


Reparación Directa: 2012-00181 - PRESENTACIÓN ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

Nelson Rodrigo Alvarez Triana <nalvarez@Minsalud.gov.co>

Vie 14/02/2020 2:40 PM

Para: Juzgado 03 Administrativo - Valle Del Cauca - Buenaventura <j03admbtura@cendoj.ramajudicial.gov.co>

 1 archivos adjuntos (2 MB)

2012181 Alegatos Graciela Cardenas_14022020.pdf;

Respetados Señores

Reciban un cordial saludo.

Conforme al término otorgado en la decisión de la audiencia de fecha 6 de febrero de 2020, me permito presentar ALEGATOS DE CONCLUSIÓN conforme al escrito adjunto.

Por favor confirmar el recibido. Mil gracias!

Cualquier inquietud, con todo gusto la atenderé.

Nelson Rodrigo Álvarez Triana

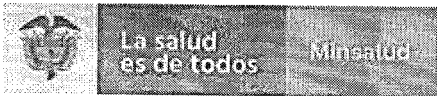
Profesional Especializado

Dirección Jurídica – Defensa Legal

Ministerio de Salud y Protección Social

Carrera 13 No. 32-76

Bogotá, D.C.



Antes de imprimir este mensaje piense bien si es necesario hacerlo



La salud
es de todos

Minsalud

1052
1

SEÑORES

JUZGADO TERCERO ADMINISTRATIVO ORAL DEL CIRCUITO DE BUENAVENTURA
E.S.D.

PROCESO : 76001333100220120018100
CLASE DE PROCESO : REPARACIÓN DIRECTA
DEMANDANTE : GRACIELA VICTORIA CARDENAS y otros.
DEMANDADOS : NACIÓN - MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN
SOCIAL Y OTROS
REFERENCIA : ALEGATOS DE CONCLUSIÓN

NELSON RODRIGO ALVAREZ TRIANA, mayor de edad, vecino de la ciudad de Bogotá D.C., identificado con la cédula de ciudadanía No. 79.729.540 expedida en la ciudad de Bogotá D.C., Abogado en ejercicio, portador de la Tarjeta Profesional No. 203.664 del Consejo Superior de la Judicatura, actuando en nombre y representación de la **NACIÓN - MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL**, de acuerdo con el poder que se me ha conferido, estando en la oportunidad legal, me permito presentar alegatos de conclusión, en los siguientes términos:

En primer lugar y establecida que la base del litigio radica en determinar si la Nación – Ministerio de Salud y Protección Social y SELVA SALUD EPS (hoy liquidada), son administrativamente responsables por los daños morales, fisiológicos y perjuicios económicos derivados de la omisión en la prestación del servicio de salud por parte de las demandadas.

Al respecto, es pertinente precisar que el Ministerio de Salud y Protección Social, no debe responder por ningún tipo de daño yo/ perjuicio ocasionado por Entidades o Instituciones Prestadoras de Servicios de Salud que cuentan con personería jurídica, patrimonio propio y autonomía administrativa; así las cosas, consideramos necesario revisar las competencias de esta cartera ministerial, en los siguientes términos:

COMPETENCIAS Y RESPONSABILIDADES DEL MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL.

La Constitución Política de Colombia en su artículo 1º consagró la **descentralización administrativa** como un sistema de organización del Estado, en este sentido, los artículos 1º, 209, 287 y 311 de la Carta Política, son explícitos en establecer que "(...) *Colombia es un Estado Social de derecho, organizado en forma de República unitaria, descentralizada, con autonomía de sus entidades territoriales (...)*"¹.

Por su parte, el artículo 209 ibídem reitera que la función administrativa se desarrolla mediante la **descentralización**, la delegación y la desconcentración de funciones.

Así las cosas, la descentralización administrativa ha sido definida como el proceso jurídico, político y administrativo, por medio del cual se otorgan competencias a las personas públicas diferentes de los órganos del nivel central del Estado, **para que éstas las ejerzan bajo su propio nombre y responsabilidad**. Para el efecto, el Estado asignará los recursos fiscales correspondientes.

¹ Artículo 1º de la Carta Política.



La salud
es de todos

Minsalud

La descentralización administrativa, por tanto, forma parte de los instrumentos mediadores de la unidad y la autonomía a que se refiere la norma superior, otorgando dicha prerrogativa ya sea con ocasión de la prestación de un servicio especializado; o de una necesidad propia, regional o local, esto es, la denominada **descentralización por servicios o territorial**, respectivamente.

En consecuencia, no es posible jurídicamente que un organismo del orden Nacional, como es el Ministerio de Salud y Protección Social, adopte determinaciones de carácter administrativo asignadas a las entidades descentralizadas y mucho menos a Entidades de Carácter particular como es el caso concreto de la presente demanda.

Es de advertir que los hechos y omisiones son imputados a SELVA SALUD EPS y no al Ministerio de Salud y Protección Social, lo que evidencia que éste no intervino en la presunta configuración de lo pretendido.

De conformidad con el Decreto Ley 4107 de 2 de noviembre de 2011, que estableció los objetivos y estructura orgánica, del Ministerio de Salud y Protección Social que para el presente asunto son de gran relevancia:

1. El Ministerio de Salud y Protección Social tiene como objetivos, dentro del marco de sus competencias, formular, adoptar, dirigir, coordinar, ejecutar y evaluar la política pública en materia de salud, salud pública, y promoción social en salud, y participar en la formulación de las políticas en materia de pensiones, beneficios económicos periódicos y riesgos profesionales, lo cual se desarrolla a través de la institucionalidad que comprende el sector administrativo.
2. Así mismo, determinó que el Ministerio de Salud y Protección Social dirigirá, orientará, coordinará y evaluará el Sistema General de Seguridad Social en Salud y el Sistema General de Riesgos Profesionales, en lo de su competencia. Adicionalmente, formulará, establecerá y definirá los lineamientos relacionados con los sistemas de información de la Protección Social. (...)

FALTA DE LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR PASIVA

La legitimación en la causa por el lado activo, es la identidad del demandante con el titular del derecho subjetivo, es decir, con quien tiene vocación jurídica para reclamarlo y, **por el lado pasivo, es la identidad del demandado con quien tiene el deber correlativo de satisfacer el derecho.** La legitimación es, por lo tanto, un presupuesto material de la sentencia de mérito favorable al demandante o al demandado. Con relación al tema de la legitimación en la causa, la sección segunda del Honorable Consejo de Estado, en sentencia del 25 de marzo de 2010, expediente 05001-23-31-000-2000-02571-01 (1275-08), MP Dr. GUSTAVO EDUARDO GOMEZ ARANGUREN, sostuvo:

*"(...) Así mismo, ha diferenciado entre la legitimación de hecho y la legitimación material en la causa, siendo la legitimación en la causa de hecho la relación procesal existente entre demandante legitimado en la causa de hecho por activa y demandado legitimado en la causa de hecho por pasiva y nacida con la presentación de la demanda y con la notificación del auto admisorio de la misma quien asumirá la posición de demandado; dicha vertiente de la legitimación procesal se traduce en facultar a los sujetos litigiosos para intervenir en el trámite del plenario y para ejercer sus derechos de defensa y de contradicción; **la legitimación material, en cambio, supone la conexión entre las***

Carrera 13 N° 32 - 76 - Código Postal 110311, Bogotá D.C.

Teléfono: (57 -1) 3305000 - Línea gratuita: 018000960020 - fax: (57-1) 3305050 - www.minsalud.gov.co



partes y los hechos constitutivos del litigio, ora porque resultaron perjudicadas, ora porque dieron lugar a la producción del daño. En un sujeto procesal que se encuentra legitimado de hecho en la causa no necesariamente concurrirá, al mismo tiempo, legitimación material, pues ésta solamente es predicable de quienes participaron realmente en los hechos que han dado lugar a la instauración de la demanda o, en general, de los titulares de las correspondientes relaciones jurídicas sustanciales; por consiguiente, el análisis sobre la legitimación material en la causa se contrae a dilucidar si existe, o no, relación real de la parte demandada o de la demandante con la pretensión que ésta formula o la defensa que aquella realiza, pues la existencia de tal relación constituye condición anterior y necesaria para dictar sentencia de mérito favorable a una o a otra...." *Negrita intencional*

Concluyendo lo anterior: 1) **La legitimación de hecho:** Es la que de manera estricta y técnica constituye una excepción, y el momento indicado para decidir si se encuentra probada, es en la audiencia inicial; prosperará si se establece que la demandada no es un sujeto procesal o contra lo que carece de personería jurídica, entre algunos escenarios posibles. Si se encuentra probada, la decisión es que se desvincula del proceso, del todo y desde esa primera audiencia.

Conforme al material probatorio allegado al presente proceso, es claro que el Ministerio de Salud y Protección Social no tuvo ningún tipo de **vínculo administrativo** con las entidades hoy demandadas, motivo por el cual, se desconoce la situación de los mismos. Este Ministerio no tuvo injerencia alguna en la aplicación de procedimientos médicos a la fallecida señora DEYLUZ PRETEL VICTORIA, que permitiera inferir una responsabilidad de esta cartera ministerial, y mucho menos la existencia de un nexo causal entre la conducta de los profesionales de la salud y este Ministerio.

En tal sentido, el Consejo de Estado en sentencia del 5 de diciembre de 2005², se pronunció así:

"Con la expedición de la Ley 10 de 1990 se reorganizó el Sistema Nacional de Salud y se dictaron otras disposiciones. En ese sentido, el artículo 1º señaló que la prestación de los servicios de salud en todos los niveles, es un servicio público a cargo de la Nación, gratuito en los servicios básicos para todos los habitantes del territorio nacional y administrado en asocio de las entidades territoriales, de sus entes descentralizados y de las personas privadas autorizadas para el efecto.

Igualmente, el artículo 8º de la misma ley, dispuso que la Dirección Nacional del Sistema de Salud estaría a cargo del Ministerio de Salud, al cual le corresponde formular las políticas y dictar todas las normas científico - administrativas, de obligatorio cumplimiento por las entidades que integran el sistema y ejercer entre otras las siguientes funciones:

- Formular y adoptar la política para el sistema de salud, de acuerdo con los planes y programas de desarrollo económico y social, y las políticas, estrategias, programas y proyectos del Gobierno Nacional.
- Elaborar los planes y programas del sector salud que deberán ser incorporados al Plan Nacional de Desarrollo Económico y social o las políticas, estrategias, programas y proyectos del Gobierno Nacional.

De otro lado, el sector salud está integrado por todas las entidades públicas o privadas que presten dicho servicio a las cuales les corresponde asumir la responsabilidad en la dirección y prestación del servicio.

Sin embargo, como quedó expuesto, es claro que la Nación a través del Ministerio de Salud le corresponde formular y adoptar la política para el sistema de salud, de acuerdo con los planes y programas de desarrollo económico y social, razón suficiente para respaldar la decisión del Tribunal en cuanto absolvió a la administración central, pues la lesión del bien jurídicamente tutelado no resulta imputable a esta entidad, primero porque la prestación del servicios no forma parte de la órbita de su

² Consejo de Estado. Sentencia del 5 de diciembre de 2005. C.P: Ramiro Saavedra Becerra. Exp: 15.470



La salud
es de todos

Minsalud

competencia y segundo, por sustracción de materia, por no ser la entidad que materialmente formuló el diagnóstico. (...) (Subrayado y negrilla fuera de texto)

Conforme con lo anterior, queda plenamente establecido que el Ministerio de Salud y Protección Social, tiene como función el establecer las políticas y directrices para la recta prestación del servicio de salud en todo el territorio nacional, de manera que, en aquellos casos en que se pretenda la responsabilidad de esta entidad estatal, la demanda deberá encaminarse en un caso específico, a cuestionar su proceder en este sentido.

Por su parte, la Superintendencia de Salud es la cabeza del Sistema de Inspección, Vigilancia y Control del Sistema General de Seguridad Social en Salud, es una entidad de carácter técnico adscrita al Ministerio de Salud y Protección Social, con personería jurídica, autonomía administrativa y patrimonio independiente.

De manera que, dentro de sus funciones se encuentra la de ejercer la inspección, vigilancia y control respecto del cumplimiento de las normas constitucionales y legales que reglamentan el Sistema General de Seguridad Social en Salud (SGSSS), incluyendo las normas técnicas, científicas, administrativas y financieras del Sector Salud, sobre la administración de los riesgos inherentes al Sistema General de Seguridad Social en Salud, incluidos los riesgos sistémicos; emitir instrucciones a los sujetos vigilados sobre la manera como deben cumplirse las disposiciones normativas que regulan su actividad, fijar los criterios técnicos y jurídicos que faciliten el cumplimiento de tales normas y señalar los procedimientos para su cabal aplicación; inspeccionar, vigilar y controlar la eficiencia, eficacia y efectividad en la generación, flujo, administración y aplicación de los recursos del Sistema General de Seguridad Social en Salud; e inspeccionar, vigilar y controlar el Sistema General de Seguridad Social en Salud, propendiendo que los actores del mismo suministren la información con calidad, cobertura, pertinencia, oportunidad, fluidez y transparencia, entre otras.
(...)"

PETICIÓN

Por las razones antes expuestas, así como a lo demostrado en desarrollo del proceso, con todo respeto solicito al Señor Juez declarar probados los argumentos de la Excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva y exonerar a mi representada negando las pretensiones en favor de la NACIÓN – MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL.

NOTIFICACIONES

La demandada, Nación - Ministerio de Salud y Protección Social, y el suscrito apoderado, recibiremos notificaciones en la Carrera 13 No. 32-76 Piso 10, Edificio Urano, Bogotá D.C. Correo electrónico: notificacionesjudiciales@minsalud.gov.co - nalvarez@minsalud.gov.co Teléfono: 330 50 50 Ext 5096

Del Honorable Juez, con el debido respeto,

NELSON RODRIGO ALVAREZ TRIANA

C.C. No. 79.729.540 de Bogotá D.C.

T.P. No. 203.664 del C. S. de la J.

Correo electrónico: nalvarez@minsalud.gov.co

Carrera 13 N° 32 - 76 - Código Postal 110311, Bogotá D.C.

Teléfono: (57 - 1) 3305000 - Línea gratuita: 018000960020 - fax: (57-1) 3305050 - www.minsalud.gov.co