportuna y de conformidad con la ley, (iii) a que la actuación se surta sin dilaciones injustificadas, (iv) a que se permita la participación en la actuación desde su inicio hasta su culminación, (v) a que la actuación se adelante por autoridad competente y con el pleno respeto de las formas propias previstas en el ordenamiento jurídico, (vi) a gozar de la presunción de inocencia, (vii) al ejercicio del derecho de defensa y contradicción, (viii) a solicitar, aportar y controvertir pruebas, y (ix) a impugnar las decisiones y a promover la nulidad de aquellas obtenidas con violación del debido proceso.”³

En cuanto al procedimiento administrativo que se debe adelantar ante la comisión de infracciones de tránsito, la Corte Constitucional ha dicho:

“En este sentido, es pertinente resaltar que el uso de tecnologías permite a las autoridades de tránsito cumplir su función policiva en el marco de los principios de eficacia y economía, en los términos del Artículo 209 de la Constitución Política y del Artículo 3º, numerales 11 y 12, de la Ley 1437 de 2011. Lo anterior debido a que se permite acceder a medios probatorios precisos y pertinentes, que logran individualizar el vehículo, el lugar, la hora y el motivo de la infracción, elementos suficientes para iniciar el proceso contravencional. (...) Ahora bien, de acuerdo con el inciso 5º del Artículo 135 del Código Nacional de Tránsito, en el evento en que se realice un comparendo en virtud de una infracción detectada por medios técnicos o tecnológicos, como fotos o videos, la misma deberá ser notificada dentro de los tres días hábiles siguientes por medio de correo, en el cual se enviará la infracción y sus soportes al propietario “quien está obligado a pagar la multa (...)”

Se debe precisar, en primer lugar, en lo relacionado con el medio determinado por el legislador para la notificación, que su finalidad consiste en poner en conocimiento del propietario del vehículo la infracción y hacer un llamado para que ejerza su derecho de defensa, contradicción e impugnación. Lo anterior debido a que es a aquel de quien se conoce la identidad y datos de contacto y de quien, en principio, es responsable la utilización adecuada de su vehículo (...)”⁴

En cuanto a las sanciones que se impongan por la comisión de infracciones de tránsito, los sancionados tienen, la posibilidad de controvertirlos con el uso de otros medios, tal como la Corte lo ha manifestado.

“La naturaleza jurídica de la resolución mencionada corresponde a la de un acto administrativo particular por medio del cual se crea una situación jurídica. Por ende, cuando el perjudicado no esté conforme con la sanción impuesta, el mecanismo judicial procedente será el medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho, el cual permite resarcir el daño causado injustificadamente a un derecho subjetivo”.

³ Sentencia C-980 de 2010.

⁴ Ibídem 4.

*Debe tenerse en cuenta que, uno de los requisitos para acudir al medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho es haber interpuesto los recursos en sede administrativa, sin embargo, cuando no se hubiesen presentado porque las autoridades no lo permitieron, no es posible exigir ese requisito. La falta de notificación de los actos administrativos, implica que los afectados no tengan conocimiento de los pronunciamientos de la administración y, por ende, constituye una barrera para el ejercicio de los recursos procedentes, en consecuencia, **cuando la alta de interposición de recursos obedezca a la falta de notificación, es posible acceder al medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho, aun cuando no se hubiere agotado ese requisito de procedencia.**⁵*

Finalmente, en su sentencia más reciente la corte constitucional determinó la responsabilidad que atañe a los propietarios que no velan por el cuidado y cumplimiento de las normas de los vehículos así:

1. Estas conclusiones que se vienen de exponer consideran también que, como se explicó en el acápite denominado “La propiedad como derecho y deber”, en virtud del artículo 58 de la Constitución Política, la propiedad entraña una función social y ecológica, lo que implica que los propietarios de los vehículos deben ejercer su titularidad para satisfacer sus necesidades individuales, pero también las de la colectividad,⁶ para lo cual pueden ser destinatarios de obligaciones que se deben cumplir en ejercicio del derecho de propiedad (propter rem).⁷ Así pues, el Legislador puede someter el derecho de propiedad a cargas, deberes, limitaciones y obligaciones en cabeza de los propietarios con el fin de garantizar que el ejercicio del derecho de propiedad esté conforme al interés general. Esto, siempre que se trate de medidas razonables y proporcionales.⁸

2. En ese sentido, establecer la obligación al propietario de velar porque el vehículo de su propiedad circule dando cumplimiento a las condiciones señaladas concreta y materializa, respecto de los vehículos, la función social y ecológica de la propiedad, dispuesta en el artículo 58 de la Constitución Política, ya que garantiza que estos circulen en cumplimiento de las condiciones jurídicas, técnicas y fácticas necesarias para promover la protección del medio ambiente y la seguridad de los transeúntes, conductores y pasajeros.

3. Además, el hecho de que los vehículos por naturaleza estén destinados a desarrollar una actividad peligrosa, implica, por lo menos dos consecuencias:

⁵ Ibídem 4.

⁶ En la Sentencia T-610A de 2019 la Corte Constitucional explicó que “[e]sto ha sido aplicado por los jueces y tribunales de extinción de dominio -autoridades encargadas de resolver estas cuestiones en primera y segunda instancia- que han estudiado la procedencia de la pretensión extintiva a la luz de la causal 3ª del artículo 2.º de la Ley 793 de 2002, en aquellos eventos en que los propietarios de un bien han incumplido sus responsabilidades constitucionales y a consecuencia de ello el inmueble ha sido destinado o usado en actividades ilícitas”. Asimismo explicó, que la Sala de Casación Civil de la Corte Suprema de Justicia, en la sentencia STC15778-2017 del 2 de octubre de 2017, al decidir en forma negativa una acción de tutela formulada contra la providencia judicial que declaró la extinción de dominio de un predio destinado a actividades relacionadas con la comercialización de estupefacientes, señaló que “el hecho de haber delegado la administración de la vivienda a un tercero, no los eximía de la obligación de control y vigilancia sobre ésta, así como de verificar que se le diera un buen uso, máxime cuando el mismo se encontraba en una zona que presentaba un alto índice de delincuencia” y que, en cambio, ‘surge en contra del cuidado del inmueble, que reafirma el descuido de sus propietarios, el número plural de allanamientos realizados al mencionado, como consta en el informe del 2 de febrero de 2009, pues si hubieran demostrado interés por el estado de su propiedad y en manos de quien se encontraba, podrían haber sido informados del mal uso que se le estaba dando y el riesgo consecuencial de perderla por tal motivo.’”

⁷ Corte Constitucional, Sentencia C-006 de 1993.

⁸ La Corte Constitucional ha dicho que cuando el legislador limita el ejercicio del derecho de dominio, debe cuidarse de no imponer reglas que lo hagan impracticable, que lo dificulten más allá de lo razonable o que lo despojen de su protección. Corte Constitucional, Sentencia T-554 de 1998.

Primero, que el Legislador tiene la facultad de regular de manera intensa la actividad de tránsito, lo que, incluye la posibilidad imponer obligaciones a quienes intervienen en ella, incluidos los propietarios de vehículos, con el fin de garantizar el orden público y proteger los derechos de las personas (ver acápite denominado “La regulación de la actividad de tránsito y la potestad administrativa sancionadora”). Ese amplio margen de configuración, en este caso se suma a la “libertad de configuración legislativa en materia de regulación de sanciones y restricciones por la comisión de infracciones de las normas de tránsito”.⁹ En efecto, el Legislador se encuentra ampliamente facultado para “imponer aquellas restricciones necesarias en materia de tránsito para preservar la seguridad, la movilidad, la salubridad, la preservación de la malla vial o ambiental, entre otros aspectos”.¹⁰

Segundo, el propietario, por ser quien tiene un vínculo jurídico con el vehículo debe ser el principal responsable de efectuar, de manera diligente, todas las actividades que estén a su alcance para cerciorarse de que el vehículo respecto del cual ejerce derecho de dominio cumpla con la función social y ecológica de la propiedad (ver acápite denominado “La propiedad como derecho y deber”). En particular, de que el vehículo se encuentre en condiciones técnicas y jurídicas óptimas para garantizar la seguridad de las personas y la protección del medio ambiente, así como que el uso que se le da a este se encuentra conforme a la ley. Dentro de ese margen de responsabilidad del propietario, sin duda, se encuentra cumplir con las obligaciones de adquirir y mantener vigente el Seguro Obligatorio de Accidentes de Tránsito, efectuar la revisión técnico-mecánica en los plazos establecidos en la ley; y cumplir con un deber de cuidado y diligencia para cerciorarse que el vehículo circule dando cumplimiento a las normas de tránsito, como circular por lugares y en horarios que estén permitidos; sin exceder los límites de velocidad permitidos; y respetando la luz roja del semáforo.

4. *Así, pues, esa obligación en cabeza del propietario de velar porque el vehículo de su propiedad circule dando cumplimiento a las condiciones señaladas, así como la posibilidad de atribuirle una sanción al interior de un proceso administrativo contravencional de tránsito que se adelante en cumplimiento de las garantías del debido proceso, cuando quiera que este no cumpla con dicha obligación de cuidado y vigilancia, es razonable y proporcional, pues no constituye una imposición que afecte o limite de manera grave el ejercicio del derecho de propiedad, sino que más bien consiste en una medida que tiende a la realización de la función social de la propiedad y al reconocimiento de la primacía del interés general sobre el particular.¹¹ En ese sentido, la Sala Plena de la Corte Constitucional encuentra que los argumentos del demandante no están llamados a prosperar.¹²*

Por último y como fundamento de vital importancia para resolver la presente acción, es pertinente conocer lo referente a la utilización de la tutela como mecanismo para defender los mismos hechos y pretensiones que ya fueron fallados en otra acción constitucional de las mismas características, por lo que la corte se ha pronunciado en los siguientes términos.

“Empero, la Corte, por razones de pedagogía constitucional, estima pertinente destacar que el sistema jurídico tiene prevista una oportunidad y una vía procesal específica para obtener que los fallos de tutela se cumplan y para provocar que, en caso de no ser obedecidos, se apliquen sanciones a los responsables, las que pueden ser pecuniarias o privativas de la libertad, según lo contemplan los artículos 52 y 53 del Decreto 2591 de 1991.

⁹ Corte Constitucional, Sentencia C-089 de 2011.

¹⁰ Ibidem.

¹¹ Cfr., Corte Constitucional, Sentencia C-491 de 2002.

¹² Corte Constitucional, Sentencia C-321 de 2022.

Accionante: ANA VIALCY BUSTOS
Accionado: SECRETARIA DE MOVILIDAD DE CALI
RAD.: 760014303-010-2023-00090-00

El incidente respectivo, al que se ha referido esta Corporación en varios fallos, tiene lugar precisamente sobre la base de que alguien alegue ante el juez competente que lo ordenado por la autoridad judicial con miras al amparo de los derechos fundamentales no se ha ejecutado, o se ha ejecutado de manera incompleta o tergiversando la decisión del fallador.

Ese es cabalmente el punto objeto de controversia dentro del aludido procedimiento incidental, razón suficiente para considerar que no cabe al respecto una vía judicial distinta, menos aún la de una nueva acción de tutela, que por definición no procedería en cuanto se tendría al alcance del interesado otro medio -y muy eficaz- de defensa judicial.

Pero además, admitir la posibilidad de que en un nuevo juicio de amparo volvieran a ser verificados aquellos hechos que constituyeron en su momento el motivo de decisión plasmado en un fallo de tutela precedente, conduciría ni más ni menos a reabrir un debate ya concluido, con claro desconocimiento del principio de la cosa juzgada. No es posible, entonces, volver a plantear los fundamentos de hecho y de derecho que se examinaron en la primera tutela ni convertir el incidente de desacato en un pretexto para ello.

No admite la Corte como plausible la posibilidad de la "cascada de tutelas", menos en relación con asuntos claramente definidos por las instancias competentes, pues ello comportaría innecesario y peligroso factor de perturbación en la actividad judicial y en la misma función de defensa de los derechos fundamentales"¹³

EL CASO CONCRETO

En el presente caso se tiene que la señora ANA VIALCY BUSTOS, solicita el amparo constitucional, porque considera que se le está violando su derecho fundamental al debido proceso, toda vez que la entidad accionada, le impuso comparendo 76001000000015580786, sin que este pudiera ejercer su derecho a la defensa vulnerando el derecho fundamental al debido proceso, pues no se ha informado la fecha de la audiencia de impugnación del fotoccomparendo.

Revisada la contestación presentada por JUZGADO TREINTA Y DOS PENAL MUNICIPAL CON FUNCIONES DE CONTROL DE GARANTÍAS DE CALI, esta aporta link con sentencia de tutela , puesto que estos mismos hechos ya fueron resueltos en otra acción de tutela, mediante sentencia del 6 de diciembre de 2022, dentro de la acción de tutela con radicado No. 76001-4088-302-2022-00181-00, cuya parte resolutive del fallo es el siguiente "...**PRIMERO: NEGAR** la acción de tutela instaurada por el doctor JUAN DAVID CASTILLA BAHAMÓN en calidad de apoderado judicial de la señora ANA VIALCY BUSTOS en contra de la SECRETARIA DE MOVILIDAD DE SANTIAGO DE CALI, conforme a lo esgrimido en la parte motiva de esta decisión. **SEGUNDO: NOTIFÍQUESE** a los interesados, quienes pueden impugnar el presente fallo, dentro de los tres días siguientes. Si éste fallo no fuere impugnado, remítase lo actuado a la Honorable Corte Constitucional para su eventual revisión, en aplicación a lo normado en el inciso 2o del artículo 31 del Decreto 2591 de 1991..."

Dicho lo anterior, evidentemente refiere la configuración de temeridad en la presente acción de tutela, pues lo mismo solicitado en la tutela ya resuelta, fue pedido en este trámite constitucional, razón por la cual, esta tutela debe ser fallada negativamente.

Ahora bien, sobre la procedencia de esta acción de tutela, tiene vital importancia para entrar a resolver, que lo pretendido por el accionante ya fue resuelto en el fallo de tutela proferido por el Juzgado Treinta Y Dos Penal Municipal Con Funciones De Control De Garantías De Cali; bajo estas premisas, la corte Constitucional y la Corte Suprema de Justicia, precisar

¹³ Sentencia T-226 de 2003. M.P. Dr. Jaime Córdoba Triviño.

Accionante: ANA VIALCY BUSTOS
Accionado: SECRETARIA DE MOVILIDAD DE CALI
RAD.: 760014303-010-2023-00090-00

cuándo ocurre la temeridad tipificada, conlleva a examinar si la nueva acción de tutela es igual a la anterior, vale decir, si entre ambas existe identidad de hechos y derechos, así como de las partes accionante y accionada, sin importar que tengan algunas diferencias incidentales, y por último, si la repetición de la tutela obedece a un motivo justificado, como sería, por ejemplo, la ocurrencia de sucesos nuevos, sobrevinientes, súbitos o distintos, que conlleven una verdadera variación de la situación fáctica inicial.

Es claro, para este despacho que con esta nueva acción el accionante ha incurrido en una multiplicidad de acciones constitucionales, pues al igual que la anterior fue dirigida contra SECRETARIA DE MOVILIDAD DE CALI, por la misma accionante, existiendo una identidad de hechos, por lo que ha de decirse que se enmarca dentro de la situación planteada que ya ha sido de debate en acción de tutela fallada por otro despacho.

Finalmente, el Art. 38 del Decreto 2591 de 1991, enmarca la actuación temeraria entendida como el acto en que se puede incurrir cuando una persona presenta varias acciones de tutela basada en los mismos hechos y mismas pretensiones sin que exista una justificación para su actuar, en conclusión y para resolver el problema planteado se tiene entonces que, esta judicatura debe negar la presente tutela por improcedente, sin que esto signifique el desconocimiento de los derechos del accionante.

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: DECLARAR IMPROCEDENTE la acción de tutela respecto al derecho del debido proceso instaurada por la señora ANA VIALCY BUSTOS, identificada con cédula de ciudadanía 1.030.533.809, en contra de la SECRETARÍA DE MOVILIDAD DE CALI, de conformidad a lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

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

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

010-2023-00090-00