

**RV: CONTESTACION DE DEMANDA, PODER Y ANEXOS PROCESO
11001334306120230011700 JUZGADO 61 ADMINISTRATIVO**


Correspondencia Sede Judicial CAN - Bogotá - Bogotá D.C.

<correscanbta@cendoj.ramajudicial.gov.co>

Mié 16/08/2023 9:52

Para: Juzgado 61 Administrativo Circuito - Bogotá - Bogotá D.C. <jadmin61bta@notificacionesrj.gov.co>

CC: Marybeli Rincon Gomez <mrincong@deaj.ramajudicial.gov.co>

 4 archivos adjuntos (1 MB)

15-08-2023 AGOSTO DE 2023 NORBERTO BRICEÑO MENOR DE EDAD MRG.pdf; _DEAJALO23-10808_44 poder briceño.pdf; RES. 5841 2023 Martha Esmeralda Rodríguez Veru 51776790.pdf; Acta Posesión Martha Esmeralda Rodríguez Veru 51776790.pdf;

Cordial saludo,

De manera atenta informamos que ha sido radicado el presente correo como memorial para el proceso relacionado en el mismo, dentro del registro en el aplicativo siglo XXI podrá confirmar los datos del mensaje como Asunto, fecha y hora de recibo.

Atentamente,

**Grupo de Correspondencia
Oficina de Apoyo de los Juzgados Administrativos
Sede Judicial CAN
RL**

De: Marybeli Rincon Gomez <mrincong@deaj.ramajudicial.gov.co>

Enviado: martes, 15 de agosto de 2023 15:34

Para: Correspondencia Sede Judicial CAN - Bogotá - Bogotá D.C. <correscanbta@cendoj.ramajudicial.gov.co>; ANDRES MAURICIO CARO BELLO <jur.notificacionesjudiciales@fiscalia.gov.co>; anamileherreracruz@yahoo.es <anamileherreracruz@yahoo.es>

Asunto: CONTESTACION DE DEMANDA, PODER Y ANEXOS PROCESO 11001334306120230011700 JUZGADO 61 ADMINISTRATIVO

Señores

Juzgado Sesenta y Uno (61) Administrativo de Bogotá

E. S. D.

ACCIÓN: REPARACION DIRECTA

ACTOR: NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ

EXPEDIENTE: 11001334306120230011700

DEMANDADAS: NACIÓN – RAMA JUDICIAL- FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN

Buenas tardes

De manera atenta y dando estricto cumplimiento a la normatividad vigente me permito enviar los documentos referenciados

Cordial saludo,

MARYBELI RINCON GOMEZ
Apoderada DEAJ-Rama Judicial

AVISO DE CONFIDENCIALIDAD: Este correo electrónico contiene información de la Rama Judicial de Colombia. Si no es el destinatario de este correo y lo recibió por error comuníquelo de inmediato, respondiendo al remitente y eliminando cualquier copia que pueda tener del mismo. Si no es el destinatario, no podrá usar su contenido, de hacerlo podría tener consecuencias legales como las contenidas en la Ley 1273 del 5 de enero de 2009 y todas las que le apliquen. Si es el destinatario, le corresponde mantener reserva en general sobre la información de este mensaje, sus documentos y/o archivos adjuntos, a no ser que exista una autorización explícita. Antes de imprimir este correo, considere si es realmente necesario hacerlo, recuerde que puede guardarlo como un archivo digital.

Señor
JUEZ SESENTA Y UNO (61) ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ
E. S. D.

ACCIÓN: REPARACION DIRECTA
ACTOR: NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ Y OTROS
DEMANDADO: NACION FISCALIA GENERAL DE LA NACION Y OTRO
RADICACION: 110013343-051-2023-00117-00

MARIA DEL ROSARIO OTALORA BELTRAN, mayor de edad, domiciliada en Bogotá, identificada con la cédula de ciudadanía número 31.936.714 de Cali- Valle con Tarjeta Profesional número 87484 del Consejo Superior de la Judicatura, obrando en calidad de apoderada especial de la **FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN**, de conformidad con el poder que se adjunta juntos con sus respectivos anexos, debidamente otorgado por la Coordinadora de la Unidad de Defensa Jurídica de la Dirección de Asuntos Jurídicos, me permito contestar la demanda en los siguientes términos

I. HECHOS

Al hecho 1: Es cierto conforme al informe de la Policía de vigilancia en FPJ-5 y acta de los derechos de capturado en flagrancia al igual que las circunstancias de tiempo modo y lugar como sucedieron los hechos que dieron inicio al proceso penal contra el demandante

Al hecho 2. Es cierto conforme al acta de audiencia preliminares de legalización de captura, formulación de imputación y medida de aseguramiento llevada a cabo el 5 de agosto de 2014 en el Juzgado 28 Municipal con Funciones de Control y Garantías

Al hecho 3 y 4: Son ciertos el Juzgado 37 Penal del Circuito con funciones de conocimiento de Bogotá el 31 de octubre del año 2016, declaro penalmente responsable a Norberto Briceño Bohorquez, como autor del delito de actos sexuales abusivos con menor de 14 años a una pena de 108 meses de prisión .

Al hecho 5. Es cierto Norberto Briceño Bohorquez interpuso los recursos de ley contra el fallo condenatorio.

Al hecho 6: Es cierto según constancias aportadas con la demanda expedidas por la Rama Judicial.

Al hecho 7: Es cierto según la documental aportada.

Del hecho 8 al hecho 10: Son ciertos conforme a las providencias proferidas por el Juzgado 37 Penal del Circuito con Funciones de Conocimiento de Bogota proferidas el día 25 de Julio de 2019 y 5 agosto del año 2019 respectivamente.

Al hecho 11: Es cierto conforme al documento emitido el 30 de agosto de 2019 por el Tribunal Superior del Distrito Judicial de Bogota Sala Penal aportado con la demanda.

Al hecho 12: Es cierto el demandante elevo derecho de petición ante el Tribunal Superior Sala Penal con el fin de que le resolvieran la libertad condicional el 27 de febrero de 2020

Al hecho 13: Es cierto el Juzgado 37 Penal del Circuito con Funciones de Conocimiento de Bogota, el 4 de marzo de 2020 negó la petición solicitud de libertad condicionada del señor Norberto Briceño Bohorquez.

Del hecho 14: al hecho 15: son ciertos según prueba aportada.

Al hecho 16: Es cierto según fallo constitucional de la Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Penal fechado del 7 de abril del año 2022.

Al hecho 17: Es cierto parcialmente, es cierto que el actor fue condenado a 108 meses de prisión por los delitos de actos sexuales, pero no me consta que haya sobrepasado la pena impuesta en prisión que se pruebe.

Al hecho 18: No es un hecho son consideración del fallo de tutela proferido por la Corte de Suprema de Justicia.

Al hecho 19: no es un hecho son interpretaciones subjetivas del actor.

II.- OBJECCIÓN A LA CUANTIA

En cuanto a los perjuicios materiales e inmateriales los mismos están sobre estimados, desproporcionados y desbordan los parámetros señalados por la jurisprudencia de la Sección Tercera del H. Consejo de Estado, especialmente los fijados a partir de la Sentencia de Unificación del 28 de Agosto de 2013, cuando para el efecto, no se otorga en la demanda una explicación que dé cuenta de la generación de esos perjuicios, ni siquiera para el directo afectado con ocasión a la injusta privación de la libertad que señala por parte de la Fiscalía. Ahora tratándose de asuntos que persiguen indemnización por parte del Estado debe regirse de acuerdo con los postulados generales del derecho y requisitos de regla general de la responsabilidad Estatal.

III.- PRETENSIONES

Señor Juez, me opongo a todas y cada una de las pretensiones y condenas solicitadas en el escrito de la demanda, con base en los argumentos que a continuación expongo, toda vez que mi representa en el sub judice obró en cumplimiento de las funciones constitucionales y legales respectivamente.

Me opongo igualmente a las pretensiones solicitadas, toda vez que de la lectura de la demanda y anexos se evidencia que la medida de aseguramiento fue proferida conforme a derecho de manera **razonablemente, proporcional y legal.**

Me opongo también a que prospere la declaratoria de indemnización de los perjuicios materiales e inmateriales implorados en la demanda en consecuencia por que la Fiscalía General de la Nación tiene legalmente la facultad para investigar, conductas, asegurar a sus presuntos responsables, máximo en el caso que se investigó a Briceño Bohorquez por el delito de actos sexuales con menor de 14 años .

IV.- FUNDAMENTOS DE DERECHO

La Fiscalía General De La Nación, por mandato constitucional contenido en el artículo 249 es una entidad de la rama judicial que cuenta con plena autonomía administrativa y presupuestal, orientada a brindar a los ciudadanos una cumplida y eficaz administración de justicia el cual guarda relación con el artículo 250 de la Constitución Política, donde la misión de la FGN es la de ejercer la acción penal y elaborar y ejecutar la política criminales del Estado, garantizar la actividad judicial efectiva de los derechos intervinientes en el proceso penal.

En virtud de lo anterior el ente instructor, investigo al demandante con ocasión a la denuncia que elevo la señora ANA LUCIA LEON DE QUINTERO, abuela de la menor BBQR señalo que Briceño se encontraba en su casa el día 4 de agosto de 2014 y aprovechando que se encontraba a solas con la menor quien tenía 10 años para la época, que la menor le conto que este la tomo a la fuerza, la beso, introdujo la lengua en su boca, le toco las piernas y su nalga, por debajo de su ropa y le propuso que se desnudara para que tuviera relaciones sexuales.... “ que ella se escondió y escucho cuando el encausado le manifestó a la niña “ no se le vaya a ocurrir decirle a su mama que yo la bese y que le iba a hacer el sexo “

Que la menor salió corriendo, en medio del llanto, y se encontró con dos policías, a quienes les conto que habían intentado violarla y los llevo al lugar en donde se encontraba BRICEÑO BOHORQUEZ quien fue capturado.

Frente a la denuncia, declaración de la menor, la captura en flagrancia de Briceño Bohorquez la Fiscalía General de la Nación, tiene la obligación legal y constitucional, de adelantar todas las acciones conducentes e investigativas para esclarecer las conductas atípicas denunciadas máximo tratándose de un menor quien tiene prevalencia de protección máxime en delitos de actos y abusos sexuales con menor de 14 años, como el caso penal que hoy es objeto de estudio por el solo hecho de haber sido absuelto por el Tribunal Superior Sala Penal en aplicación del principio in dubio pro reo es decir en aplicación de la duda razonable que se aplica en favor del indiciado.

Entonces, en este punto es importante señalar que la fiscalía general de la nación tiene la obligación de proteger al menor, como también es necesario recordar, que en aquellos eventos **EN DONDE SE VE INVOLUCRADO COMO VÍCTIMA DE UN DELITO UN MENOR DE EDAD**, la obligación del estado en adelantar las labores investigativas, cobra una mayor importancia, como quiera que los menores de edad **son sujetos de especial protección constitucional y legal por su condición de vulnerabilidad**; por lo tanto y en tanto, no puede afirmarse ni siquiera que la detención para NOBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ haya sido injusta e injustificada, pues existía una denuncia penal en contra del hoy demandante, por un **delito de gran connotación que no permite, por mandato legal y por quien en el presente caso resulta ser sujeto pasivo de la conducta delictiva, ningún beneficio, ni subrogado penal** y una declaración de la menor.

De conformidad con lo anterior, y siguiendo los derroteros de la ley 906 de 2004, ley aplicable según época de los hechos, la Fiscalía el día 5 de agosto de 2014, ante el Juzgado 28 Penal Municipal con Función de Control y Garantías en audiencia preliminar conforme a la prueba existe en esta oportunidad solicito la legalización de captura del actor, imputación de cargos e imposición de la medida de aseguramiento por el delito de actos sexuales con menor de 14 años, solicitud que incluso el demandante no recurrió en ningún momento, actuaciones que el juez le impartió legalidad tal y como consta en la misma audiencia preliminar .

Ahora con ocasión a la privación injusta de la libertad que dice el demandante, la misma no tiene el carácter de injusta ya que la medida de aseguramiento fue proferida por funcionario competente y dentro de los parámetros legales conforme a los artículos 306 y ss., y los indicios de responsabilidad .

En este punto es pertinente señalar que en la etapa instructiva dentro del nuevo sistema penal acusatorio, la fiscalía en virtud de los indicios de responsabilidad y

pruebas solicita la medida de aseguramiento y otra cosa, es que el principio de la progresividad de la prueba no arroje la certeza para el Juez llegar a condenar, sin que esto signifique que dicha medida de aseguramiento haya sido decretada contraria a derecho o ilegal, la medida de aseguramiento no adolece de vicios, le fueron respetadas todas las garantías procesales para el momento de la imposición privativa de la libertad, por tanto la legalización de captura, satisfizo lo exigido en la normatividad, tan es así que el Juez de Garantías pudo inferir razonablemente que el autor podría ser el autor de los delitos que se imputaban.

De otro lado, tampoco podemos predicar un defectuoso funcionamiento de la administración de justicia en manos de la Fiscalía sin respaldo probatorio que demuestre algún tipo de irregularidad en el procedimiento adelantado, no demuestra en que consiste la acción o omisión o el error de hecho o de derecho que a Fiscalía General de la Nación cometió.

Las investigaciones conducentes a esclarecer los hechos denunciados por si no se convierten en un daño antijurídico o una falla del servicio por un defectuoso funcionamiento de la administración de justicia y es que no podemos hablar de un daño antijurídico en el caso que nos ocupa, pues para que este se configure, no basta con que el presunto afectado lo manifieste sino que esta en el deber de probarlo

Adicionalmente y de acuerdo con el nuevo sistema penal acusatorio, esto es la ley 906 de 2004, están definidos los roles de cada parte dentro del juicio oral, así la Fiscalía General De La Nación, formular ante el juez competente la legalidad de la captura, imputación de los cargos y imposición de la medida restrictiva de la libertad del hoy demandante. Pero esto no presentaba para el juzgador, la obligación de acceder a la aplicación de la medida, pues de acuerdo a la nueva función dada a la Fiscalía General de la Nación, como ente acusador, no le asiste responsabilidad alguna en la formulación de tal postulación, por cuanto la misma no constituye un factor determinante en la decisión, la cual corresponde única y exclusivamente al **Juez con Función de Control de Garantías**, quien es el llamado a valorar las pruebas presentadas para tal efecto y, en últimas, el que puede adoptar la decisión que corresponda dentro de los parámetros de legalidad, proporcionalidad y razonabilidad de la medida de detención preventiva, que constituye precisamente la fuente de responsabilidad que pueda llegar a tener el Estado, ante un eventual perjuicio y, en consecuencia la misma, no compromete a la Fiscalía General de la Nación.

No puede considerarse entonces la actuación de mi representada como ilegítima, pues en vista de los límites que les imponía la Ley, no le era exigible otra conducta, teniendo en cuenta su labor investigativa y todas las obligaciones que le recaen como órgano persecutor penal, más aún cuando se trata de conductas delictivas en las cuales son sujeto pasivo menores de edad, pues éstos ostentan una calidad que implica una especial protección legal y constitucional.

Finalmente es pertinente indicar que si bien en audiencia de juicio oral se concluyó que no existían medios probatorios suficientes que llevaran a la certeza sobre la responsabilidad, lo cierto es que en su momento hubo señalamientos directos y la circunstancia de que se diera aplicación del principio del in dubio pro reo en favor del demandante, **no** porque se hubiese tenido **certeza** sobre su inocencia, sino por el contrario **DUDA** sobre su responsabilidad, no puede generarse entonces la responsabilidad en contra de mi representada.

Honorable Juez, es conveniente señalar que de acuerdo con los principios tutelares del Estado Social y Democrático de Derecho entre las cuales la libertad y la justicia ocupan un lugar privilegiado, frente a la materializaciones de las normas antes citadas, por ende le corresponde a la Fiscalía adelantar la investigación, para de acuerdo con la prueba obrante en ese momento procesal, solicitar, como medida preventiva la detención del sindicado, correspondiéndole al Juez de garantías estudiar dicha solicitud, analizar las pruebas presentadas por la Fiscalía, y decretar las que estime procedentes, para luego sí establecer la viabilidad o no de formular la medida de aseguramiento, es decir, si todo se ajusta a derecho, le corresponde al juez de garantías decidir y legalizar la medida de aseguramiento a imponer.

En cuanto al defectuoso funcionamiento de la administración de justicia, habría que decir que éste, a diferencia del error judicial, se produce en las actuaciones judiciales –distintas a la expedición de providencias– necesarias para adelantar el proceso o la ejecución de estas últimas. Dentro de este concepto están comprendidas todas las acciones u omisiones constitutivas de falla, que se presenten con ocasión del ejercicio de la función de impartir justicia.¹

V- EXCEPCIONES DE MERITO

INEXISTENCIA DEL DAÑO ANTIJURIDICO:

Debe ineludiblemente considerarse que la Fiscalía General de la Nación es de creación constitucional, teniendo precisas funciones que cumplir, las cuales se determinan entre otros el ordenamiento en el estatuto procedimental penal.

Tiene entonces la Fiscalía, la obligación constitucional de asegurar la comparecencia de los presuntos infractores y para el cumplimiento de la misma debe desplegar la actividad conducente, apegándose en todo momento, a lo dispuesto en los códigos en materia de derecho de defensa, debido proceso y demás garantías de los procesados.

Esta competencia legal y constitucionalmente atribuida a la fiscalía general de la Nación constituye la expresión de la función jurisdiccional del Estado y fue precisamente en ejercicio de esta atribución que la Fiscalía General de la Nación a través de su delegado y con fundamento en pruebas legalmente aportadas, dio inicio a la correspondiente investigación penal, vinculando al demandante.

Por lo tanto, su captura obedeció a razones jurídicamente atendibles en ese momento determinado, a una decisión que por la época de expedición se ajustaba a todas las exigencias sustanciales y formales de la ley, más NO a una actuación indebida por una desfasada subsunción de la realidad fáctica en la hipótesis normativa o a una abusiva utilización de la normatividad jurídica.

Así expuesto, se puede afirmar que la medida de aseguramiento estuvo debidamente fundamentada y reunía el requisito exigido por la norma procedimental penal vigente para la época de los hechos, es por lo que, en casos como en el que nos ocupa, se debe dar aplicación a la más reciente

¹ *Ibidem*. Obsérvese también en la Ley Estatutaria de la Administración de Justicia "ARTICULO 69. DEFECTUOSO FUNCIONAMIENTO DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA. Fuera de los casos previstos en los artículos 66 y 68 de esta ley, quien haya sufrido un daño antijurídico, a consecuencia de la función jurisdiccional tendrá derecho a obtener la consiguiente reparación."

jurisprudencia del alto Tribunal de lo Contencioso administrativo, más exactamente del pronunciamiento del 14 de abril de 2010 con ponencia del doctor ENRIQUE GIL BOTERO, en el que se optó por la aplicación del régimen de responsabilidad subjetivo, cuando expone:

“Así, el cuestionamiento que debe hacerse es el de cómo mantener un equilibrio entre los dos fundamentos expuestos en un Estado Social de Derecho, si sólo se opta por el eficientismo, se desconoce la libertad como valor y principio fundante de la democracia, se exagera la importancia del interés estatal y se da un acercamiento peligroso a un régimen de carácter totalitario². Y es precisamente esta necesidad de ponderación la que posibilita la implantación de mecanismos resarcitorios cuando la actividad del Estado se ha desplegado afectando el interés subjetivo de un individuo, restringiendo su capacidad de autodeterminación y limitando sus opciones de movilidad, para después hacer un pronunciamiento exonerándolo de responsabilidad. Esta declaración no es suficiente frente al derecho a la libertad personal y por ello deben operar mecanismos indemnizatorios toda vez que el daño ya se ha infligido, es imputable jurídicamente a la administración de justicia y el sujeto que lo sufrió no tenía el deber jurídico de soportarlo.

*Argumentación que se aplica perfectamente al caso objeto de estudio, porque la absolución o preclusión de **la investigación que emana de falencias probatorias en la instrucción o juicio penal, se traduce en una falla del servicio.** Por consiguiente, al demandante en este evento, **le corresponde demostrar en el proceso contencioso administrativo de reparación, de manera clara, que la privación de la libertad se produjo a partir del error del funcionario, o del sistema, derivado éste de una ausencia probatoria que sustentara la detención preventiva.***

Arribar a una conclusión diferente implica desconocer el carácter reactivo del derecho a la libertad personal, y el Estado se convertiría para los ciudadanos en aquel falso ídolo del que hablaba Zaratustra, en un monstruo que miente abiertamente porque en el plano formal garantiza un derecho mientras que en el plano de los hechos lo desconoce abiertamente, porque crea una situación de incertidumbre en un escenario en el que la capacidad de libre autodeterminación del individuo debe prevalecer, desvirtuándose el modelo en el que los derechos reconocidos no se corresponden con las garantías que aseguran su efectividad”. (Negrillas y subrayado fuera de texto).

De acuerdo con los hechos de la demanda y las pruebas aportadas en el caso que nos ocupa estamos frente a la inexistencia del daño antijurídico por que no existe prueba que acredite que la misma esta en contravía de la constitución, la ley , jurisprudencia y la doctrina; es decir que exista una acción o omisión de la conducta o una privación ilegal arbitraria desbordada o que el demandante no estuviera en el deber de soportar una investigación cuando también son sujetos de derechos y obligaciones con el estado máxime cuando se trata de sujetos tan vulnerables como son los menores de edad .

APLICACION DEL PRINCIPIO PRO INFANS

² *Ibidem.*

Las resultas del proceso penal finalmente fueron favorables al hoy demandante, no es de asidero legal no es per se para que el juez administrativo acoja las pretensiones de la demanda por cuanto, en las consideraciones del juzgador de la segunda instancia la absolución se dio por falta de pruebas y tratándose de delitos contra la integridad sexual de menores en sentencia T-1015 de 2010 dejó claro:

21.3 cuando en el proceso penal se dirige a investigar sucesos relacionados con lesiones a la libertad e integridad sexual de los menores, y al castigo de los responsables de este tipo de conducta, el principio de presunción de inocencia cede parte de su poder normativo para acompasar las obligaciones de las autoridades de brindar una protección especial al menor.

*Significa que el principio del in dubio pro reo solo opera una vez se ha agotado una investigación seria y exhaustiva, en la que se hayan decretado y practicado todas las pruebas conducentes y pertinentes para alcanzar la verdad sin lograr disipar la duda, de manera que no puede aplicarse para determinar apresuradamente el proceso, en beneficio del investigado, esta subregla se desprende directamente del artículo 44 de con carta magna, en tanto establece la obligación de proteger el interés superior del menor; el carácter prevalente de sus derecho y la regla hermenéutica que ordena interpretar y aplicar la ley de manera que brinde un mayor marco de protección a los derechos del menor (**principio pro infans**) .*

*Estos procesos cobran especial importancia determinados medios de prueba, tales como (i) **los dictámenes especiales**, que permiten al juez incorporar máximas de las experiencias ajenas a su conocimiento profesional por su carácter técnico y especializado, (ii) **los indicios**, dado que el abuso suele producirse en circunstancias en las que no hay testigos directos ni rastros fisiológicos de los hechos y muy especialmente, (iii) **testimonio del menor** pues frecuentemente es el único elemento probatorio disponible, también por las condiciones en que ocurren los hechos.*

*En síntesis , en el fallo estudiado la corte estableció un marco de protección al menor basado en (i) la aplicación de estándares más exigentes en investigaciones sobre hechos punibles que afectan a los niños y las niñas por parte del ente investigador y de manera general, de las autoridades de la justicia penal. Este estándar (ii) incluye deberes concretos de carácter positivo y negativo (iii) criterios de valoración de las pruebas y (iv) un elemento normativo trascendental: **la aplicación del principio pro infans y el desplazamiento del in dubio pro reo como ultima posibilidad para adoptar decisiones de fondo (negrilla fuera de texto)***

FALTA DE LEGITMIACION EN LA CAUSA POR PASIVA

La falta de legitimación en la causa por pasiva de mi representada se configura plenamente de conformidad con los lineamientos jurisprudenciales y el nuevo ordenamiento penal ley 906 de 2004, por la cual se expidió el nuevo Código de Procedimiento Penal, establece:

“Artículo 306: Solicitud de imposición de medida de aseguramiento. *El fiscal solicitará al juez de control de garantías imponer medida de aseguramiento, indicando la persona, el delito, los elementos de conocimiento necesarios para sustentar la medida y su urgencia, los cuales se evaluarán en audiencia permitiendo a la defensa la controversia pertinente*

Escuchados los argumentos del fiscal, Ministerio Público y defensa, el juez emitirá su decisión. (Negrilla fuera de texto)

La presencia del defensor constituye requisito de validez de la respectiva audiencia.”.

Así mismo en su artículo 308 preceptúa:

“El juez de control de garantías, a petición del Fiscal General de la Nación o de su delegado, decretará la medida de aseguramiento cuando de los elementos materiales probatorios y evidencia física recogidos y asegurados o de la información obtenidos legalmente, **se pueda inferir razonablemente que el imputado puede ser autor o partícipe de la conducta delictiva que se investiga**, siempre y cuando se cumpla alguno de los siguientes requisitos:

1. Que la medida de aseguramiento se muestre como necesaria para evitar que el imputado obstruya el debido ejercicio de la justicia.
2. *Que el imputado constituye un peligro para la seguridad de la sociedad o de la víctima.*
3. *Que resulte probable que el no comparecerá al proceso o que no cumplirá la sentencia. (negrillas fuera de texto)*

conforme a lo anterior y de acuerdo con función dada a la Fiscalía General de la Nación, en el nuevo sistema penal acusatorio, al demandante, no le asiste responsabilidad alguna en la formulación hecha en la demanda, por cuanto la misma no constituye un factor determinante en la decisión, toda vez que la determinación de aceptarla o no corresponde única y exclusivamente al Juez con Función de Control de Garantías, quien es el llamado a valorar las pruebas presentadas para tal efecto y, finalmente, el que puede adoptar la decisión que corresponda dentro de los parámetros de legalidad, proporcionalidad y razonabilidad de la toma de cualquier medida preventiva, que constituye precisamente la fuente de responsabilidad que pueda llegar a tener el Estado, ante un eventual perjuicio y, en consecuencia la misma, no compromete a la Fiscalía General de la Nación.

Surtido el trámite legal la citada ley, la obligación del juez de control de garantías de emitir la decisión **de imponer o no imponer la medida solicitada**, una vez escuchados los argumentos del fiscal, Ministerio Público y defensa, conforme lo exige la ley 906 de 2004, para legitimar la imposición de la medida de aseguramiento y dar validez a la respectiva audiencia, es la presencia del defensor, respetando la garantías y el debido proceso legalmente enseñado por la constitución requisitos todos que fueron contemplados en el presente caso.

Hay que tener claro que el proceso penal contemplado en la Ley 906 de 2004, tiene una filosofía acusatoria diferente al anterior “*debido a que la concepción del proceso penal como proceso de partes involucra justamente las nociones de la duda (decisión más allá de toda duda razonable), en calidad de variables que son incontrolables por parte del fiscal si la actividad de la defensa es lo suficientemente profesional como para quitarle piso a una acusación (...). Los conceptos penales nuevos, creados por la Ley 906 de 2004, requieren una adaptación en la teoría de la responsabilidad*

administrativa debido a que el proceso penal está más librado a las partes que al propio Estado en la demostración de la responsabilidad penal”³³

Por lo tanto, no puede pretenderse que el fiscal desde el comienzo del proceso pueda definir a ciencia cierta sobre la responsabilidad del investigado, porque existe un debate probatorio para tratar de establecer la verdad de los hechos y es al juez a quien le corresponde integrar todo el material probatorio y decidir según los principios de hermenéutica jurídica en materia penal, pues tanto es así que hasta en el juicio oral puede solicitar la absolución del investigado, tal y como sucedió en el caso que nos ocupa sin llegar a incurrir en falla alguna, toda vez que como se ha venido mencionado todos los procedimientos se hacen bajo la dirección, orientación y visto bueno del juez de garantías o de conocimiento según sea la etapa del proceso.

En conclusión, es clara la falta de legitimación en la causa por pasiva de la Fiscalía General de la Nación, pues la facultad jurisdiccional ya no se encuentra en cabeza de esta Entidad, sino que el titular de dicha facultad según la Ley 906 de 2004, está depositada en la Rama Judicial, así lo concluyeron las sentencias referenciadas anteriormente.

INEXISTENCIA DE NEXO CAUSAL.

El nexo causal es la relación necesaria y eficiente entre el hecho generador del daño y el daño probado. La jurisprudencia ha establecido que para poderle atribuir un resultado a una Entidad y declararla responsable como consecuencia de su acción u omisión, es necesario definir si aquel aparece ligado a esta por una relación de causa-efecto. En Colombia legalmente no existe una norma que le de prevalencia a una teoría de causalidad. Entre las teorías reconocidas por el H. Consejo de Estado y la doctrina se encuentra la teoría de causalidad adecuada y la imputación objetiva. Conviene recordar que anteriormente fue aceptada la teoría de equivalencia de condiciones. No obstante, lo anterior, el H. Consejo de Estado le ha dado prevalencia a la teoría de causalidad adecuada, a saber: “En efecto, frente a supuestos en los cuales se analiza si procede declarar la responsabilidad del Estado como consecuencia de la producción de daños en cuya ocurrencia ha sido determinante la omisión, por parte de una autoridad pública, en el cumplimiento de las funciones que el ordenamiento jurídico le ha atribuido, la Sala ha señalado que es necesario efectuar el contraste entre el contenido obligatorio que, en abstracto, las normas pertinentes fijan para el órgano administrativo implicado, de un lado, y el grado de cumplimiento u observancia del mismo por parte de la autoridad demandada en el caso concreto, de otro.

Ahora bien, una vez se ha establecido que la entidad responsable no ha atendido –o lo ha hecho de forma deficiente o defectuosa– al referido contenido obligatorio, esto es, se ha apartado –por omisión– del cabal cumplimiento de las funciones que el ordenamiento jurídico le ha asignado, es menester precisar si dicha ausencia o falencia en su proceder tiene relevancia jurídica dentro del proceso causal de producción del daño atendiendo, de acuerdo con la postura que reiteradamente ha sostenido la Sala, a las exigencias derivadas de la aplicación de la teoría de la causalidad adecuada.

En el mismo sentido hasta ahora referido, es decir, en el de sostener que se hace necesaria la concurrencia de dos factores para que proceda la declaratoria de

³³ PRIVACION INJUSTA DE LA LIBERTAD – Documentos Especializados de la Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado, mayo de 2013, página 57.

responsabilidad del Estado en estos casos –la constatación de la ocurrencia de un incumplimiento omisivo al contenido obligacional impuesto normativamente a la Administración, de un lado, y la relación causal adecuada entre dicha omisión y la producción del daño, de otro.

EXIMIENTE DE RESPONSABILIDAD POR EL HECHO DE UN TERCERO:

En este punto es del caso mencionar nuevamente lo señalado por el Tribunal Superior -Sala Penal, que en etapa de juicio oral tanto la menor BBQR como la Ana Lucia Leon Quintero se retractaron e indicaron que todo era una mentira producto de una pataleta de su nieta

Nótese como en el proceso penal, la valoración y progresividad de la prueba no es la causa eficiente del daño antijurídico pues precisamente, en eso consiste el debate probatorio que en este caso contó con la denuncia de la abuela paterna, entrevista de la menor, declaraciones de la psicóloga y médico forense de concepto de profesional en psicología, informe de captura en flagrancia

En este orden, debe indicarse que, de conformidad con el acervo probatorio al momento de solicitar la medida de aseguramiento estaba la denuncia de abuela -tutora de la Menor que era coherente con la declaración de la menor BBQR, informe de la policía, informe psicológico y forense que acreditaban la responsabilidad del demandante haya y entonces, ahora bien en etapa de juicio existe retractación de estas lo que muestra unos comportamientos moralmente reprochables pero no sancionables penalmente, configuran un eximente de responsabilidad frente a mi representada y frente al estado

El consejo de estado ha precisado los derroteros del hecho del tercero así:

Requisitos y Efectos del hecho del tercero:

1. El hecho debe ser causado por un tercero. Es decir, el fenómeno debe ser producido por cualquier persona que carece de relación de dependencia jurídica con el demandado y por la cual éste no tiene obligación de responder.
2. El hecho debe ser irresistible. Es decir, el hecho de un tercero debe poner al demandado – a pesar de sus mayores esfuerzos – en imposibilidad de evitar el daño.
3. El hecho debe ser imprevisto. Es decir, debe ser un evento de un carácter tan remotamente probable y súbito que ni siquiera una persona diligente hubiera razonablemente tomado medidas para precaverlo.
4. Dentro de las concausas que puedan concurrir para la producción del perjuicio, la conducta del tercero debe desempeñar un papel exclusivo o esencial.
5. El hecho de un tercero es una modalidad de causa extraña, el cual rompe el vínculo de causalidad entre el perjuicio sufrido y la conducta del demandado. Genera, en consecuencia, sentencia desestimatoria de cualquier pretensión de declaratoria de responsabilidad civil, ya sea contractual o extracontractual.
6. Cuando el hecho de un tercero ha prosperado como excepción de fondo y causal de exoneración de responsabilidad civil, el demandante vencido tiene la posibilidad

iniciar un proceso separado en contra de dicho tercero para solicitar la reparación del perjuicio.

7. Cuando el hecho de un tercero no es la causa esencial para la producción del daño, serán solidariamente responsables de tal perjuicio el tercero y el demandado, siguiendo la regla establecida por el artículo 2344 del Código Civil.

Entonces para que exista responsabilidad del estado se requiere que se configure, el daño, el hecho generador del mismo y un nexo de causalidad que permita imputar el daño a la conducta (acción u omisión) del agente generador. El nexo causal se entiende como la relación entre el hecho generador del daño y el daño probado y como se puede observar acá no se dan.

Frente a este tema la jurisprudencia y la doctrina señala que para poder atribuir un resultado a una persona y declararla responsable como consecuencia de su acción u omisión, es indispensable definir si aquél aparece ligado a ésta por una relación de causa-efecto. Si no es posible encontrar esa relación mencionada, no tendrá sentido continuar el juicio de responsabilidad. Salvo que el nexo de causalidad sea aprobado de manera independiente si el régimen de responsabilidad aplicable está fundamentado en la culpa, en la falla, o en alguno de los regímenes de responsabilidad objetiva. Es decir el nexo de causalidad no admite, ningún tipo de presunción como sí lo admite la culpa o la falla

En consecuencia, no basta con que exista una falla del servicio, sino que además, es menester que exista un daño antijurídico sufrido por la víctima y que ese daño SEA EL EFECTO DIRECTO de la falla perseguida y mal podría endilgársele una falla en el servicio por el daño ocasionado, máxime cuando el hecho u omisión causante del perjuicio no está demostrado por que existe **una total ausencia de nexo de causalidad con el servicio**, bien sea de naturaleza instrumental, espacial o personal, ni directa ni indirectamente respecto de la Fiscalía General de la Nación y en tales circunstancias, es obvio concluir que no se reúnen los requisitos indispensables para declarar su responsabilidad patrimonial, reitero porque el nexo de causalidad, como lo ha dicho tanto la Corte Suprema de Justicia¹, como el Consejo de Estado en reiterada jurisprudencia,

finalmente y de acuerdo con lo manifestado solcito al señor Juez niegue las pretensiones de la demanda por carecer de derecho .

VI-ANEXOS

1. Poder debidamente conferido al suscrito
2. Copia de la Resolución de Nombramiento y Acta de Posesión de la Coordinadora de la Unidad de Defensa Jurídica de la Dirección de Asuntos Jurídicos
3. Copia de la Resolución número la Resolución No. 0303 del 20 de marzo de 2018 "Por medio de la cual se delega la Coordinadora de la Unidad de Defensa Jurídica de la Dirección de Asuntos Jurídicos de la FGN la Dirección Jurídica".

VII-NOTIFICACIONES

Las recibiré en la Diagonal 22 B No. 52 - 01, Primer Piso del Edificio Nuevo, Ciudad Salitre, Bogotá, Dirección Jurídica de la Fiscalía General de la Nación o en la Secretaría del despacho. Correos para notificaciones judiciales: jur.novedades@fiscalia.gov.co o al correo electrónico institucional del suscrito: maria.otalora@fiscalia.gov.co .

Atentamente,

A handwritten signature in black ink, appearing to read 'Maria del Rosario Otalora Beltran', written in a cursive style with a horizontal line underneath.

MARIA DEL ROSARIO OTALORA BELTRAN
C. C. 31.936.714 de Cali
T. P. No. 87484 del C. S. de la J.



DEAJALO10997-23
Bogotá D. C., agosto 15 de 2023

MARYBELI RINCON GOMEZ, mayor de edad, identificada civilmente con la cédula de ciudadanía No. 21.231.650 de la ciudad de Villavicencio, portadora de la tarjeta profesional de Abogada No. 26.271 del Consejo Superior de la Judicatura, actuando para los efectos del medio de control indicado en la referencia, en condición de apoderada de la **NACIÓN – RAMA JUDICIAL**, según poder otorgado por la Directora de la División de Procesos de la Unidad de Asistencia Legal de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial, quien tiene delegada la función de representación judicial y extrajudicial de la entidad, conferida mediante Resolución No. 5841 del 7 de agosto de 2023, de manera respetuosa procedo, dentro del término de Ley a **CONTESTAR LA DEMANDA DE LA REFERENCIA**, con fundamento en los argumentos que a continuación se exponen.

SOBRE LAS PRETENSIONES DE LA DEMANDA

La parte actora pretende que se declare administrativa y solidariamente responsables a la **NACIÓN - RAMA JUDICIAL** y a la **FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN** por la presunta privación injusta de la libertad, de que fue objeto **NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ** en consecuencia, se ordene el pago de los perjuicios de orden material y moral que dice, se causaron a los demandantes los cuales estima en la suma de 600 SMLMV.

HECHOS

Con todo respeto me permito resumir los hechos de la siguiente manera:

1. En investigación bajo el radicado 110016000019201410731, La Fiscalía General de la Nación tuvo conocimiento sobre unos hechos en los cuales el señor **NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ** presuntamente había cometido actos de orden sexual con la menor BBQR, quien para la época de los hechos era menor de 14 años.
2. Por lo anterior, el día 5 de agosto de 2014, ante el Juzgado 28 Penal Municipal con Función de control de garantías de Bogotá se adelantaron las diligencias de legalización de captura, formulación de imputación por el delito de acto sexual abusivo con menor de 14 años. Así mismo se solicitó e impuso medida de aseguramiento de carácter intramural.

3. Para sustentar su petición de imposición de medida cautelar, la Fiscalía presentó como evidencia el informe de Policía de Vigilancia en casos de captura en flagrancia del 04 de agosto de 2014 suscrito por el Subintendente Jorge Andrés Jején Rojas, además de la entrevista realizada a la víctima.
4. El conocimiento del asunto correspondió al Juzgado 37 Penal del Circuito con Funciones de Conocimiento de Bogotá que el 31 de octubre de 2016 emitió sentencia condenatoria por el delito de actos sexuales abusivos con menor de catorce años, condenando al demandante a la pena de 108 meses de prisión.
5. La anterior decisión fue apelada y el día 2 de junio de 2022 la Sala Penal del Tribunal Superior de Bogotá revocó la decisión condenatoria y emitió fallo absolutorio en aplicación del principio in dubio pro reo.

Me atengo a lo que resulte probado en el proceso y por ende los hechos se deben probar acorde con las piezas procesales aportadas y las que se llegaren a anexar al proceso.

DEFENSA DE LA RAMA JUDICIAL

La parte actora pretende que se declare que la **NACIÓN - RAMA JUDICIAL y FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN**, son responsables administrativamente por los daños y perjuicios que reclama, alegando como título jurídico de imputación de responsabilidad patrimonial la “supuesta” privación injusta de la libertad de la que fue objeto.

Conforme a las pretensiones descritas, resulta pertinente destacar que la cláusula general en materia de responsabilidad patrimonial del Estado se encuentra consagrada en el artículo 90 de la Constitución Política, del cual se puede concluir que para que se estructure la responsabilidad por parte del estado, debe existir un daño antijurídico y que este pueda ser atribuible a una Autoridad por acción u omisión¹.

En desarrollo del precepto constitucional citado, la Ley Estatutaria 270 de 1996 desarrolla la responsabilidad del Estado por privación injusta de la libertad consagrando la posibilidad de que quien sufra este daño, puede demandar al Estado la indemnización de perjuicios².

¹ Artículo 90 Constitución Política: “*El Estado responderá patrimonialmente por los daños antijurídicos que le sean imputables, causados por la acción o la omisión de las autoridades públicas.*”

² Ley 270 de 1996. Art. 68: “*Quien haya sido privado injustamente de la libertad podrá demandar al Estado reparación de perjuicios.*”

Con ocasión del estudio de constitucionalidad del artículo 68 de la ley Estatutaria de Administración de Justicia, se concluyó por parte de la Corte Constitucional que, en los eventos de presunta privación injusta de libertad, no se origina una reparación de perjuicios automática por parte del Estado, sino que debe analizarse la actuación mediante la cual se privó de la libertad a la persona³. En este orden de ideas, menciona la Corporación en cita, la labor del Juez Administrativo consiste en estudiar y verificar que dicha actuación pueda calificarse como “*abiertamente desproporcionada y violatoria de los procedimientos legales, de forma tal que se torne evidente que la privación de la libertad no ha sido ni apropiada, ni razonada ni conforme a derecho, sino abiertamente arbitraria.*”⁴

La proporcionalidad y razonabilidad puede verificarse según lo dispuesto en las normas de la Ley 906 de 2004, según las cuales, para la imposición de la medida de aseguramiento privativa de libertad se deben cumplir o acreditar con una serie de requisitos tales como la inferencia razonable, y que la misma se muestre como necesaria para evitar la obstrucción de la justicia, que el imputado constituya un peligro para la comunidad o la víctima y/o que el imputado no vaya a comparecer al proceso o al cumplimiento de la sentencia.⁵

De cara a lo anterior, resulta pertinente destacar lo que la Corporación en cita manifestó en relación con la aplicación del principio de *in dubio pro reo*, lo cual implica en el ámbito penal que para proferir una condena se debe llegar a un grado de conocimiento más allá de toda duda, y si esta persiste y no es superada, el Juez de Conocimiento debe emitir absolución en favor del procesado, pues se mantiene incólume la presunción de inocencia.

Se advirtió por parte de la Corte que, en este tipo de casos, cuando hay imposición de medida de aseguramiento, pero absolución en aplicación del principio *in dubio pro reo*, la responsabilidad del Estado no opera de forma automática y/u objetiva, y esto se explica ya que en este tipo de casos la labor del Ente Acusador y del Juez de Conocimiento se torna más compleja de discernir. De allí que, a manera de ejemplo, al no existir en este esquema procesal lo que anteriormente se conocía como permanencia de la prueba, solamente en juicio oral al momento de practicarse las pruebas se puede determinar si el testigo miente, se contradice o si por el contrario dice la verdad y ayuda a soportar una teoría de caso. Esto implica que la valoración que hace

³ Corte Constitucional. Sentencia C – 037 de 1996. M. P. Dr.: Vladimiro Naranjo Mesa.

⁴ Ibidem. Criterio adoptado por el Consejo de Estado en la Sección tercera, del 6 de agosto de 2020. Rad.: 46947. C. P. Dr.: José Roberto SÁCHICA MÉNDEZ: “*Así las cosas, el hecho de que una persona resulte privada de la libertad dentro de un proceso penal que termina con sentencia absolutoria o con resolución de preclusión, no resulta suficiente para declarar la responsabilidad patrimonial del Estado, toda vez que se debe determinar si la medida restrictiva resultó injusta y, en tal caso, generadora de un daño antijurídico imputable a la administración.*”

⁵ Ley 906 de 2004. Artículo 308

un juez de garantías respecto de los elementos materiales probatorios es diferente a la que hace el Juez de Conocimiento para emitir fallo condenatorio o absolutorio. En este sentido menciona la Corte:

*“En un esquema acusatorio, que se basa en actos de investigación a cargo principalmente de la policía judicial, en el cual la contradicción y la valoración de la prueba, se materializan en el juicio oral, **es desproporcionado exigirle al Fiscal y al juez con función de control de garantías que hagan valoraciones propias de otras fases procesales en aras de definir, en etapas tan tempranas y a partir de elementos con vocación probatoria que se mostraban uniformes, la imposibilidad de que el procesado hubiera ejecutado la conducta, ya que, se reitera, quien tiene la competencia para decidir acerca de la contundencia demostrativa de aquellos elementos es un funcionario judicial que actúa en etapas posteriores a las previstas para definir asuntos como la libertad.***

Es incuestionable, entonces, que solo ante la contradicción en el juicio oral se puede evidenciar que los testimonios, las pericias y los demás tipos de prueba obtenidos por el Estado tenían fallas o admitían lecturas contrarias.”⁶

Tal conclusión se adecua con la naturaleza misma del proceso penal acusatorio y adversarial, el cual se sostiene, entre otros principios, en el de progresividad⁷ ⁸, en donde el grado de conocimiento y el estándar probatorio aumenta en las distintas etapas procesales. De allí que es completamente factible que se pueda imponer una medida de aseguramiento de carácter intramural y posteriormente se absuelva al procesado, sin que eso implique decisión injusta alguna:

“La diferencia entre el modo en que la prueba sobre la hipótesis acusatoria se valora a efectos de una decisión intermedia respecto del modo en que se valora a efectos de una decisión final reside, tan solo, en que los estándares de suficiencia probatoria son distintos. Así, puede haber prueba suficiente a fines de imponer una medida cautelar – o de avanzar en una etapa a otra del procedimiento, o de adoptar una medida probatoria

⁶ Corte Constitucional. Sentencia SU – 072 de 2018. M. P. Dr.: José Fernando Reyes Cuartas

⁷ Corte Suprema de Justicia. Sala de Casación Penal. Decisión del 2 de octubre de 2019. Rad.: 53440. M. P. Dra.: Patricia Salazar Cuéllar

⁸ *“El natural estado de inocencia del que goza toda persona trae aparejada la exigencia de que para que se pueda originar en su contra un proceso penal deban existir ciertos elementos probatorios que conmuevan esa posición. Debe surgir cierta “sospecha” en su contra. Mas adelante, para poder formular acusación, es necesaria la “probabilidad” de que el hecho se haya cometido y que el imputado haya tenido participación en él. Sólo así será factible que el proceso continúe su secuela progresiva, requiriéndose que ese nivel de probabilidad se mantenga a la hora de elevar la causa a juicio, el que, una vez agotado, sólo podrá dar lugar a una sentencia condenatoria si existe la “certeza” sobre aquellos extremos. Se advierte entonces que la gestación y progreso paulatino del proceso penal únicamente pueden tener lugar cuando el grado de conocimiento del juez con relación al hecho y a la individualización de sus partícipes vaya aumentando, teniendo como sustento objetivo las pruebas reunidas en él. Para superar las distintas etapas se requieren específicos grados intelectuales en ese sentido. En: Jauchen, Eduardo. Proceso penal. Sistema acusatorio adversarial. Buenos Aires. Editorial Rubinzal – Culzoni. 2015. Pág.: 297 – 298.*

restrictiva de ciertos derechos, por ejemplo – mas no haber prueba suficiente en favor de p para condenar.”⁹

Conforme a los criterios expuestos se puede concluir en primer lugar que ante casos de “privación injusta de la libertad”, el Juez debe decidir el caso verificando si en el *sub examine* se atendió a los criterios de proporcionalidad, razonabilidad y legalidad sobre la imposición de medidas de aseguramiento. Lo anterior teniendo en cuenta es estándar probatorio y el grado de conocimiento exigido por la Ley Procesal Penal para la imposición de las medidas coercitivas de carácter personal.

En eventos en los cuales al procesado se le haya impuesto una medida de aseguramiento privativa de la libertad y posteriormente sea absuelto en aplicación del principio in dubio pro reo, se debe hacer por parte del Juez de la causa la verificación de los criterios arriba expuestos, pues tal como se manifestó por el Corte Constitucional, tanto la medida como la sentencia de fondo corresponden a dos escenarios diferentes donde no se le puede exigir al Juez Penal el mismo criterio de valoración probatoria. De igual modo, tal como lo ha decantado el Consejo de Estado, al analizarse la responsabilidad “*será necesario descartar si el imputado o sindicado con su conducta dolosa o gravemente culposa dio lugar a la medida de privación de la libertad.*”¹⁰

I DE LA INEXISTENCIA DE DAÑO ANTIJURÍDICO EN EL CASO CONCRETO

Bajo el caso *sub examine*, se constata que al demandante NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ se le procesó por el delito de acto sexual abusivo con menor de 14 años. La Fiscalía General de la Nación, a raíz de los hechos investigados y con elementos materiales probatorios recaudados hasta ese momento solicitó medida de aseguramiento y el Juez 28 Penal Municipal con Función de Control de Garantías de Bogotá accedió a dicha petición ordenando enviar de forma preventiva al procesado a establecimiento carcelario.

Dicha situación se encuentra conforme con lo dispuesto por organismos internacionales y el ordenamiento jurídico colombiano. En efecto, el artículo 28 de la Constitución Política¹¹, autoriza la restricción del derecho a la libertad,

⁹ Dei Vecchi, Diego y Cumiz, Juan. Estándares de suficiencia probatoria y ponderación de derechos: una aproximación a partir de la jurisprudencia de la Corte Penal Internacional. Madrid. Marcial Pons. 2019. Pág.: 40.

¹⁰ Consejo de Estado. Sala de lo Contencioso Administrativo. Sección tercera. Subsección A. Decisión del 24 de abril de 2020. Rad.: 54271. C. P. Dra.: María Adriana Marín.

¹¹ ARTÍCULO 28. Toda persona es libre. Nadie puede ser molestado en su persona o familia, ni reducido a prisión o arresto, ni detenido, ni su domicilio registrado, **sino en virtud de mandamiento escrito de autoridad judicial competente, con las formalidades legales y por motivo previamente definido en la ley.**

siempre y cuando sea ordenado por la autoridad judicial competente, en cumplimiento de las formalidades legales y por motivo previamente definido en la ley, la cual, a su vez, debe atender criterios de razonabilidad y proporcionalidad, en tanto en derecho a la libertad no ostenta el carácter de absoluto.

En igual sentido, la Corte Constitucional ha destacado que bajo los presupuestos de la Constitución existen privaciones de la libertad que resultan legítimas en el marco de un proceso penal. En decisión de constitucionalidad del año 2016 resaltó lo siguiente:

“No obstante lo anterior, la jurisprudencia constitucional ha señalado que el derecho a la libertad personal no es absoluto, sino que se está sujeto a privaciones y restricciones temporales. Las privaciones legítimas a la libertad son llevadas a cabo por esencia en el marco del proceso penal, bajo la forma de sanciones contra el acusado, como consecuencia de su declaratoria de responsabilidad penal. Sin embargo, también en el trámite de la actuación el Estado puede afectar la libertad personal a través de decisiones cautelares, denominadas medidas de aseguramiento, transitorias, decretadas con fines preventivos.

Las medidas de aseguramiento implican la privación efectiva del derecho a la libertad personal, restricciones a su ejercicio o la imposición de otras obligaciones, con el objeto general de garantizar el cumplimiento de las decisiones adoptadas dentro del trámite, la presencia del imputado en el proceso y asegurar la estabilidad y tranquilidad sociales, de modo que se contrarresten hipotéticas e indeseables situaciones como producto del tiempo transcurrido en la adopción de la decisión y las medidas de fondo a que haya lugar.”¹²

Bajo la Constitución la normatividad procesal vigente es al Juez de Control de Garantías al que le corresponde decidir sobre la imposición o no de una medida de aseguramiento. Para establecer si el daño causado al demandante es de carácter antijurídico, se hace necesario precisar cuál es el rol o función del Juez de Control de Garantías dentro del sistema penal acusatorio regulado por la Ley 906 de 2004 y el juez de conocimiento. En nuestro sistema penal, de tendencia acusatoria, la **FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN**, tiene la obligación de adelantar el ejercicio de la acción penal, y realizar la investigación de los hechos que revistan las características de un delito que lleguen a su conocimiento¹³, por manera que, no es del resorte del Juez de Garantías resolver, *a motu proprio* y *ab initio*, sobre la responsabilidad penal del imputado.

Lo que sí compete, inicialmente, al Juez de Garantías es resolver lo atinente a la legalidad de los actos previos de: solicitud de orden de captura, legalización de

¹² Corte Constitucional. Sentencia C – 469 de 2016. M. P. Dr.: Luis Ernesto Vargas Silva.

¹³ Artículo 250 C.P.

captura, formulación de imputación e imposición de medida de aseguramiento,¹⁴ actuaciones que inician a petición de la **FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN**, como titular de la acción penal, la cual se sustenta en la información oportuna y legalmente recogida por parte de la policía judicial, bajo su propia coordinación, que habilita la adopción de las medidas necesarias para evitar que la acción penal resulte inane.

Bajo el anterior contexto y conforme a los hechos descritos si bien es cierto el Juez de Control de Garantías impartió control de legalidad a la captura del demandante, formuló la imputación hecha por la **FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN**, e impuso la medida de aseguramiento por dicho ente solicitada, tales decisiones se produjeron en un momento procesal en el cual el estándar probatorio exigido es el de una inferencia razonable de autoría o participación¹⁵

Conforme a la normatividad citada, el Juez de Control de Garantías, para imponer la medida de aseguramiento debe verificar lo siguiente:

a. La inferencia de autoría o participación del procesado en la comisión de una conducta punible

En esta etapa procesal no se trata de establecer la responsabilidad penal del procesado, sino de establecer una inferencia sobre su posible participación en la comisión de una conducta que revista las características de delito¹⁶. Así mismo, la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia ha destacado que el estándar probatorio para imponer y revocar una medida de aseguramiento es básicamente *“(...)la inferencia razonable de autoría o participación que no es otra cosa que la deducción efectuada por el funcionario judicial sobre la probabilidad que existe, en términos lógicos y razonables dentro del espectro de posibilidades serías, que el imputado haya cometido y/o dominado la realización de la conducta ilícita o haya participado en su ejecución, sin que tal operación mental, fundada en el valor demostrativo de las evidencias puestas a su disposición, implique un pronóstico anticipado de responsabilidad penal o equivalga a la certeza sobre el compromiso del procesado.”*¹⁷ (Negrilla fuera de texto)

En el caso objeto de estudio, para sustentar su petición de imposición de medida cautelar, la Fiscalía presentó como evidencia el informe de Policía de Vigilancia en casos de captura en flagrancia del 04 de agosto de 2014 suscrito por el

¹⁴ Artículos 275 y s.s. del C.P.P.

¹⁵ Ley 906 de 2004. Art. 286.

¹⁶ Corte Constitucional. Sentencia C 673 de 2005. M. P. Dra. Clara Inés Vargas

¹⁷ Corte Suprema de Justicia. Sala Penal. Decisión del 24 de julio de 2017. Rad.: 47850. M. P. Dr. Eugenio Fernández Carlier.

Subintendente Jorge Andrés Jején Rojas, además de la entrevista realizada a la víctima.

El proceso penal a medida que avanza exige un grado mayor de conocimiento, por ello tratándose de audiencias preliminares como la de imputación y medida, el conocimiento exigido es el menor que exige la Ley: inferencia razonable¹⁸, razón por la cual este primer aspecto quedó debidamente soportado en las evidencias aportadas y llevaron al Juez a ese grado de conocimiento con el cual tomó la decisión de restringir la libertad.

b. Los fines constitucionales de la medida de aseguramiento – proporcionalidad

El artículo 308 del Código de procedimiento penal establece los fines constitucionales que se debe acreditar para la imposición de una medida de aseguramiento. Los fines constitucionales que se deben acreditar deben ir acompañados de un test de proporcionalidad que debe ser resuelto por el fallador. Así lo ha explicado la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia:

“Entonces, el que sea proporcional la medida de aseguramiento, como viene de verse, significa que la limitación del derecho fundamental -la libertad- que implica su imposición, sea: (i) idónea para la satisfacción de alguno de los fines constitucionales que la justifican –seguridad de la sociedad y las víctimas, efectividad de la administración de justicia y comparecencia del implicado-; (ii) necesaria para ese mismo efecto en los términos atrás explicados, y (iii) ponderada, es decir, que la gravedad de su restricción sea de menor o igual entidad en comparación con la satisfacción del principio o los principios que se pretenden beneficiar con los fines fijados; asunto respecto de lo cual ninguna reflexión aportó la apelante.”¹⁹

Aunado a esto, en reciente jurisprudencia, la Corte Suprema de Justicia, destacó que junto la inferencia razonable y la necesidad o fines constitucionales de la medida, se debe acudir a la normatividad que en específico permiten la imposición de determinadas medidas de aseguramiento. Al respecto señaló en decisión del año 2019:

¹⁸ “Según vamos avanzando en el proceso penal el grado de conocimiento exigido al funcionario judicial: juez o fiscal según el caso; va aumentando, de tal suerte que la ausencia de duda en cuanto a la existencia del delito y la atribución de responsabilidad debe ir despejándose a través del tamiz del procedimiento” En: Suárez Ramírez José Leonardo. Inferencia razonable, probabilidad de verdad y conocimiento más allá de toda duda razonable. Grados de conocimiento en el proceso penal colombiano. Bogotá. Editorial Ibáñez. 2018. Pág.: 15.

¹⁹ Corte Suprema de Justicia. Sala de casación Penal. Decisión del 12 de octubre de 2016. Rad.: 46148. M. P. Dra.: Patricia Salazar Cuéllar.

“Para ello, deberán tenerse en cuenta: (i) las previsiones normativas aplicables, esto es, las que permiten la imposición de medida de detención en establecimiento carcelario (como el art. 313); (ii) las que prohíben el decreto de una medida distinta a la de privación de la libertad intramuros (v. gr. el art. 199 de la Ley 1098 de 2006); y (iii) si resulta procedente una medida no privativa de la libertad, cuando la misma pueda ser suficiente para alcanzar el fin perseguido (parágrafo 2º del art. 307 y art. 308).”²⁰

Pero adicional a lo anterior, tratándose de delitos contra la vida e integridad personal en los que el sujeto pasivo sea un menor de edad, la Ley 1098 de 2006 no permite la imposición de una medida diferente a la privación de la libertad:

ARTÍCULO 199. BENEFICIOS Y MECANISMOS SUSTITUTIVOS. *Cuando se trate de los delitos de homicidio o lesiones personales bajo modalidad dolosa, delitos contra la libertad, integridad y formación sexuales, o secuestro, cometidos contra niños, niñas y adolescentes, se aplicarán las siguientes reglas:*

*1. Si hubiere mérito para proferir medida de aseguramiento en los casos del artículo 306 de la Ley 906 de 2004, **esta consistirá siempre en detención en establecimiento de reclusión.** No serán aplicables en estos delitos las medidas no privativas de la libertad previstas en los artículos 307, literal b), y 315 de la Ley 906 de 2004.*

Sobre la interpretación de esta norma, ha destacado la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia en sede de tutela que al intérprete le está vedado su tenor literal, además de que se trata de una norma para protección de derechos de menores. En reciente decisión manifestó:

“De conformidad con el texto literal del numeral 1º de artículo 199 de la Ley 1098 de 2006 “cuando se trate de los delitos de homicidio o lesiones personales bajo modalidad dolosa, delitos contra la libertad, integridad y formación sexuales, o secuestro, cometidos contra niños, niñas y adolescentes, se aplicarán las siguientes reglas: 1. Si hubiere mérito para proferir medida de aseguramiento en los casos del artículo 306 de la Ley 906 de 2004, esta consistirá siempre en detención en establecimiento de reclusión. No serán aplicables en estos delitos las medidas no privativas de la libertad previstas en los artículos 307, literal b), y 315 de la Ley 906 de 2004”. (Se destaca).

Esa norma es absolutamente diáfana y al intérprete le está vedada la posibilidad de mutar su tenor literal vía interpretación, razón por la cual el texto no puede soportar las disquisiciones del impugnante, máxime si se tiene en cuenta que el análisis judicial que llegue a hacerse de ese mandato debe tener por imperativa referencia la garantía de protección de los derechos de los menores.

²⁰ Corte Suprema de Justicia. Sala Penal. Decisión del 11 de junio de 2019. Rad.: 104439. M. P. Dra. Patricia Salazar Cuéllar.

Además, el numeral segundo de ese precepto prohíbe expresamente la “sustitución de la detención preventiva en establecimiento carcelario por la de detención en el lugar de residencia”, mandato prohibitivo que también fue indebidamente inaplicado por la autoridad judicial accionada, a pesar de que le fue formulada imputación por el delito de actos sexuales con menor de 14 años y “para ese caso concreto, resulta necesario aplicar la prohibición contenida en el numeral 2º del artículo 199 del Código de la Infancia y la Adolescencia”²¹

Así, es claro que las decisiones adoptadas por el Juez de Control de Garantías se fundaron en la **inferencia razonable** a la cual arribó, de acuerdo a los elementos materiales probatorios que se le presentaron como respaldo a las solicitudes en el momento de la audiencia por parte de la **FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN**, los cuales gozaban de presunción de autenticidad y veracidad.

En consecuencia, el Juez de Control de Garantías al imponer la medida de aseguramiento, atendió los procedimientos y presupuestos previstos en la Ley 906 de 2004, que le permiten, en ejercicio del *ius puniendi* del Estado, restringir preventivamente el derecho a la libertad, pues, como se dijo, tal decisión se fundó en los elementos materiales probatorios, evidencia física e información legalmente obtenida, que permitían, **bajo una inferencia razonable**, determinar que el imputado podría ser autor o partícipe de las conductas delictivas por las cuales se le investigaba más aun tratándose de delitos o conductas de tal trascendencia que atentaban contra la integridad de un menor de edad.

EXIMENTES PROPUESTAS POR PARTE DE LA ENTIDAD QUE REPRESENTO

I. DE LA FALTA DE LEGITIMIDAD POR PASIVA DE LA NACIÓN – RAMA JUDICIAL

Tratándose de casos como el presente, debe tenerse en cuenta que la Fiscalía General de la Nación es la titular de la acción penal (Art. 250 Constitución Política) y en consecuencia es esta institución a través de sus delegados quien tiene la facultad de investigar, recaudar elementos materiales probatorios e imputar y solicitar medida de aseguramiento ante los jueces de control de garantías.

La formulación de imputación es definida por el legislador de la siguiente manera: “*La formulación de imputación es el acto a través del cual la Fiscalía General*

²¹ Corte Suprema de Justicia. Sala de Casación Penal. Decisión del 21 de agosto de 2018. Rad.: 99804. M. P. Dr.: Eugenio Fernández Carlier.

de la Nación comunica a una persona su calidad de imputado, en audiencia que se lleva a cabo ante el juez de control de garantías.”²²

Así mismo, la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia en reiterada y reciente jurisprudencia se ha encargado de identificar las características o consecuencias prácticas de esta figura en la Ley 906 de 2004, destacando entre otras que se trata de una potestad exclusiva de la Fiscalía, que no tiene control material por parte del Juez y que es relevante para la solicitud de medida de aseguramiento.²³

De lo anterior se colige que la formulación de imputación limita o determina el debate propio de la medida de aseguramiento y si bien es cierto corresponde al Juez de Control de Garantías imponer la medida de aseguramiento, esta decisión se encuentra supeditada a la solicitud de imputación cuya carga corresponde al Ente Acusador. En tal sentido, es responsabilidad de la Fiscalía realizar los actos de investigación idóneos para llevar al Juez a un grado de conocimiento, en inferencia razonable, sobre la responsabilidad del procesado.

Es pertinente resaltar que el proceso penal colombiano se caracteriza porque rige o se reconocido, entre otros, el **principio de progresividad**. Este ha sido reconocido y desarrollado por la Corte Suprema de Justicia en el sentido de que precisamente es responsabilidad de la Fiscalía General de la Nación verificar si para imputar (y consecuentemente solicitar una medida de aseguramiento) se encuentran los presupuestos exigidos por la Ley procesal penal. En tal sentido ha expresado la Sala Penal:

*“Afirmar que la acción penal es técnicamente un ius ut procedatur o derecho a que se proceda no es una mera formulación teórica, sino que **en la práctica supone reconocer la existencia de determinados momentos en el iter procedimental donde se va depurando la acusación. Precisamente por esta razón la acción penal, a diferencia de la civil, se caracteriza por ese desarrollo progresivo y escalonado, donde a través de una serie de opciones y decisiones jurisdiccionales se efectúa el control de la consistencia y fundamentación de la acusación.***

²² Ley 906 de 2004. Art. 286

²³ Corte Suprema de Justicia. Sala de casación Penal. Decisión del 5 de junio de 2019. Rad.: 51007 M. P. Dra.: Patricia Salazar Cuéllar: “De esta norma se desprende lo siguiente: (i) mientras el “juicio de imputación” le está asignado al fiscal, sin posibilidades de control material por parte de los jueces, la determinación de la inferencia razonable sobre la autoría o participación del imputado frente al que se solicita la medida cautelar le corresponde al juez; (ii) a diferencia de la imputación, la solicitud de medida de aseguramiento implica la obligación de presentar y explicar las evidencias que sirven de soporte a la inferencia razonable de autoría o participación, sin perjuicio de lo atinente a los fines de la medida cautelar; (iii) la medida de aseguramiento se analiza a la luz de uno o varios delitos en particular, entre otras cosas porque, según el artículo 313 ídem, la prisión preventiva está reservada a unas determinadas conductas punibles; y (iv) por tanto, el estudio de esta temática solo puede realizarse a partir de una hipótesis de hechos jurídicamente relevantes debidamente estructurada.”

En los diversos «escalones» del proceso penal la Fiscalía debe examinar previamente su fundabilidad. El primero de estos momentos o «escalones» viene constituido por el control jurisdiccional efectuado sobre los actos procesales de iniciación que determinan una imputación de parte. El grado de verosimilitud en que se funda este escalón es una simple posibilidad. Por ello el artículo 287 de la Ley 906 señala que la imputación se eleva cuando, de los elementos materiales probatorios, evidencia física o información legalmente obtenida, se infiere razonablemente que el imputado es autor o partícipe del delito que se investiga. La imputación formal no sólo es una exigencia que posibilite el derecho de defensa (art. 290 ibidem), sino que cumple la función garantista de evitar, en un primer estadio, las acusaciones infundadas.”²⁴ (negrilla fuera de texto)

Bajo el caso objeto de estudio, puede encontrarse que la Fiscalía General de la Nación posiblemente incurrió en errores los cuales llevaron a la absolución del demandante. Lo que debía hacer la Fiscalía a través de sus representantes era realizar las respectivas labores de investigación para poder obtener material probatorio sólido y suficiente para presentar en juicio, que permitiera al Juez de conocimiento obtener un grado de convencimiento sobre la responsabilidad penal del acusado, situación que en el caso concreto no ocurrió.

Al momento de la practica probatoria, fue evidente que la Fiscalía no ahondó en esfuerzo investigativos que corroboraran la tesis plantada en la acusación, si bien es cierto el soporte probatorio era suficiente en la etapa de imputación y medida de aseguramiento, no lo fue así en etapas posteriores, donde se reitera, por progresividad de la actuación, el estándar probatorio es más riguroso.

Se reprochó por parte de la segunda instancia que:

“...aun cuando BBQR durante el desarrollo del juicio oral se retractó de la incriminación en contra del procesado, la fiscalía no solicitó incorporar sus declaraciones previas como testimonio adjunto, como debía hacerse en el subjuice, ni como prueba de referencia, pese a que desde la audiencia del 25 de abril de 2016, pudo prever una posible falta de prueba, en tanto que deprecó la conducción de la denunciante y de la ofendida, quienes, pese a haberseles citado oportunamente, no acudieron a la vista pública respectiva.

De modo que, ante tal falencia, por parte del acusador, el funcionario de primer grado, se insiste, no podía apreciar los relatos contenidos en la valoración psicológica ni en el dictamen médico legal sexológico, ni siquiera para contrastarlos con la versión dada en el juicio, mucho menos usarlas como pruebas directas ni tampoco como de referencia, porque, como se explicó

²⁴ Corte Suprema de Justicia. Sala de Casación Penal. Decisión del 25 de abril de 2007. Rad.: 26309. M. P. Dr.: Yesid Ramírez Bastidas. Posición reiterada en: Corte Suprema de Justicia. Sala de casación Penal. Decisión del 5 de junio de 2019. Rad.: 51007 M. P. Dra.: Patricia Salazar Cuéllar

jurisprudencialmente, no se dan las condiciones para ello, de modo que no pueden ser apreciadas en esta oportunidad, y mucho menos como testimonio adjunto.

... se evidencia precariedad de la prueba incriminatoria, en tanto que en el restante material no se puede soportar una condena, dado que, con la retractación de la menor, en la que desestima el cargo enrostrado a BRICEÑO BOHÓRQUEZ y ante la imposibilidad de confrontar su dicho con las versiones anteriores, sólo se cuenta con unos muy mal presentados hechos en la acusación, en los que incluso se tergiversaron algunos de los narrados en las declaraciones previas y en los testimonios rendidos en el juicio, y con relatos de oídas, versiones posteriores a los hechos y la del acriminado, en los que se advierten evidentes contradicciones, que, sumadas a la explicada permanencia del enjuiciado en el local de la denunciante aun después del señalamiento inicial por BBQR, tienen deficiente soporte y, por lo tanto, no aportan el conocimiento suficiente para declarar la responsabilidad penal.”

II. DE LA APLICACIÓN DEL PRINCIPIO IN DUBIO PRO REO

La Sala Penal del Tribunal Superior de Bogotá emitió fallo absolutorio por aplicación del principio in dubio pro reo en favor de NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ. En tal sentido debe tenerse en cuenta que, en sentencia de unificación de la Corte Constitucional, se realizaron una serie de precisiones sobre la responsabilidad del Estado cuando se constata en el proceso penal la aplicación de este principio.

Al respecto en sentencia SU 072 de 2018 manifestó:

“Así las cosas, los otros dos eventos definidos por el Consejo de Estado como causas de responsabilidad estatal objetiva –el procesado no cometió la conducta y la aplicación del in dubio pro reo- exigen mayores esfuerzos investigativos y probatorios, pues a pesar de su objetividad, requiere del Fiscal o del juez mayores disquisiciones para definir si existen pruebas que permitan vincular al investigado con la conducta punible y presentarlo como el probable autor de la misma.

(...)

En un esquema acusatorio, que se basa en actos de investigación a cargo principalmente de la policía judicial, en el cual la contradicción y la valoración de la prueba, se materializan en el juicio oral, es desproporcionado exigirle al Fiscal y al juez con función de control de garantías que hagan valoraciones propias de otras fases procesales en aras de definir, en etapas tan tempranas y a partir de elementos con vocación probatoria que se mostraban uniformes, la imposibilidad de que el procesado hubiera ejecutado la conducta, ya que, se reitera, quien tiene la competencia para decidir acerca de la contundencia demostrativa de

aquellos elementos es un funcionario judicial que actúa en etapas posteriores a las previstas para definir asuntos como la libertad.

Es incuestionable, entonces, que solo ante la contradicción en el juicio oral se puede evidenciar que los testimonios, las pericias y los demás tipos de prueba obtenidos por el Estado tenían fallas o admitían lecturas contrarias.

De otra parte, la Sala de Casación penal de la Corte Suprema de Justicia en reiterada jurisprudencia ha afirmado que la aplicación del principio in dubio pro reo no se equipara con la inocencia del procesado, sino que simplemente no se llegó a un convencimiento más allá de toda duda, con base en las pruebas practicadas. Al respecto ha señalado el Alto Tribunal:

“...Si la presunción de inocencia es un estado garantizado constitucional y legalmente a toda persona que se le inicie un proceso en nuestro territorio patrio, desprendiéndose la regla del in dubio pro reo en el sentido de que toda duda debe resolverse a favor del procesado, y que al aplicarse por los funcionarios judiciales conduce indefectiblemente a la declaratoria de NO RESPONSABILIDAD, bien a través de la preclusión de la investigación o de la sentencia absolutoria, de ninguna manera puede equipársele con la declaratoria de INOCENCIA, habida cuenta que si la DUDA se entiende como carencia de CERTEZA, deviene como lógica reflexión en los casos en que se considere, no la aseveración de que se juzgó a un inocente, sino la IMPOSIBILIDAD PROBATORIA para que se dictara sentencia condenatoria...”

Bajo el anterior criterio, resulta evidente que los hechos del caso en concreto permiten establecer que no se puede atribuir responsabilidad por el simple hecho de que haya una decisión de carácter absolutorio. En efecto, no se descartó la materialidad de la conducta, solamente que, debido a la insuficiencia de la Fiscalía en la actividad probatoria, no se pudo llegar a un conocimiento más allá de toda duda sobre la responsabilidad penal.

III. DE LA APLICACIÓN DEL PRINCIPIO PRO INFANS COMO CAUSAL DE EXONERACIÓN DE RESPONSABILIDAD

Teniendo en cuenta que el señor NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ fue procesado por delitos contra una menor de edad, resulta pertinente destacar que la Corte Constitucional y el Consejo de Estado han desarrollado en su jurisprudencia este principio de orden constitucional.

La primera Corporación en cita destaca que dicho principio se aplica las conductas de tipo sexual sufridas por menores, y en últimas a todos los delitos

atroces cometidos en contra de estos. En tal sentido ha destacado el Alto tribunal Constitucional:

“La aludida ponderación resulta más evidente cuando garantías como las referidas, entre otras, se contraponen a los derechos fundamentales de los menores de edad y la prevalencia de los mismos, máxime cuando se trata de procesos penales originados por delitos sexuales o similares, donde, como se ha visto, prevalece el interés superior y herramientas hermenéuticas forzosas como el principio pro infans.

En ese orden, el interés superior del menor y la aplicación del principio pro infans deben sopesarse frente a otras garantías de los intervinientes, dando prelación a los primeros, dada su preponderancia constitucional y el estado de vulnerabilidad y debilidad manifiesta en la que se encuentran los niños, niñas y adolescentes víctimas de delitos atroces.”²⁵

De otra parte, el Consejo de Estado en decisión del año 2016 absolvió a la Rama Judicial en un caso análogo, es decir, de delitos contra menores de edad. En aplicación del principio pro infans – la prevalencia de los derechos de los menores - determinó que este puede constituirse como una causal de exoneración de responsabilidad teniendo en cuenta, la modalidad de la conducta delictiva, las presunciones de riesgo de los menores, la especial protección de los menores en el marco de los delitos y el contexto de los delitos sexuales en Colombia. Sobre el particular afirmó:

“... Rememora la Sala que a XXXXX se le adelantó investigación por los presuntos actos de abuso sexual en contra de un menor de seis años de edad y, que fueron recogidos a partir de la versión que el menor le expuso a su padre.

La premisa de apertura a este análisis viene marcada por el reconocimiento a la intangibilidad de la presunción de inocencia que fue blindada en el escenario de la investigación penal, y que, ni puede ser controvertida ni alcanzada por las valoraciones que aquí se hagan. Esa hermeticidad, a su vez, facilita el ejercicio de interpretación que le corresponde al juez de lo contencioso y le permite asumir una exploración axiológica amplia, pues en últimas, nada de lo que aquí se diga tiene por objeto abatir la decisión penal. De esta forma, las valoraciones de la Sala son por completo autónomas e independientes y se reservan a los fines y efectos de esta jurisdicción. (...)

Como se trata de principios que –ab initio- están hechos de la misma molécula jurídica y, por ende, del mismo peso, cada jurisdicción, conforme a las reglas que la gobiernen, debe valorar aquellos cuya relevancia sea inobjetable a los fines y propósitos que a cada una corresponde. De esta forma, en el análisis de la culpa grave o dolo de la víctima no cabe ninguna consideración a cerca la presunción de inocencia, pero en cambio sí, de otros principios de igual raigambre e importancia, sobre los que se levanta el edificio de la

²⁵ Corte Constitucional. Sentencia C - 177 de 2014. M. P. Dr.: Nilson Pinilla Pinilla

responsabilidad civil extracontractual, como, por ejemplo, la buena fe, el interés general, la moral y las buenas costumbres, el principio pro infans, el interés superior de los menores, entre otros.

Más aún, el estándar de valoración de dichos principios, impone a la Sala el deber de realizar dentro del marco normativo correspondiente, una estimación propia del material probatorio, conforme a los fines y presupuestos autónomos.

De entrada, se advierte una razón potísima para exhaustiva el estudio de la causal exonerativa, por cuanto, como se mencionó anteriormente, las actuaciones en contra de los sujetos de especial protección son denotativamente dolosas e implican el desconocimiento de un interés superior y prevalente resguardado por el ordenamiento constitucional, cuya protección supone un juicio de ponderación transpuesto al que se hace en materia penal, como pasa a explicarse.

*Como se sabe, en el ámbito de la responsabilidad penal el principio de presunción de inocencia tiene un peso concreto fuerte, que prevalece cuando surge la duda razonable como premisa empírica de balanceo, de ahí, que la decisión absolutoria en tales casos se hace inminente y, por lo mismo, incontrovertible en otras instancias que no sean la penal. Por su parte, la regla ponderativa en el marco de la responsabilidad administrativa y patrimonial del Estado, en aquellos casos donde está de por medio un sujeto de especial protección, conlleva a la siguiente proposición: **el peso del reproche al cumplimiento del deber de especial protección se agudiza cuando surge la condición de vulnerabilidad como premisa empírica del balanceo, en cuyo caso, la culpa de la víctima se sitúa en la escala más intensa de gradación y la decisión de exonerar el deber de indemnizar se torna perentoria. Huelga decir, por evidente, que el peso abstracto que tienen los derechos de los niños/as como sujetos de especial protección, en cualquier escenario judicial es superior a otro derecho que se le contra ponga, porque así está dispuesto desde el ordenamiento constitucional.***

26

De lo anterior se colige que, tratándose de menores de edad, resulta procedente la exoneración del deber de indemnizar puesto que debe ponderarse los intereses de los sujetos de especial y el denunciado estaba en el deber de soportar la medida cautelar que se le impuso en el marco del proceso penal. Esto tenido en cuenta que nunca se descartó la materialidad de la conducta, solamente la situación se resolvió en favor del demandante.

5.La innominada De conformidad con el Artículo 187, inciso 2º del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, solicito de

²⁶ Consejo de Estado (Consejo De Estado, Sala De Lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, Subsección B, Consejero ponente: RAMIRO PAZOS GUERRERO, catorce (14) de diciembre de dos mil dieciséis (2016), Radicación número: 17001-23-31-000-2008-00305-01(42615)

manera respetuosa a su Señoría se declare cualquier otra excepción que encuentre probada en el curso del proceso.

En conclusión, en el caso en concreto se tienen las siguientes eximentes:

1. Ausencia de daño antijurídico
2. Falta de legitimidad por pasiva de la Nación – Rama Judicial
3. Aplicación del principio in dubio pro reo
4. Aplicación del principio pro infans
5. La innominada

PRUEBAS

Solicito a su Señoría, decretar las pruebas de oficio que considere pertinentes y tener como tales la documental aportada por el extremo demandante junto con el escrito mediante el cual se promovió el presente medio de control.

PETICIONES

1. Principal

Que se declaren probadas las excepciones propuestas y las que, de conformidad con el Artículo 187, inciso 2º del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo sean advertidas por su Despacho, y como consecuencia de ello, se hagan pronunciamientos de fondo sobre las pretensiones de la demanda.

2. Subsidiaria

Que se nieguen las pretensiones de la demanda, por las razones de hecho y de Derecho expuestas en este escrito, y se declare que **LA NACIÓN – RAMA JUDICIAL**, no tiene responsabilidad administrativa alguna en los hechos que dieron origen a este medio de control.

ANEXOS

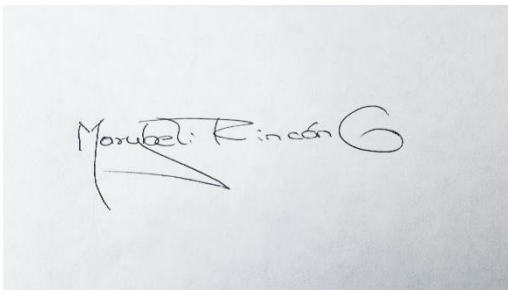
1.- Poder otorgado por la doctora MARTHA ESMERALDA RODRIGUEZ VERU, en su calidad de Directora Administrativa de la División de Procesos de la Unidad de Asistencia Legal de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial

2.-Resolución No. 5841 del 7 de julio de 2023, por medio del cual se delega la función de representación judicial y extrajudicial de la Nación-Rama Judicial

NOTIFICACIONES

Las recibiré en la Unidad de Asistencia Legal de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial, Carrera 7 No. 27-18. Tel. 5553939 Ext. 1078-1080 de Bogotá D.C.

Del señor Juez,

A photograph of a handwritten signature in black ink on a light-colored background. The signature reads "Marybeli Rincón G" with a stylized flourish at the end.

MARYBELI RINCÓN GÓMEZ

C.C. N° 21.231.650 de Villavicencio.

T.P. N° 26.271 del C. S. de la J.

mrincong@deaj.ramajudicial.gov.co



Consejo Superior de la Judicatura
Dirección Ejecutiva de Administración Judicial

DEAJALO23-10808

Bogotá D.C., lunes, 14 de agosto de 2023

Señores
JUZGADO 061 ADMINISTRATIVO
SECCION TERCERA
BOGOTA - CUNDINAMARCA

Asunto: Poder al doctor (a): **MARYBELI RINCON GOMEZ**
Proceso No. **110013343061202300117-00**
Acción: **REPARACION DIRECTA**
Demandante(s): **NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ**
Demandado: **NACIÓN - RAMA JUDICIAL – DIRECCIÓN EJECUTIVA DE ADMINISTRACIÓN JUDICIAL**

MARTHA ESMERALDA RODRÍGUEZ VERU, mayor de edad, con domicilio en la ciudad de Bogotá D.C., identificada con la Cédula de Ciudadanía No. 51.776.790 de Bogotá, Directora Administrativa de la División de Procesos de la Unidad de Asistencia Legal de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial, de conformidad con la Resolución No. 5841 del 07 de julio de 2023, en ejercicio de la función de representación judicial y extrajudicial que fue delegada por el Director Ejecutivo de Administración Judicial mediante Resolución No. 5393 del 16 de agosto de 2017, confiero poder especial, amplio y suficiente al doctor(a) **MARYBELI RINCON GOMEZ** abogado(a) de la División de Procesos de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial, identificado(a) con cédula de ciudadanía No. 21.231.650 y Tarjeta Profesional No. 26.271, para que asuma la representación y defensa de la Nación – Rama Judicial, en el proceso de la referencia.

El (la) apoderado(a) queda facultado(a) para conciliar, desistir, sustituir, en todas las etapas administrativas y judiciales, así como realizar todo cuanto sea necesario para cumplir debidamente este mandato, exceptuando únicamente la facultad de recibir.

Sírvase reconocerle personería.

MARTHA ESMERALDA RODRÍGUEZ VERU
C. C. No. 51.776.790 de Bogotá
Directora Administrativa de la División de Procesos
Unidad de Asistencia Legal

Acepto:

MARYBELI RINCON GOMEZ
C.C. 21.231.650 de Villavicencio
T.P. No. 26.271 del C.S. de la J.
mrincong@deaj.ramajudicial.gov.co
deajnotif@deaj.ramajudicial.gov.co

Iniciales de quien elabora: ALGC

Carrera 7 No. 27-18 Tel: 3127011 www.ramajudicial.gov.co



Firmado Por:
Martha Esmeralda Rodríguez Veru
Directora División De Procesos
Dirección Ejecutiva De Administración Judicial
Unidad Asistencia Legal
Bogotá, D.C. - Bogotá D.C.,

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica,
conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación: **7273db050b33597dc919dd24dd62957918a52f03f44fb9d405da977b0c7552b6**

Documento generado en 14/08/2023 02:00:06 PM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>



FISCALIA
GENERAL DE LA NACION

RESOLUCIÓN No. **0**- 0863

18 MAR. 2016

“Por medio de la cual se efectúa un nombramiento en provisionalidad”

EL FISCAL GENERAL DE LA NACIÓN,

En uso de las facultades constitucionales y legales, especialmente las previstas en el artículo 251, numeral 2º, de la Constitución Política y en los artículos 4º, numeral 22, del Decreto Ley 016 de 2014 y 11 del Decreto Ley 020 de 2014.

CONSIDERANDO

Que el Fiscal General de la Nación tiene competencia constitucional y legal para nombrar y remover a los servidores públicos de la Fiscalía General de la Nación y decidir sobre sus situaciones administrativas.

Que el numeral 22 del artículo 4º del Decreto Ley 016 de 2014 faculta al Fiscal General de la Nación para nombrar y remover al Vicefiscal General de la Nación y demás servidores públicos de la Fiscalía General de la Nación y decidir sobre sus situaciones administrativas.

Que el Decreto Ley 017 de 2014 define los niveles jerárquicos, modifica la nomenclatura y establece las equivalencias y requisitos generales para los empleos de la Entidad.

Que la resolución 0-0470 del 2 de abril de 2014, modifica y adopta el Manual Específico de Funciones y Requisitos de los Empleos que conforman la planta de personal de la Fiscalía General de la Nación y establece otras disposiciones.

Que el párrafo 1 del artículo 2º del Decreto Ley 018 de 2014 establece que el Fiscal General de la Nación distribuirá los cargos de las plantas en cada una de las dependencias de la Fiscalía General de la Nación y ubicará el personal teniendo en cuenta la organización interna, las necesidades del servicio, los planes, las estrategias y los programas de la entidad.

Que el artículo 11 del Decreto Ley 020 de 2014, señala las clases de nombramientos al interior de la entidad, disponiendo en el numeral 3 como uno de ellos la provisionalidad *“Para proveer empleos de carrera o de libre nombramiento y remoción vacantes de manera temporal cuando el titular no este percibiendo la remuneración, mientras dure la situación administrativa. // Los cargos de carrera especial vacantes de manera definitiva también podrán proveerse mediante nombramiento provisional con personas no seleccionadas por el sistema de méritos, mientras se provee el empleo a través de concurso o proceso de selección”*.

Que de conformidad con lo establecido en el artículo 12 de la resolución 0-0787 del 9 de abril de 2014, el Despacho del Fiscal General de la Nación, verificó que la doctora **SONIA MILENA TORRES CASTAÑO**, cumple con los requisitos exigidos para el desempeño del cargo.

Que de acuerdo con el Decreto Ley 018 de 2014, el empleo en el que se nombra a la doctora **SONIA MILENA TORRES CASTAÑO**, pertenece a la planta global del área Administrativa y será ubicado en la Dirección Jurídica, por necesidades del servicio.

Que en mérito de lo expuesto, el Fiscal General de la Nación,

RESUELVE

ARTÍCULO 1º. Nombrar en provisionalidad en el cargo de **PROFESIONAL EXPERTO** en la **Dirección Jurídica** a la doctora ****SONIA MILENA TORRES CASTAÑO**, con cédula de ciudadanía No. **30.881.383**.

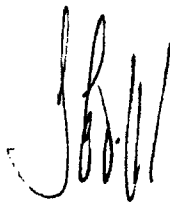
ARTÍCULO 2º. El nombramiento deberá ser comunicado a la interesada por el Departamento de Administración de Personal, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la expedición del acto administrativo, para que, dentro de los ocho (8) días hábiles posteriores a la comunicación, manifieste su decisión, y deberá tomar posesión del cargo dentro de los ocho (8) días hábiles siguientes a la aceptación.

ARTÍCULO 3º. La nombrada tomará posesión del cargo ante el **Subdirector de Talento Humano o el Jefe del Departamento de Administración de Personal**, acreditando que reúne los requisitos exigidos para tal efecto.

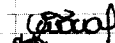


ARTÍCULO 4º. La presente resolución rige a partir de la fecha de su expedición.

COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá, D.C., a los **18 MAR. 2016**



EDUARDO MONTEALEGRE LYNETT
Fiscal General de la Nación

	NOMBRE	FIRMA	FECHA
Proyecto:	Angela Viviana Mendoza Barbosa		16 de marzo de 2016
Revisó:	Shelly Alexandra Duarte Rojas		16 de marzo de 2016
Aprobó:	Rocio del Pilar Forero Garzón		16 de marzo de 2016

Los arriba firmantes declaramos que hemos revisado el documento y lo encontramos ajustado a las normas y disposiciones legales vigentes y por lo tanto bajo nuestra responsabilidad lo presentamos para firma



Señor
JUEZ SESENTA Y UNO (61) ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ
E.S.D.

MEDIO DE CONTROL: REPARACION DIRECTA
DEMANDANTE: NORBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ y OTROS
RADICADO: 11001334306120230011700

SONIA MILENA TORRES CASTAÑO, domiciliada en la Ciudad de Bogotá, identificada con la Cédula de Ciudadanía No. 30.881.383 de Arjona – Bolívar, en calidad de Coordinadora de la Unidad de Defensa Jurídica de la Dirección de Asuntos Jurídicos, debidamente designada mediante oficio 20221500004773 del 30 de marzo de 2022, en los términos de la delegación efectuada por el Señor **FISCAL GENERAL DE LA NACIÓN**, mediante el artículo décimo de la Resolución N° 0-0259 del 29 de marzo de 2022, documentos que anexo al presente escrito, atentamente manifiesto que confiero poder especial, amplio y suficiente a la Doctora **MARIA DEL ROSARIO OTALORA BELTRAN**, abogada, identificada con la C.C. No. 31.936.714 de Cali y portadora de la Tarjeta Profesional No. 87.484 del C.S.J., para que represente a la **FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN** en el proceso de la referencia.

La Doctora **MARIA DEL ROSARIO OTALORA BELTRAN**, queda investida de las facultades consagradas en el artículo 77 del Código General del Proceso y en especial para, sustituir, conciliar total o parcialmente, recibir, presentar recursos ordinarios y extraordinarios y en general para adelantar las diligencias tendientes al cabal desarrollo del presente mandato.

Solicito respetuosamente se reconozca personería a la Doctora **MARIA DEL ROSARIO OTALORA BELTRAN**, en los términos y para los fines que confiere el presente poder.

El correo institucional del abogado es maria.otalora@fiscalia.gov.co, el correo electrónico para notificaciones judiciales, comunicaciones, citaciones, traslados o cualquier otra actuación que se realice a través de un mensaje de datos es jur.notificacionesjudiciales@fiscalia.gov.co

De Usted,

SONIA MILENA TORRES CASTAÑO
Coordinadora Unidad de Defensa Jurídica
Dirección de Asuntos Jurídicos

Acepto:

MARIA DEL ROSARIO OTALORA BELTRAN
Cédula de Ciudadanía No. 31.936.714 de Cali
T.P. No. 87.484 del C.S.J.



Outlook interface showing an email from 'Poderes Direccion de Asuntos Jurídicos' with two attachments: 'NOBERTO BRICEÑO BOHORQUEZ y OTROS.docx' and 'CLARA INÉS FELÁEZ URIBE y OTROS.docx'.

2 PODERES LEY 2213 DE 2022

Buen día

Respetuosamente se remite(n) 2 poder (s), de acuerdo a lo definido en el Artículo 5 de la LEY 2213 DE 2022, que establece:

ARTÍCULO 5°. Los poderes especiales para cualquier actuación judicial se podrán conferir mediante mensaje de datos, sin firma manuscrita o digital, con la sola antefirma, se presumirán auténticos y no requerirán de ninguna presentación personal o reconocimiento.

En el poder se indicará expresamente la dirección de correo electrónico del apoderado que deberá coincidir con la inscrita en el Registro Nacional de Abogados. Los poderes otorgados por personas inscritas en el registro mercantil, deberán ser remitidos desde la dirección de correo electrónico inscrita para recibir notificaciones judiciales.

JUZGADO SESENTA Y UNO (61) ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ	NOBERTO BRICENO BOHORQUEZ y OTROS	LINA VARGAS 23-8-23	2455727	MARIA DEL ROSARIO OTALORA BELTRAN
JUZGADO TREINTA Y CINCO (35) ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE BOGOTÁ D.C. - SECCIÓN TERCERA -	Clara Inés Peláez Uribe y otros	DIANA CAROLINA VALENCIA C 23-8-23	2461856	MARIA DEL ROSARIO OTALORA

Cordialmente,

poderesDAJ@fiscalia.gov.co

NOTA CONFIDENCIAL DE LA FISCALIA GENERAL DE LA NACIÓN: Este mensaje (incluyendo cualquier anexo) contiene información confidencial y se encuentra protegido por la Ley. Sólo puede ser utilizada por la persona o compañía a la cual está dirigido. Si usted no es el receptor autorizado, o por error recibe este mensaje, favor borrarlo inmediatamente. Cualquier retención, difusión, distribución, copia o toma cualquier acción basado en ella, se encuentra estrictamente prohibido.



00542

ACTA DE POSESIÓN

En la ciudad de Bogotá D.C., el día 5 de Abril de 2016, se presentó en el Departamento de Administración de Personal de la Subdirección Nacional de Talento Humano, la señora **SONIA MILENA TORRES CASTAÑO**, identificada con cédula de ciudadanía **No. 30.881.383**, con el fin de tomar posesión del cargo de **PROFESIONAL EXPERTO**, en la Dirección Jurídica, nombramiento efectuado mediante Resolución **No. 0-0863** del 18 de marzo de 2016.

Prestó el juramento de rigor conforme a los preceptos legales, por cuya gravedad se compromete a cumplir y hacer cumplir la Constitución Política y las Leyes de la República y desempeñar fielmente los deberes que el cargo le impone. Igualmente, se le enteró del artículo 6o. de la Ley 190 de 1995.

Para esta posesión se presentó la siguiente documentación:

- Carta de Aceptación
- Certificado Antecedentes de Policía Nacional
- Certificado de Responsabilidad Fiscal Contraloría
- Certificado Antecedentes Disciplinarios Procuraduría
- Certificado de Deudores Morosos
- Certificado de Antecedentes Disciplinarios de Abogados
- Copia de la Tarjeta Profesional

Para constancia, se firma la presente Acta por quienes en ella intervinieron.

NELBI YOLANDA ARENAS HERREÑO

Jefe Departamento Administración de Personal (E)

SONIA MILENA TORRES CASTAÑO
Posesionada

ESTE DOCUMENTO ES FIEL COPIA DE LA COPIA
QUE REPOSA EN EL DEPARTAMENTO
DE ADMINISTRACIÓN DE PERSONAL

DEPARTAMENTO ADMINISTRACIÓN DE PERSONAL
FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN

DRL/ Leticia Beltrán R.

DEPARTAMENTO DE ADMINISTRACIÓN DE PERSONAL

DIAGONAL 228 (AVDA. LUIS CARLOS GALÁN) No. 52-01 BLOQUE C PISO 4 BOGOTÁ

CONMUTADOR 5702000 - 4149000 Exts. 2064

www.fiscalia.gov.co



Radicado No. 20181500002733
Oficio No. DAJ-10400-
04/04/2018
Página 1 de 1

Bogotá D.C., 04 de abril de 2018


Doctora
SONIA MILENA TORRES CASTAÑO
Dirección de Asuntos Jurídicos
Fiscalía General de la Nación
Ciudad

ASUNTO: RATIFICACIÓN DE FUNCIONES COMO COORDINADORA DE LA UNIDAD DE DEFENSA JURÍDICA DE LA DIRECCIÓN DE ASUNTOS JURÍDICOS

Respetada doctora Sonia,

Con ocasión de la expedición de la Resolución No. 0303 del 20 de marzo de 2018, por medio de la cual el Fiscal General de la Nación “establece la organización interna de la Dirección de Asuntos Jurídicos”, y con el fin de dar continuidad a la función de coordinación que viene desempeñando, de manera atenta me permito ratificar su designación como Coordinadora de la Unidad de Defensa Jurídica de la Dirección de Asuntos Jurídicos. Las funciones asignadas a la mencionada Unidad se encuentran consagradas en el artículo 3° de la Resolución No. 0303 del 20 de marzo de 2018, por medio de la cual el Fiscal General de la Nación estableció la organización interna de esta Dirección.

Cordialmente,


MIRIAM STELLA ORTIZ QUINTERO
Directora de Asuntos Jurídicos
Fiscalía General de la Nación

Proyectó: Johanna Pinto García 



RESOLUCIÓN No. 5841

07 JUL. 2023

“Por la cual se efectúa un nombramiento en provisionalidad por el término de una licencia no remunerada”

LA DIRECTORA EJECUTIVA DE ADMINISTRACIÓN JUDICIAL

En ejercicio de sus facultades legales estatutarias, especialmente las conferidas en el artículo 99 de la Ley 270 de 1996.

CONSIDERANDO:

Que de conformidad con el numeral 4° del artículo 99 de la Ley 270 de 1996, es función de la Directora Ejecutiva de Administración Judicial nombrar y remover a los empleados del Consejo Superior de la Judicatura y definir sus situaciones administrativas, en los casos en los cuales dichas competencias no correspondan a las Salas de esa Corporación.

Que mediante Resolución No. 5828 del 5 de julio de 2023, le fue concedida una licencia no remunerada, hasta por el término de dos (2) años, a partir del 10 de julio de 2023, a la doctora BELSY YOHANA PUENTES DUARTE, identificada con cedula de ciudadanía No. 33.368.171, quien ocupa en propiedad el cargo de Directora Administrativa de la planta global de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial, División de Procesos – Unidad de Asistencia Legal.

Que con el fin de garantizar la continuidad del servicio, el empleo en vacancia temporal debe ser provisto, previa verificación del cumplimiento de los requisitos exigidos para el desempeño del empleo.

Que el numeral 2° del artículo 132 de la Ley 270 de 1996, establece como una forma de provisión de los cargos en la Rama Judicial el nombramiento en provisionalidad y señala que *“El nombramiento se hará en provisionalidad en caso de vacancia definitiva, hasta tanto se pueda hacer la designación por el sistema legalmente previsto, que no podrá exceder de seis meses, o en caso de vacancia temporal, cuando no se haga la designación en encargo, o la misma sea superior a un mes.”*

Que la doctora MARTHA ESMERALDA RODRÍGUEZ VERU, identificada con cédula de ciudadanía No.51.776.790, cumple con los requisitos de educación y experiencia establecidos en el Acuerdo No. PCSJA20-11700 de 2020, para ocupar el cargo de Directora Administrativa de la planta global de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial, División de Procesos – Unidad de Asistencia Legal.

Que por lo expuesto,

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO. - Nombrar en provisionalidad, a la doctora **MARTHA ESMERALDA RODRÍGUEZ VERU**, identificada con cédula de ciudadanía No.51.776.790, en el cargo de Directora Administrativa de la planta global de la Dirección Ejecutiva de Administración Judicial, División de Procesos – Unidad de Asistencia Legal, por el término

Hoja No. 2 de la Resolución No. **5841** de fecha **07 JUL. 2023** Por la cual se efectúa un nombramiento en provisionalidad por el término de una licencia no remunerada.

de la licencia no remunerada concedida a la titular del cargo, doctora **BELSY YOHANA PUENTES DUARTE**, de conformidad con la parte motiva.

ARTÍCULO SEGUNDO. - Para efectos de la posesión, la doctora **MARTHA ESMERALDA RODRÍGUEZ VERU**, deberá acreditar el lleno de los requisitos exigidos para el ejercicio del cargo.

ARTÍCULO TERCERO. - La presente resolución rige a partir de la fecha de su expedición.

COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Dada en Bogotá D.C., a los **07 JUL. 2023**

Aprobó: María Claudia Díaz López/Directora Unidad de Recursos Humanos (E)
Elaboró: Iris P. Cabrera Montoya/PU URH

Firmado Por:

Nasly Raquel Ramos Camacho

Directora Ejecutiva

Dirección Ejecutiva De Administración Judicial

Despacho Dirección

Bogotá, D.C. - Bogotá D.C.,

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación: **f9e8896436a63bcd9a737e88b384caac134fd8cbcedee4afa1d0cf99915db537**

Documento generado en 07/07/2023 09:37:08 AM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:

<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>