

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, catorce (14) de junio dos mil veintitrés (2024)

MAGISTRADA PONENTE: PAOLA ANDREA GARTNER HENAO

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO - LABORAL
EXPEDIENTE:	76001-23-33-000-2023-00347-00
DEMANDANTE:	HUGUES OTHÓN OLIVELLA SAURITH Olivella26@hotmail.com
DEMANDADO:	DISTRITO ESPECIAL DE SANTIAGO DE CALI notificacionesjudiciales@cali.gov.co
ASUNTO:	RESOLVER LLAMAMIENTO EN GARANTÍA

Auto interlocutorio nro. 067

1. ASUNTO

Procede el despacho a resolver el llamamiento en garantía¹ formulado por el Distrito Especial Santiago de Cali.

2. ANTECEDENTES

Mediante escrito enviado oportunamente, el **Distrito Especial de Santiago de Cali**, elevó llamado en garantía, por medio del cual se solicitó la vinculación de la entidad **Aseguradora Solidaria de Colombia Entidad Cooperativa**, por consiguiente, para argumentar su solicitud presentó los siguientes argumentos:

- Celebró con la entidad descrita, contrato de póliza de Responsabilidad Civil Servidores Públicos nro.965-87- 994000000002, con vigencia del 28 de febrero de 2023 al 15 de noviembre de 2023.
- La vigencia descrita, abarca la fecha de la notificación de la presente acción a la entidad. (agosto 8 de 2023)²

3. CONSIDERACIONES

El Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo consagra el llamamiento en garantía en su artículo 225, en los siguientes términos:

“Artículo 225. Llamamiento en garantía. Quien afirme tener derecho legal o contractual de exigir a un tercero la reparación integral del perjuicio que llegare a sufrir, o el reembolso total o parcial del pago que tuviere que hacer como resultado de la sentencia, podrá pedir la citación de

¹Visible en índice 00020 del expediente digital.

²Visible en índice 00019 del expediente digital.

aquel, para que en el mismo proceso se resuelva sobre tal relación.

El llamado, dentro del término de que disponga para responder el llamamiento que será de quince (15) días, podrá, a su vez, pedir la citación de un tercero en la misma forma que el demandante o el demandado.

El escrito de llamamiento deberá contener los siguientes requisitos:

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, según fuere el caso, o la manifestación de que se ignoran, lo último bajo juramento, que se entiende prestado por la sola presentación del escrito.
3. Los hechos en que se basa el llamamiento y los fundamentos de derecho que se invoquen.
4. La dirección de la oficina o habitación donde quien hace el llamamiento y su apoderado recibirán notificaciones personales.

El llamamiento en garantía con fines de repetición se regirá por las normas de la Ley 678 de 2001 o por aquellas que la reformen o adicionen”.

La Sección Tercera del H. Consejo de Estado respecto a los requisitos que se deben cumplir para que sea procedente esta figura, en providencia del 3 de julio de 2018³, sostuvo:

“(…) 10. De conformidad con lo dispuesto en el artículo 225 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo⁴, en materia del llamamiento en garantía dentro de los procesos adelantados ante la jurisdicción de lo Contencioso Administrativo, le corresponde a la parte interesada cumplir con una serie de requisitos mínimos a efectos de que prospere su solicitud. La norma señala que el llamante debe mencionar en el escrito de su petición: i) el nombre del llamado, ii) su información de domicilio, iii) los hechos en que se basa el llamamiento y los fundamentos de derecho que se invoquen, y iv) la dirección de la oficina o habitación donde quien hace el llamamiento y su apoderado recibirán notificaciones personales.

11. Adicionalmente, eexiste la carga de aportar prueba, siquiera sumaria, de la existencia del vínculo legal o contractual que da lugar a formular el llamamiento en garantía. Es decir, es indispensable, **además del cumplimiento de los requisitos formales mencionados con antelación, que el llamante allegue prueba del nexo jurídico en que apoya la vinculación del tercero al proceso,** dado que su inclusión en la litis, implica la extensión de los efectos de la sentencia judicial al convocado, causándole eventualmente una posible afectación patrimonial⁵.”
(Resalta el Despacho)

De lo anterior se infiere que el llamamiento en garantía supone la existencia de un vínculo legal o contractual que le permita al llamante solicitar la intervención del tercero con quien tenga dicho vínculo, para que una vez se produzca la decisión definitiva y ésta sea adversa a la entidad demandada, se establezca la obligación al tercero, en virtud del derecho legal o contractual, de efectuar el reembolso de lo que

³ Consejo De Estado, Sala De Lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, Subsección B, C.P. Dra. Stella Conto Díaz del Castillo (E), Radicación número: 25000-23-36-000-2016-01934-01(60354).

⁴ “Quien afirme tener derecho legal o contractual de exigir a un tercero la reparación integral del perjuicio que llegare a sufrir, o el reembolso total o parcial del pago que tuviere que hacer como resultado de la sentencia, podrá pedir la citación de aquel, para que en el mismo proceso se resuelva sobre tal relación (...).”

⁵ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, Subsección “C”, sentencia del 8 de junio de 2011, rad. 18.901 C.P., Olga Mérida Valle De la Hoz.

tuvo que pagar el demandado como resultado de la sentencia condenatoria, el cual para su procedencia debe cumplir unos requisitos formales y adicionalmente aportar prueba siquiera sumaria de la existencia del vínculo legal o contractual que da lugar a formular el llamamiento.

Ahora bien, descendiendo al caso bajo estudio, en lo que corresponde a la solicitud efectuada por la parte demandada en contra de las llamadas en garantía, se evidencia lo siguiente:

Como quiera que el **municipio de Santiago de Cali**, ampara ésta clase de riesgos con la póliza de Responsabilidad Civil Servidores Públicos No. 965-87-994000000002, con vigencia del 28 de febrero de 2023 al 15 de noviembre de 2023, que ampara a los servidores públicos del Directivo de la municipalidad, la cual fue expedida por la Compañía de Seguros “**ASEGURADORA SOLIDARIA DE COLOMBIA ENTIDAD COOPERATIVA**”, con vigencia con vigencia del 28 de febrero de 2023 al 15 de noviembre de 2023, para que en el evento en que el municipio llegue a ser condenado, pueda repetir contra la citada Compañía de Seguros y las coaseguradoras, en lo que tiene que ver con esta clase de riesgos.

Aseguradora	Valor de participación
LA PREVISORA	30%
MAPFRE	20%
CHUB SEGUROS COLOMBIA	10%

Ahora bien, el coaseguro, se encuentra regulado en los artículos 1094 y 1095 del Código de Comercio, en los siguientes términos:

“ARTICULO 1094. <PLURALIDAD O COEXISTENCIA DE SEGUROS-CONDICIONES>. Hay pluralidad o coexistencia de seguros cuando éstos reúnan las condiciones siguientes:

- 1) Diversidad de aseguradores;
- 2) Identidad de asegurado;
- 3) Identidad de interés asegurado, y
- 4) Identidad de riesgo.

ARTÍCULO 1095. <COASEGURO>. Las normas que anteceden se aplicarán igualmente al coaseguro, en virtud del cual dos o más aseguradores, a petición del asegurado o con su aquiescencia previa, acuerdan distribuirse entre ellos determinado seguro.”(Negrilla del Despacho)

En lo que corresponde a las generalidades del coaseguro, el Consejo de Estado mediante providencia fechada el 08 de febrero de 2007⁶, expuso lo siguiente:

“(…) Al respecto, la ley comercial ha definido el coaseguro como la distribución que hacen dos o más aseguradoras con el beneplácito del asegurado de un seguro y al cual le son aplicables los principios comunes de los seguros de daños sobre coexistencia de seguros. En efecto, el artículo 1.095, dispone que “Las normas que anteceden se aplicarán igualmente al coaseguro, en virtud del cual dos o más aseguradores, a petición del asegurado o con su aquiescencia previa, acuerdan distribuirse entre ellos determinado seguro”. Por consiguiente, para que haya coaseguro además

⁶ Consejo de Estado, Sección Terceras, consejero ponente: Ramiro Saavedra Becerra, Radicación número: 25000-23-26-000-2002-02452-01(27338), Actor: Delio Cano Caballero y Otros, Demandado: Departamento Administrativo de Aeronáutica Civil.

de la diversidad de aseguradores, identidad de asegurado, identidad del interés asegurado e identidad del riesgo se requiere la aquiescencia previa o la petición del asegurado (arts. 1.094 y 1.095)

De otra parte, para efectos indemnizatorios cada coaseguradora se entiende que concurre conforme a su importe y por tanto las obligaciones que asume cada coaseguradora no se torna en relación con las otras coaseguradoras en obligaciones solidarias que impliquen que si alguna paga la indemnización total pueda reembolsarse en términos del artículo 1.096 ibídem, sobre la subrogación. Recuérdese además que el artículo 1.092 ibídem establece que “En el caso de pluralidad o de coexistencia de seguros, los aseguradores deberán soportar la indemnización debida al asegurado EN PROPORCIÓN A LA CUANTÍA de sus respectivos contratos, siempre que el asegurado haya actuado de buena fe. La mala fe en la contratación de éstos produce nulidad” (mayúsculas por fuera del texto original)”

Por último, en reciente decisión emanada de la Sección Tercera del Honorable Consejo de Estado el día seis (06) de noviembre de 2020⁷, se hizo referencia en particular al alcance del contrato de coaseguro y, a la obligación de vinculación al proceso de todos y cada uno de los coaseguradores, así:

“El contrato de coaseguro es un contrato plurilateral en el que, en un mismo instrumento, dos o más sujetos aseguradores asumen de manera conjunta la responsabilidad de un riesgo asegurable hasta por la totalidad de éste y que puede surgir por iniciativa del asegurado o por el ánimo de uno los aseguradores, esto último siempre con la aquiescencia del interesado, como bien lo señala el artículo 1095 del Código de Comercio, según el cual:

“(…) en virtud del cual dos o más aseguradores, a petición del asegurado o con su aquiescencia previa, acuerdan distribuirse entre ellos determinado seguro”.

Es, por tanto, un contrato y una modalidad de coexistencia de seguros, en el que existe identidad de interés asegurado, de riesgos, y en el que concurre una pluralidad de aseguradores, entre quienes se distribuyen el riesgo hasta completar la totalidad del mismo, lo cual dista de la concurrencia de seguros, en la que se presentan varias relaciones contractuales distantes entre sí, aun cuando todas ellas tienen como objeto amparar la totalidad de idéntico interés, sin que entre ellos se presente distribución del riesgo.

Al respecto, la Corte Suprema de Justicia, en sentencia del 9 de octubre de 1998, manifestó que:

“El coaseguro constituye una modalidad de coexistencia de seguros, donde un número plural de aseguradores conviene distribuirse entre sí, frente a un asegurado, en una cuota o valor predeterminados, el mismo interés y riesgo asegurados. Este acuerdo debe formalizarse con la anuencia del asegurado, pues por virtud de él se genera una relación asegurativa autónoma con cada uno de los aseguradores, por la cual se obligan a responderle al asegurado por la cuota o valor respectivo del daño indemnizable, constituyendo ella el límite de lo reclamable frente a cada uno de los aseguradores”.

(…)

Esta tipología negocial está reglada por las normas que gobiernan los contratos de seguros de

⁷ Consejo de Estado, Sección Tercera, Consejero Ponente: José Roberto Sáchica Méndez, radicación: 73001-23-31-000-2006-01892-01 (49612).

daños, en la medida en que representa una modalidad de coexistencia de seguros⁸, como dispone el inciso segundo del artículo 1095 *ibidem*:

“Las normas que anteceden [se refiere a las reglas de los contratos de seguros de daños] se aplicarán igualmente al coaseguro”.

Asimismo, debido a que el cubrimiento del riesgo es distribuido entre los coaseguradores que voluntariamente propusieron el negocio, con la aceptación del asegurado, o lo aceptaron a petición de éste, participan de las primas y los siniestros en las alícuotas de la distribución, en los términos señalados por el artículo 1092 del Código de Comercio:

“En el caso de pluralidad o de coexistencia de seguros, los aseguradores deberán soportar la indemnización debida al asegurado en proporción a la cuantía de sus respectivos contratos, siempre que el asegurado haya actuado de buena fe. La mala fe en la contratación de éstos produce nulidad”.

El riesgo, entonces, es dividido en el número de coaseguradores que participan del contrato, en las proporciones que entre ellos dispongan, sin que se predique solidaridad entre ellos; no obstante, supone una relación de colaboración entre aquellos, dado el interés asegurable común que subyace entre ellos y auspicia a que una de las empresas asuma la condición de líder con una eventual representación de las demás aseguradoras, de acuerdo como se pacte en el respectivo convenio, lo cual la habilitará a realizar las gestiones propias de la actividad aseguradora, incluyendo por ejemplo, la expedición de la póliza.

En consecuencia, dada la unicidad del vínculo, las controversias surgidas de un contrato de coaseguro deben ser ventiladas con la audiencia de todos los coaseguradores, al margen de la representación o no, en tanto supone una relación litisconsorcial obligatoria”.(Subraya el Despacho)

Teniendo en cuenta lo anterior, puede concluir el Despacho que, el contrato de coaseguro es un documento mediante el cual dos o más aseguradoras asumen de manera conjunta la responsabilidad de un riesgo asegurable hasta por la totalidad de éste. Bajo esta figura, el riesgo es dividido en el número de coaseguradores que participan en el correspondiente contrato y, por tanto, en el evento en que se generen controversias frente al mismo, deben ser ventiladas con la asistencia de todos los coaseguradores.

Así entonces, el Despacho procederá a admitir el llamamiento en garantía formulado frente a la aseguradora **Solidaria de Colombia S.A.**, entidad con la que suscribió la Póliza de Responsabilidad Civil Extracontractual nro. 965-87-994000000002.

En mérito de lo expuesto, el Tribunal Administrativo del Valle del Cauca,

RESUELVE

⁸ Narváez Bonnet, Jorge Eduardo: “el tratamiento que recibe el coaseguro en nuestro sistema positivo corresponde a una de las hipótesis propias de la coexistencia de seguros, quizá por influencia de la legislación francesa y con el deliberado propósito de preservar la plena operancia del principio indemnizatorio en frente de los seguros de daños” (El coaseguro, en RIS, Bogotá, 2012 pp: 117 a 147).

PRIMERO: ADMITIR el llamamiento en garantía formulado por el Distrito Especial de Santiago de Cali, contra la aseguradora Solidaria de Colombia S.A.

SEGUNDO: NOTIFICAR el presente auto y el auto admisorio de la demanda al Representante Legal de la aseguradora **Solidaria de Colombia S.A.**, de conformidad con los artículos 197,199 y 200 del CPACA, reformados por los artículos 48 y 49 de la Ley 2080 de 2021, a fin de que conteste y solicite las pruebas a que haya lugar.

TERCERO: La entidad llamada en garantía aseguradora **Solidaria de Colombia S.A.**, contará con el término de **QUINCE (15) DÍAS**, contados a partir de la notificación de esta providencia, para que se pronuncien frente al llamamiento y/o solicite la intervención de un tercero (inciso 2º artículo 225 C.P.A.CA.).

CUARTO: RECONOCER personería como apoderado del Distrito Especial de Santiago de Cali, al abogado Héctor Mario Valencia Arbeláez, identificado con cédula de ciudadanía nro. 16.690.200 y portador de la T.P. 71.831 del C.S.J., en los términos y para los efectos del respectivo poderº.

QUINTO: Todos los memoriales que se presenten durante el trámite del presente proceso deberán ser allegados a través de la ventanilla virtual en la plataforma Samai (<https://relatoria.consejodeestado.gov.co:8087/>) con copia a los correos electrónicos de los demás sujetos procesales.

NOTIFIQUESE Y CÚMPLASE

PAOLA ANDREA GARTNER HENAO
MAGISTRADA
Firma Electrónica

⁹ Visible en Índice 00020 del expediente digital del proceso.