

Doctor
ROGERS AREHAM ARIAS TRUJILLO
JUEZ 19 ADMINISTRATIVO DEL CIRCUITO DE CALI
Ciudad

Rad.: 76001-33-33-019-2022-00028-00

M.C.: REPARACIÓN DIRECTA

Dte.: Ma. Cristina Urrego Noreña, Michel Juliana Rivera Urrego, José Julián Rivera Arango y Julián Stiven Rivera Urrego

Ddo.: EMCALI – ALLIANZ SEGUROS S.A., Santiago de Cali Distrito Especial, Deportivo, Cultural, Turístico, Empresarial y de Servicios

Asunto: ESCRITO DE EXCEPCIONES PREVIAS

MARTHA LUCÍA MEDINA ROSAS, identificada con la cédula de ciudadanía No. 34.569.982 de Popayán, abogada portadora de la tarjeta profesional No. 108.658 del C.S.J. actuando en representación del Distrito Especial, Deportivo, Cultural, Turístico, Empresarial y de Servicios de Santiago de Cali, conforme a poder que se anexa, encontrándome en oportunidad legal, procedo a incoar las Excepciones Previas frente a la demanda de referencia, en los siguientes términos:

- 1. No haberse presentado prueba de la calidad de heredero, cónyuge o compañero permanente, curador de bienes, administrador de comunidad, albacea y en general de la calidad en que actúe el demandante o se cite al demandado, cuando a ello hubiere lugar.**

La Constitución Política de Colombia, en el artículo 90 consagra:

“El Estado responderá patrimonialmente por los daños antijurídicos que le sean imputables, causados por la acción o la omisión de las autoridades públicas”.

El Código Civil, en su Título XXXIV “Responsabilidad común por los delitos y las culpas”, consagra:

artículo 2341. RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL. “El que ha cometido un delito o culpa, que ha inferido daño a otro, es obligado a la indemnización, sin perjuicio de la pena principal que la ley imponga por la culpa o el delito cometido”.

artículo 2343. PERSONAS OBLIGADAS A INDEMNIZAR. “Es obligado a la indemnización el que hizo el daño y sus herederos.

El que recibe provecho del dolo ajeno, sin haber tenido parte en él, solo es obligado hasta concurrencia de lo que valga el provecho que hubiere reportado”.

artículo 2344. <RESPONSABILIDAD SOLIDARIA>. “Si de un delito o culpa ha sido cometido por dos o más personas, cada una de ellas será solidariamente responsable de todo perjuicio procedente del mismo delito o culpa, salvas las excepciones de los artículos 2350 y 2355.

Todo fraude o dolo cometido por dos o más personas produce la acción solidaria del precedente inciso”.



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

La Ley 1437 de 2011, artículo 140. “REPARACIÓN DIRECTA” enuncia:

En los términos del artículo 90 de la Constitución Política, la persona interesada podrá demandar directamente la reparación del daño antijurídico producido por la acción u omisión de los agentes del Estado.

De conformidad con el inciso anterior, el Estado responderá, entre otras, cuando la causa del daño sea un hecho, una omisión, una operación administrativa o la ocupación temporal o permanente de inmueble por causa de trabajos públicos o por cualquiera otra causa imputable a una entidad pública o a un particular que haya obrado siguiendo una expresa instrucción de la misma.

Las entidades públicas deberán promover la misma pretensión cuando resulten perjudicadas por la actuación de un particular o de otra entidad pública.

En todos los casos en los que en la acusación del daño estén involucrados particulares y entidades públicas, en la sentencia se determinará la proporción por la cual debe responder cada una de ellas, teniendo en cuenta la influencia causal del hecho o la omisión en la ocurrencia del daño”.

Bajo esta perspectiva consideramos que la afectación al inmueble de propiedad de los convocantes es ajena a las actuaciones de la alcaldía de Cali y fue, presuntamente, producto de labores adelantadas por EMCALI para el mantenimiento en la red de distribución de agua potable instalada en 3” PVC; así lo advierten el texto de la convocatoria a conciliación, el escrito de la demanda y el informe técnico elaborado por personal de EMCALI.

No se observa, en los documentos recibidos, que el Distrito Especial de Santiago de Cali hubiera participado en la ejecución de las obras de mantenimiento en la red de distribución de agua potable, por lo cual no se puede afirmar que el Distrito, en estos eventos, ejecutara u omitiera un hecho, una operación administrativa o dispusiera la ocupación temporal o permanente de inmueble por causa de trabajos públicos o por cualquiera otra causa imputable a una entidad pública o a un particular que haya obrado siguiendo una expresa instrucción de este ente territorial (art. 90 C.P.N., art. 14 C.P.A.C.A.); o que cometiera un delito o una conducta culpable respecto de los demandantes (art. 2341 C.C.); o que hiciera el daño o se aprovechara del mismo (art. 2343 C.C.); o que participara junto a EMCALI en la ejecución de las obras de mantenimiento (art. 2344 C.C.). En consecuencia, no se identifican los elementos conceptuales que estructuran la responsabilidad extracontractual del Estado a cargo del Distrito Especial de Santiago de Cali ya que, a falta de actuaciones u omisiones ejecutadas por el ente territorial, carece del nexo causal necesario a establecer entre el daño y las acciones llevadas a cabo por servidores públicos o contratistas del Distrito, lo que hace imposible enunciar un título de imputación de responsabilidad administrativa y patrimonial a cargo del Distrito, como consecuencia de la afectación al inmueble.

Por otra parte, el Acuerdo No. 34 de 1999 “Por medio del cual se adopta el estatuto orgánico para la empresa industrial y comercial de Cali, EMCALI E.I.C.E. E.S.P., se modifica el acuerdo 014 de 1996, se dan unas autorizaciones al señor alcalde y se dictan otras disposiciones”, en su artículo primero, define la naturaleza jurídica de EMCALI como una empresa industrial y comercial del Estado del orden municipal, prestadora de servicios públicos domiciliarios, dotada de personería jurídica, patrimonio propio e independiente, autonomía administrativa y de objeto social múltiple, y, en su artículo cuarto determina que tiene como objeto social la prestación de servicios públicos domiciliarios contemplados en las Leyes 142 y 143 de



ALCALDÍA DE
SANTIAGO DE CALI

1.994, tales como acueducto, alcantarillado, distribución y comercialización de energía, distribución de gas combustible, telefonía básica conmutada, telefonía móvil y móvil rural y demás servicios de telecomunicaciones incluyendo los servicios agregados, generación de energía y tratamiento de aguas residuales.

En el mismo sentido, el Decreto Extraordinario No. 411.0.20.0516 de 2016 proferido por el alcalde de Santiago de Cali el 16 de septiembre del mismo año, “Por el cual se determina la estructura de la Administración Central y las funciones de sus dependencias”, en sus artículos 220 y siguientes, atribuye a la Unidad Administrativa de Servicios Públicos Municipales ciertas facultades relacionadas con la construcción, ampliación y mejoramiento de la infraestructura de servicios de acueducto y alcantarillado por parte del Distrito Especial de Santiago de Cali, las cuales se circunscriben únicamente a zonas rurales, debidamente regularizadas o en proceso de regularización, es decir, no abarca la zona urbana, en la cual se ubica el inmueble objeto del litigio.

Sin duda podemos afirmar que, la parte actora no aportó prueba alguna que permita sustentar la calidad de demandado para la Alcaldía de Santiago de Cali, por no haber aportado pruebas de la participación de sus funcionarios o contratistas en los eventos demandados, con las cuales se establezca un nexo causal del cual se deriven consecuencias jurídica; insistimos que EMCALI E.I.C.E.E.S.P. es una persona jurídica independiente del Distrito Especial de Santiago de Cali, desde el aspecto jurídico, técnico y presupuestal y, las acciones llevadas a cabo por sus trabajadores o contratistas son ajenas al Distrito y comprometen exclusivamente a la empresa prestadora de servicios públicos domiciliarios. En el caso objeto de litigio, resulta contrario a derecho pretender establecer una relación de causalidad entre el ente territorial y los presuntos daños ocasionados al inmueble por lo que, consideramos, se descarta para el Distrito el deber de satisfacer el derecho reclamado.

EXCEPCION GENÉRICA

Solicito al señor Juez, que, si en el transcurso del trámite procesal resultan probados hechos que configuren una excepción previa, sea declarada de oficio al momento de proferir fallo, tal y como lo prevé el numeral 6° del artículo 180 de la Ley 1437 de 2011.

PETICIONES

Al tenor de las excepciones anteriormente planteadas, solicito de manera respetuosa al despacho, que previo el trámite correspondiente, se efectúen las siguientes declaraciones y condenas:

PRIMERO: declarar probadas las excepciones propuestas, por tener vocación de prosperidad.

SEGUNDO: Como consecuencia de lo anterior, ordenar el archivo de las diligencias.

TERCERO: Condenar en costas y agencias en derecho a la parte actora.

PRUEBAS

Solicito se tengan en cuenta las pruebas aportadas por la demandante y las que se aportan y solicitan en la contestación de la demanda.

NOTIFICACIONES

La suscrita será notificada por los siguientes medios:

- Correo electrónico institucional: martha.medina@cali.gov.co
- Celular y Whatsapp 312 201 1987
- En la sede de la Secretaría de Vivienda Social y Hábitat, ubicada en la Avenida 5AN #20N-08, Edificio Fuente Versailles, piso 4, área jurídica.

La demandante, será notificada según lo informado en el escrito de demanda.

Atentamente,

MARTHA LUCÍA MEDINA ROSAS

Abogada

C.C. 34.569.982 de Popayán

T.P. 108.658 C.S.J.