

REPÚBLICA DE COLOMBIA



JUZGADO VEINTE ADMINISTRATIVO MIXTO DEL CIRCUITO JUDICIAL DE CALI

Auto Interlocutorio No. 04-066

Santiago de Cali, dos (02) de mayo de dos mil veintitrés (2023)

Radicación: 76-001-33-33-020-2022-00138-00
Medio de Control: REPARACIÓN DIRECTA
Demandante: DEISY YASMIN SALAZAR JARAMILLO Y OTROS
Demandado: HOSPITAL UNIVERSITARIO DEL VALLE "EVARISTO GARCÍA" E.S.E. Y OTROS

1. ANTECEDENTES

Notificado el auto admisorio, la apoderada judicial del Hospital Universitario del Valle "Evaristo García" E.S.E., contestó la demanda y llamó en garantía a la Aseguradora Solidaria de Colombia Entidad Cooperativa, invocando las pólizas Nos. 420-88-994000000031 y 420-88-994000000035, para que, en el evento de determinarse alguna condena en su contra, cancele la indemnización de perjuicios que se reconozca en favor de la parte demandante.

Con el mismo propósito, el apoderado judicial del Instituto de Religiosas de San José Gerona, entidad de derecho canónico, propietaria de la Clínica Nuestra Señora de los Remedios llamó en garantía a la sociedad Chubb Seguros Colombia S.A., con el fin de que cubra la condena que eventualmente se le pudiere imponer, de acuerdo con lo establecido en las pólizas de responsabilidad civil extracontractual Nos. 49335 y 54188.

2. CONSIDERACIONES

La figura del llamamiento en garantía, consagrada en el artículo 225 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo -Ley 1437 de 2011-¹, es aquella en virtud de la cual, la parte procesal que afirme tener derecho legal o contractual de exigir de un tercero, el reembolso total o parcial del pago que tuviere que hacer como resultado de la sentencia, solicita su citación, dentro del término del traslado de la demanda.

Dicho precepto establece los requisitos que debe reunir el escrito de llamamiento, así:

- 1) El nombre del llamado y el de su representante si aquel no puede comparecer por sí al proceso;
- 2) La indicación del domicilio del llamado, o en su defecto, de su residencia, y la de su habitación u oficina, y los de su representante;

¹ En adelante CPACA.

3) Los hechos en que se basa el llamamiento y los fundamentos de derecho que se invoquen; y

4) La dirección de la oficina o habitación donde quien hace el llamamiento y su apoderado recibirá notificaciones personales.

3. CASO CONCRETO

En el caso objeto de estudio, se atribuye a las entidades demandadas, la responsabilidad patrimonial por los perjuicios presuntamente causados a los demandantes, con ocasión del deficiente procedimiento que padeció en el parto la señora Deisy Jazmín Salazar Jaramillo el 23 de agosto de 2020, causándole malformaciones a su hija Mikeyla Castro Salazar de 10 meses al momento de su nacimiento.

3.1. LLAMAMIENTO DEL HOSPITAL UNIVERSITARIO DEL VALLE "EVARISTO GARCÍA" E.S.E., frente a la ASEGURADORA SOLIDARIA DE COLOMBIA ENTIDAD COOPERATIVA.

En el sub-lite, el llamamiento en garantía formulado por la entidad arriba citada, reúne a cabalidad los presupuestos aludidos en precedencia, pues están plenamente identificado el origen del llamamiento según las pólizas de responsabilidad civil Nos. 420-88-994000000031 y 420-88-994000000035, las cuales cubren el resarcimiento del perjuicio o el reintegro del pago que deba hacer la Aseguradora Solidaria de Colombia Entidad Cooperativa, como consecuencia de la condena que eventualmente se le imponga a la parte demandada.

3.2. LLAMAMIENTO DE LA CLÍNICA NUESTRA SEÑORA DE LOS REMEDIOS frente a la SOCIEDAD CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A.

Con relación al presente llamamiento, se tiene que el mismo tiene su sustento en la póliza de Responsabilidad No. 49335, con vigencia desde el 01 de marzo de 2021 hasta el 28 de febrero de 2022 y póliza de Responsabilidad No. 54188, vigente desde el 01 de marzo de 2022 hasta el 28 de febrero de 2023.

No obstante, de la Póliza de Responsabilidad No. 49335, se desprende:

*"(...) **Retroactividad:** 31 de enero de 2011 (sujeto a confirmación de fecha exacta de la póliza donde conste que de manera ininterrumpida se ha tenido contratada la póliza y en modalidad de cobertura claims made). Retroactividad para HOGAR SANTA INÉS, CENTRO MEDICO MARÍA GAY TIBAU es inicio de vigencia 2021.
(...)"*

Por su parte, en la Póliza de Responsabilidad No. 54188, se consigno:

"(...) Retroactividad: 31 de enero de 2011 (sujeto a confirmación de fecha exacta de la póliza donde conste que de manera ininterrumpida se ha tenido contratada la póliza y en modalidad de cobertura claims made). Retroactividad para HOGAR SANTA INÉS, CENTRO MEDICO MARÍA GAY TIBAU es inicio de vigencia 2021 (Marzo 01 de 2021).

(...)

LA COBERTURA SE EXTIENDE A CUBRIR LA RESPONSABILIDAD CIVIL IMPUTABLE AL ASEGURADO POR LAS RECLAMACIONES DERIVADAS DE UN ACTO MÉDICO ERRÓNEO DEL PERSONAL MÉDICO, PARAMÉDICO, MÉDICO AUXILIAR, FARMACEUTA, LABORATORISTA, ENFERMERÍA O ASIMILADOS, BAJO RELACIÓN LABORAL CON EL ASEGURADO O AUTORIZADOS POR ESTE PARA TRABAJAR EN SUS INSTALACIONES MEDIANTE CONTRATO Y/O CONVENIO ESPECIAL, AL SERVICIO DEL MISMO LOS ACTOS MÉDICOS ERRÓNEOS QUE ORIGINEN UNA RECLAMACIÓN DEBEN HABER SIDO COMETIDOS CON POSTERIORIDAD AL INICIO DE LA FECHA DE RETROACTIVIDAD ESPECIFICADA EN LAS CONDICIONES PARTICULARES Y CON ANTERIORIDAD A LA FINALIZACIÓN DEL PERIODO CONTRACTUAL.

(...)”

Conforme con lo anterior, y una vez revisada la demanda, se tiene que los hechos de la responsabilidad que hoy se deprecia en el sub-judice, tienen su génesis el día 23 de agosto de 2020, quiere decir lo anterior, por fuera de las vigencias de las pólizas arriba citadas, sin embargo, es del caso resaltar que en los mentados documentos contractuales se hace alusión sobre las coberturas anteriores – periodo de retroactividad.

Así las cosas, y teniendo en cuenta que no es factible determinar las coberturas de las pólizas puestas en consideración, bajo el entendido que los hechos objeto de reproche sucedieron con anterioridad a sus vigencias, este Operador Judicial procederá con la admisión del llamamiento de la Sociedad Chubb Seguros Colombia S.A., por cuanto la entidad demandada Clínica Nuestra Señora de los Remedios, cumplió con los postulados del artículo 225 de la Ley 1437 de 2011.

Frente a un caso similar al que hoy nos ocupa, el Honorable Consejo de Estado, se pronuncio bajo las siguientes consideraciones²:

"(...) En la demanda se expuso que los hechos generadores de responsabilidad ocurrieron entre el 2014 y 2015³, por fuera del período de vigencia de la póliza, en tanto acaecieron antes de su entrada en vigor; asimismo, resulta importante traer a colación lo acordado en la cláusula transcrita, en cuanto a reclamaciones -durante su vigencia- sobre coberturas anteriores -período de retroactividad-.

No obstante, conviene resaltar que en esta oportunidad procesal no es pertinente establecer el alcance de la póliza en cuanto al "sistema de cobertura", si cubría o no los hechos generadores de responsabilidad a pesar de que ocurrieron antes de la entrada en vigencia, cuestión que debe analizarse y debatirse cuando se decida de fondo el llamamiento en garantía que hizo la EAAB respecto de AXA Colpatria Seguros S.A., máxime porque, para proveer sobre la admisión de tal solicitud, únicamente basta con la simple afirmación del llamante de tener un derecho legal o contractual para exigir al tercero (llamado) la reparación del perjuicio que llegare a sufrir o el reembolso total o parcial del pago que tuviere que hacer como resultado de la sentencia, de acuerdo con lo previsto en el artículo 225 del CPACA.

En ese orden de ideas, el despacho revocará el auto proferido el 3 de abril de 2019 por el Tribunal a quo, que negó el llamamiento en garantía presentado por la EAAB, para que, en su lugar, provea sobre su admisión, toda vez que en esta oportunidad procesal no es pertinente establecer si la

² Consejo de Estado. Sección Tercera. Subsección A. Consejera ponente: Marta Nubia Velásquez Rico. Radicado Número: 25000-23-36-000-2017-00136-01 (64173). Actor: Los Sauces Construcciones S.A.S. Demandado: Municipio de Soacha y Otros. Sentencia del 1 de febrero de 2021.

³ Folios 3 a 27 del cuaderno No. 1 del tribunal.

póliza aludida cubría o no los hechos generadores de responsabilidad alegados en la demanda. (...)”

Teniendo en cuenta que las solicitudes de llamamiento en garantía son procedentes, por reunir las exigencias del artículo 225 del CPACA, en consecuencia, se ordenará vincular al proceso en calidad de llamado en garantía a la Aseguradora Solidaria de Colombia Entidad Cooperativa y Chubb Seguros Colombia S.A., quienes cuentan con un término de quince (15) días hábiles para responder el llamamiento, dentro del cual, también podrá pedir la citación de un tercero en la misma forma que quien los requirió.

En mérito de lo expuesto el Despacho, **RESUELVE:**

PRIMERO. - ADMITIR el llamamiento en garantía formulado por el Hospital Universitario del Valle “Evaristo García” E.S.E. a la Aseguradora Solidaria de Colombia Entidad Cooperativa.

SEGUNDO. – ADMITIR el llamamiento en garantía formulado por la Clínica Nuestra Señora de los Remedios a Chubb Seguros Colombia S.A.

TERCERO. - NOTIFÍQUESE personalmente a la Aseguradora Solidaria de Colombia Entidad Cooperativa y a Chubb Seguros Colombia S.A., esta providencia, de conformidad con los artículos 198 y 199 (modificado por la 612 del C.G.P.), concordados con el artículo 200 de la Ley 1437 de 2011.

CUARTO. - Para cumplir lo dispuesto, por el artículo 199 del C.P.A.C.A., se procederá de la siguiente forma:

A través de la Secretaría del Despacho, remítase mensaje de texto a la dirección de correo electrónica dispuesta para notificaciones judiciales, identificando la notificación que se realiza, copia de la presente providencia y del llamamiento realizado por la entidad demandada.

Igualmente se enviará al llamado en garantía, a través de mensaje de datos, copia de los anexos del llamamiento, de la demanda y de las siguientes actuaciones:

- Copia de la demanda
- Copia del auto admisorio de la demanda
- Copia de la contestación de la demanda
- Copia del escrito de llamamiento en garantía
- Copia del auto que admitió el llamamiento en garantía

QUINTO. - Las llamadas en garantía, contarán con el término de quince (15) días hábiles, siguientes a la notificación personal de esta providencia (por medio electrónico), para que se pronuncien frente al llamamiento y/o soliciten la intervención de un tercero (inciso 2º artículo 225 C.P.A.C.A.).

SEXTO. - Reconocer personería a la abogada Dayanna Carolina Hernández Rico identificado con cédula de ciudadanía No. 1.107.036.465, tarjeta profesional No. 296.257 del Consejo Superior de la Judicatura, para que actúe como apoderada judicial del Hospital Universitario del Valle “Evaristo García E.S.E., conforme a

los fines y términos del memorial poder a ella otorgado (Folios No. 43-49 del índice No. 14 de Samai).

SÉPTIMO. - Reconocer personería al abogado Gustavo Alberó Herrera Ávila identificado con cédula de ciudadanía No. 19.395.114, tarjeta profesional No. 39.116 del Consejo Superior de la Judicatura, para que actúe como apoderado judicial de la Clínica Nuestra Señora de los Remedios, conforme a los fines y términos del memorial poder a él otorgado (Folios Nos. 81-90, Índice No. 15 de Samai).

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

Firmado electrónicamente
JAIRO GUAGUA CASTILLO
Juez

Se deja constancia que esta providencia se firma en forma electrónica mediante el aplicativo SAMAI, de manera que el certificado digital que arroja el sistema valida la integridad y autenticidad del presente documento en el link <http://relatoria.consejodeestado.gov.co:8081/Vistas/documentos/validador>