

CONTESTACIÓN DE EXCEPCIONES RAD91003189001-2023-00079-00

□

HG

HELQUIN GOMEZ <juridico.hgomez@gmail.com>

Para: Juzgado 01 Promiscuo Circuito - Cauca - Bolívar

CC: ASESORESABOGADOSRJ@GMAIL.COM <asesoresabogadosrj@gmail.com>; Nanchy Janeth; dclopez@gha.com.co; Darlyn

Marcela Muñoz Nieves; abaron@gha.com.co; jpernia@gha.com.co; srojas@gha.com.co; notificaciones@gha.com.co

Jue 14/03/2024 14:38

13AutoTrasladoDemandanteExcepcionesMerito.pdf

Descargado

□

EXCEPCIONES CHUBB.pdf

Descargado

□

2 archivos adjuntos (1 MB) □ Guardar todo en OneDrive - Consejo Superior de la Judicatura □ Descargar todo

Señor:

JUZGADO PROMISCOUO DEL CIRCUITO DE BOLIVAR – CAUCA.

E. S. D.

ASUNTO: CONTESTACIÓN DE EXCEPCIONES

RADICADO: 91003189001-2023-00079-00

PROCESO: VERBAL

DEMANDANTES: EIVER YANID BURBANO Y OTROS.

DEMANDADOS: MONTAGAS S.A. ESP, CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A. Y OTROS.

HELQUIN GREGORIO GOMEZ SERRANO, mayor y vecino de esta ciudad, con C.C. No 11.323.166 de Girardot y Tarjeta Profesional de abogado No 252.079 del C.S.S de la J. en representación de: **EIVER YAMID BURBANO RUIZ** identificado con **C.C. 1.058.969.642**, **DANNIER YOHAN BURBANO RUIZ – C.C.1.144.101.821** y la señora **MARIELA RUIZ – C.C. 34.495.828**, **GINA GISELA BUITRON ZUÑIGA, 1.058.976.395**, **ANDY YAMITH - NIUP 1.058.975.619**, **BURBANO BUITRON**, *quienes en calidad de hijos los primeros y esposa, nuera y nieto de quien vida respondió a los nombres y apellidos GERSAIN BURBANO BOLAÑOS (Q.E.P.D.)*, que se identificó con la cédula de ciudadanía N° 6.465.787 expedida en el municipio de Sevilla, en virtud del poder que me ha sido conferido, obrando dentro del término legal y oportuno procedo a descorrer traslado de las excepciones propuestas por la firma comercial **CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A. NIT: 860.026.518-6**, y/o de la contestación de la demanda de radicado N° **91003189001-2023-00079-00**, en titularidad de la apoderada, ante lo cual me permito officiar lo siguiente:

CONSTANCIA SECRETARIAL: Bolivar - Cauca, 07 de marzo de 2024. En la fecha se pasa a despacho de la señora Juez el presente proceso de Responsabilidad Civil Declarativo Verbal; informando que ha sido contestada la demanda por los apoderados judiciales de CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A. y MONTAGAS S.A. ESP y se hace necesario correr traslado a la parte demandante de las excepciones de mérito propuestas por los demandados. Dígnese proveer.

El secretario,



JAIRO ALBERTO AMEZQUITA COLLAZOS

**REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO
JUZGADO PROMISCOUO DEL CIRCUITO
CÓDIGO: 19-100-31-89-001
BOLÍVAR-CAUCA**

RESPONSABILIDAD CIVIL-DECLARATIVO VERBAL. Radicado:
190013189001-2023-00079-00

AUTO INTERLOCUTORIO No.028

Bolivar, Cauca, ocho (08) de marzo de dos mil veinticuatro (2024).

Teniendo en cuenta que las partes demandadas CHUBB SEGUROS DE COLOMBIA S.A., a través de su apoderado judicial Dr. GUSTAVO ALBERTO HERRERA AVILA y MONTAGAS S.A. E.S.P., a través de su apoderada judicial Dra. NANCY JANETH MAIGUAL LUNA, han propuesto excepciones de mérito al contestar la demanda, se debe correr traslado a la parte demandante conforme a lo establecido en los artículos 110 y 370 del C.G.P, por lo cual se ordena que por secretaría se proceda al día siguiente de la notificación de la presente providencia en estado, ha realizar el traslado en la sección “traslados especiales y ordinarios” del juzgado en la web de la Rama judicial. gov.co.

En razón y mérito de lo expuesto, el JUZGADO PROMISCOUO DEL CIRCUITO DE BOLÍVAR (CAUCA),

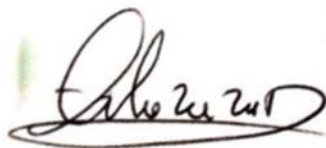
RESUELVE

PRIMERO: CORRER TRASLADO a la parte demandante de las excepciones de mérito propuestas por las partes demandadas CHUBB SEGUROS DE COLOMBIA S.A., a través de su apoderado judicial Dr. GUSTAVO ALBERTO HERRERA AVILA y MONTAGAS S.A. E.S.P., a través de su apoderada judicial Dra. NANCY JANETH MAIGUAL LUNA, conforme a lo establecido en los artículos 110 y 370 del C.G.P, por lo cual se ordena que por secretaría se proceda al día siguiente de la notificación de la presente providencia en estado, ha realizar el traslado en la sección “traslados especiales y ordinarios” del juzgado

en la web de la Rama judicial. gov.co. ; dentro del presente proceso de Responsabilidad Civil – Declarativo Verbal adelantado a través de apoderado judicial por Eiver Yanid Burbano, Dannier Yohan Burbano Ruiz, Mariela Ruiz, Gina Gisela Buitrón Zúñiga y Andy Yamith Burbano Buitrón, siendo demandados: Empresa Montagas SA. ESP, CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A. y HERNAN BOLAÑOS.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.-

La Juez,



ANGELA MARIA MUÑOZ DORADO

<p>JUZGADO PROMISCO DEL CIRCUITO</p> <p>BOLIVAR – CAUCA</p> <p>Por Anotación en ESTADO No. 010</p> <p>Hoy: 11 DE MARZO DE 2024</p> <p>El Secretario,</p> <p></p> <p>JAIRO ALBERTO AMEZQUITA COLLAZOS</p>
--

Señor:

JUZGADO PROMISCOUO DEL CIRCUITO DE BÓLIVAR – CAUCA.

E.

S.

D.

ASUNTO: CONTESTACIÓN DE EXCEPCIONES

RADICADO: 91003189001-2023-00079-00

PROCESO: VERBAL

DEMANDANTES: EIVER YANID BURBANO Y OTROS.

DEMANDADOS: MONTAGAS S.A. ESP, CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A. Y OTROS.

HELQUIN GREGORIO GOMEZ SERRANO, mayor y vecino de esta ciudad, con C.C. No 11.323.166 de Girardot y Tarjeta Profesional de abogado No 252.079 del C.S.S de la J. en representación de: **EIVER YAMID BURBANO RUIZ** identificado con C.C. **1.058.969.642**, **DANNIER YOHAN BURBANO RUIZ – C.C.1.144.101.821** y la señora **MARIELA RUIZ – C.C. 34.495.828**, **GINA GISELA BUITRON ZUÑIGA, 1.058.976.395**, **ANDY YAMITH - NIUP 1.058.975.619**, **BURBANO BUITRON**, *quienes en calidad de hijos los primeros y esposa, nuera y nieto de quien vida respondió a los nombres y apellidos GERSAIN BURBANO BOLAÑOS (Q.E.P.D.)*, que se identificó con la cedula de ciudadanía N° 6.465.787 expedida en el municipio de Sevilla, en virtud del poder que me ha sido conferido, obrando dentro del término legal y oportuno procedo a descorrer traslado de las excepciones propuestas por la firma comercial **CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A. NIT: 860.026.518-6**, y/o de la contestación de la demanda de radicado N° **91003189001-2023-00079-00**, en titularidad de la apoderada, ante lo cual me permito officiar lo siguiente:

DE LOS HECHOS

1. **Concerniente al hecho primero:** Frente a la posición oficiada por la firma aseguradora, esta representación jurídica se opone a tal refutación toda vez que dicho hecho obedece a una realidad respaldada en el Informe de Bomberos de fecha 24 de septiembre de 2019; en ese entendido esta representación jurídica se ratifica de lo habido en el hecho primero del cuerpo de la demanda, No obstante y en aras de aclarar al apoderado de la demandada, que en efecto lo que sucedió el pasado 07 de septiembre de 2019, si fue un siniestro no solo por la connotación del mismo, sino porque a la larga fue un riesgo adverso relacionado con el riesgo asumido por la compañía de seguros, que es apenas el concepto básico de un siniestro, máxime que estamos tratando de una póliza de responsabilidad civil extracontractual.

Por otro lado, no es de recibo que se desconozca dicho evento, pues más allá del lamentable hecho de que se perdiera una vida como fue el fallecimiento del señor: **GERSAIN BURBANO BOLAÑOS (Q.E.P.D.)**, también se aportó el informe de Bomberos y la historia clínica del señor **GERSAIN** Y sobre estos mismos hechos se celebró audiencia de conciliación, en donde Montagas reconoce y acepta la ocurrencia del siniestro.

2. **Concerniente al hecho segundo:** Esta representación jurídica se ratifica en el hecho segundo del cuerpo de la demanda, mediante el aporte del Informe de Bomberos, historia clínica y necropsia del señor Gersain, documentos que evidencian lo ocurrido el pasado 07 de septiembre de 2019 y que el apoderado no puede pasar por alto, pues no solo se anexaron a la demanda, sino que también fueron llamados a la audiencia de conciliación, en la que solo asistió Montagas y no se desconoció el hecho.
3. **Concerniente al hecho tercero:** Esta representación jurídica se ratifica en el hecho tercero del cuerpo de la demanda; ratificando las pruebas aportadas dentro de la demanda, téngase en cuenta el informe del cuerpo de Bomberos, la audiencia de conciliación en donde Montagas reconoce el expendio de cilindros y reconoce que el cilindro que estallo era de su propiedad.

Tómese como confesión que Chubb a través de apoderado judicial, no solo acepta la ocurrencia de los hechos, sino que establece que en efecto tiene una responsabilidad solidaria emanado del contrato de seguro que se suscribió a través de la póliza No. 41387.

Ahora en cuanto al concepto de determinar si se afecta o no un amparo de responsabilidad civil profesional, es algo que no nos concierne, sin embargo, qué sentido tendría una póliza de responsabilidad civil Extracontractual que no tiene coberturas para contratistas o subcontratistas y que posiblemente no conozca el giro del negocio de su propio asegurado, que no es otro que la fabricación y distribución de cilindros de Gas, máxime que sin ahondar mucho y haciendo énfasis en el contrato suscrito entre Montagas y Chubb, si hay evidentemente una responsabilidad solidaria por los hechos que hoy por hoy nos llevan a esta instancia judicial.

4. **Concerniente al hecho cuarto:** La parte que obra como demandante se ratifica en este hecho; sobre las pruebas se consolida lo aducido en lo referente al daño y sus secuelas que vivencian a hoy los familiares del señor Gersain (q.e.p.d.), es inadmisibile que el apoderado de la aquí demandada no haya si quiera revisado la historia clínica y la misma necropsia en donde se manifiesta que el señor Gersain tuvo graves quemaduras en todo su cuerpo mismas que superaban más del 80% en todo su cuerpo.

Por ello no es de recibo que se brinde un pronunciamiento tan efímero en donde solo se limiten a decir que no les consta nada, si bien no estuvieron en los hechos, si se puede establecer que al momento de los hechos no solo el señor Gersain tuvo lesiones en su cuerpo, pues el trabajador de Montagas (Hernán Bolaños), también tuvo lesiones, es decir, que no solo por las lesiones a un tercero, sino por las lesiones de un colaborador o distribuidor Montagas conoció del siniestro, a su vez que se les presento reclamación directa y se solicitó audiencia de conciliación, dentro de la misma se citó a Chubb quien jamás se hizo presente, aun así fue demandada e incluso Montagas la llamo en garantía, es decir que tuvo muchos medios por el cual enterarse del evento y conocer pruebas del mismo.

5. **Concerniente al hecho quinto:** La parte demandante se ratifica en este hecho, téngase en cuenta que este hecho es muy fácil de aceptar, solo con la mínima observación de todos los documentos presentados en la demanda, en el acápite de anexos y por los hechos y circunstancias explicadas en el numeral anterior.

En cuanto a la afectación causada a los familiares del señor Gersain, por el fallecimiento de este, más allá de destacar el duelo que solo ellos como familiares deben sentir ante la pérdida de un padre, esposo y abuelo, es simplemente un acto de humanidad imaginar el dolor de la pérdida de un ser querido, mismo que si bien no hay como evaluar o calificar, la corte se ha pronunciado sobre la tasación económica para sobre llevar la pérdida de un ser querido.

6. ***Concerniente al hecho sexto:*** Esta representación jurídica se ratifica en el hecho sexto del cuerpo de la demanda y si bien, la parte demandada se aferra en negar todas las pruebas que se han presentado, argumentado que no es de su giro de negocio, se le recuerda a la demandada, que su giro de negocio no es otro que verificar el objeto o razón social de cada uno de sus asegurados y remitir un programa de seguros que cubra los posibles siniestros que cada uno de sus asegurados tiene, como es el caso de Montagas que se dedica a la distribución de gas y a la instalación de los mismos.
7. ***Concerniente al hecho séptimo:*** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho séptimo de la demanda, máxime que en todo el historial médico se demuestra los perjuicios y lesiones que sufrió el señor Gersain, como consecuencia del estallido de un cilindro fabricado y distribuido por Montagas y que se desconoce si el mismo tenía efectos de fabricación.
8. ***Concerniente al hecho octavo:*** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho octavo de la demanda, téngase en cuenta la historia clínica aportada y en cuanto al vínculo afectivo entre el fallecido y la señora Mariela Ruiz, se allegaron no solo los registros civiles de los hijos que tuvieron en común con el señor Gersain, sino que también se allegó la declaración juramentada en donde se indica el tiempo que duro su relacion con el señor Gersain, en cuanto a la señora Yina, se allegó declaración extrajudio en donde indica su relacion con uno de los hijos del fallecido al igual que el registro civil del menor Andy quien era nieto del señor Gersain, tal y como se evidencia en su registro civil de nacimiento.
9. ***Concerniente al hecho noveno:*** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho noveno de la demanda, téngase en cuenta la historia clínica aportada, ratificándonos en que desafortunadamente y ante la gravedad de las lesiones del suceso generado por el producto de la firma **MONTAGAS**, el señor **GERMAIN BURBANO BOLAÑOS (Q.E.P.D.)**, falleció el día 30 de septiembre del año 2019, en el Hospital Universitario San José de Popayán Cauca, como consta en informe pericial de **necropsia N° 2019010119001000432**, proferido por el Instituto de Medicina Legal y Ciencias Forenses - “Regional **SUROCCIDENTE – Seccional CAUCA- U. Básica de POPAYAN.** (prueba **INFORME DE NECROCPSIA – CERTIFICADO CIVIL DE DEFUNCIÓN**).

Así las cosas, si se establece que el señor Gersain tuvo unas quemaduras de consideración en todo su cuerpo, como consecuencia de la explosión de un cilindro de propiedad de Montagas, hecho ya comprobado en el informe de Bomberos, por ello el evento y el nexo causal se encuentran debidamente comprobados y por ende Chubb debe asumir su responsabilidad de manera solidaria según contrato de seguro suscrito con Montagas.

10. **Concerniente al hecho décimo:** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho décimo de la demanda; resaltando que si es un hecho que conlleva a demostrar los perjuicios tales como el lucro cesante.

11. **Concerniente al hecho décimo primero:** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho décimo primero de la demanda.

PRINCIPALES HALLAZGOS DE NECROPSIA

Diagnósticos anatómo patológicos: 1. Quemaduras grado 2 y 3 del 45 % de superficie corporal total, 2. Necrosis purulenta de la piel y tejido celular subcutáneo, 3. Pulmón de choque, 4. Congestión visceral generalizada.

12. **Concerniente al hecho décimo segundo:** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho décimo segundo de la demanda; máxime que para el momento de los hechos el señor Gersain se desempeñaba como colaborador en el restaurante Marbu.

INFORMACIÓN DISPONIBLE AL MOMENTO DE INICIAR LA NECROPSIA

Datos del acta de inspección:

- Resumen de hechos: Se anota en el acta: "...el día sábado 07 de septiembre de 2019...siendo las 08:00 horas de la mañana hubo una explosión de gas en el asadero Marbu, el cual que da ubicado en la calle 5 con carrera 5 barrio el centro del municipio de Bolívar Cauca cuando la explosión, resultaron heridos mi hermano y un muchacho que se llama Herman Bolaños, quien ya se recupero; pero mi hermano fue llevado al hospital de Bolívar de donde lo remitieron inmediatamente hasta el hospital San José de Popayán, toda vez que tenía quemaduras graves en los brazos, en la cabeza, en el cuello y en el abdomen; en el hospital lo tenían en la UCI y decían que estaba muy delicado de salud porque las quemaduras habían afectado los riñones, la tráquea y los pulmones; hace 15 días aproximadamente mi hermano tuvo un paro respiratorio al cual sobrevivió pero en el día de hoy siendo aproximadamente las 01:00 de la tarde, tuvo otro paro respiratorio y ya no sobrevivió..."

Historia clínica Hospital San Jose: "...Remitido como urgencia vital... hoy en horas de la mañana, sufre quemadura en abdomen anterior y posterior, ambos antebrazos cara en su totalidad, secundario a explosión de pipetas de gas,.... quemaduras del 45% de SCTQ en cara piel cabelluda, cuello, tórax y abdomen anterior, tórax posterior bilateral, lumbar, sacra, glúteos, dedos numero 10 circular, axila bilateral, segundo grado profundo.... presento parada cardíaca a las 6:20 no responde a manejo..."

- Hipotesis de manera aportada por la autoridad: Violenta - accidental

- Hipotesis de causa aportada por la autoridad: Quemadura por fuego

13. **Concerniente al hecho décimo tercero:** Nos ratificamos en todo lo expuesto en el hecho decimo tercero, no obstante, y en cuanto a las pruebas que conllevan a demostrar el parentesco o afinidad entre la señora Mariela y la señora Yina, con el señor Gersain, como se había manifestado en anteriores hechos, dentro de la demanda se presento los registros civiles del

menor Andy, en donde se comprueba que es nieto del Señor Gersain y cuya madre o progenitora del menor es la señora Yina, por otro lado, y en cuanto a la señora Mariela, se evidencia en los registros civiles de Eiver y Dannier que su madre es la señora Mariela, quien los procreo con el señor Gersain y de quien se allego la declaración juramentada en donde indica lo años que convivio con el fallecido.

14. **Concerniente al hecho décimo cuarto:** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho décimo cuarto de la demanda; y ratificamos las pruebas que se aportaron en el acápite de anexos de la demanda.

15. **Concerniente al hecho décimo quinto:** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho décimo quinto de la demanda.

Lo anterior, teniendo como base el concepto y unificación de la materia aportada por el Consejo de Estado – Sala de lo Contencioso Administrativo – Sección Tercera, sentencia de unificación jurisprudencial del 28 de agosto de 2014, Exp. 27709, M.P. Carlos Alberto Zambrano de lo cual se resalta:

“procede la Sala a unificar la jurisprudencia en materia de reparación de perjuicios inmateriales; lo anterior, por cuanto la Sección considera necesario y oportuno determinar los criterios generales que se deben tener en cuenta para la liquidación del mencionado perjuicio (...) para la reparación del perjuicio moral en caso de muerte se han diseñado cinco niveles de cercanía afectiva entre la víctima directa y aquellos que acuden a la justicia calidad de perjudicados o víctimas indirectas, los cuales se distribuyen así: Nivel No. 1. Comprende la relación afectiva, propia de las relaciones conyugales y paterno- filiales o, en general, de los miembros de un mismo núcleo familiar (1er. Grado de consanguinidad, cónyuges o compañeros permanentes o estables). A este nivel corresponde el tope indemnizatorio de 100 SMLMV. Nivel No. 2. Donde se ubica la relación afectiva propia del segundo grado de consanguinidad o civil (abuelos, hermanos y nietos). A este nivel corresponde una indemnización equivalente al 50% del tope indemnizatorio”. Baremos jurisprudencia colombiana

16. **Concerniente al hecho décimo sexto:** La parte demandante se ratifica en lo prescrito en el hecho décimo sexto de la demanda.

Lo anterior, teniendo como base el concepto y unificación de la materia aportada por el Consejo de Estado – Sala de lo Contencioso Administrativo – Sección Tercera, sentencia de unificación jurisprudencial del 28 de agosto de 2014, Exp. 27709, M.P. Carlos Alberto Zambrano de lo cual se resalta:

“procede la Sala a unificar la jurisprudencia en materia de reparación de perjuicios inmateriales; lo anterior, por cuanto la Sección considera necesario y oportuno determinar los criterios generales que se

deben tener en cuenta para la liquidación del mencionado perjuicio (...) para la reparación del perjuicio moral en caso de muerte se han diseñado cinco niveles de cercanía afectiva entre la víctima directa y aquellos que acuden a la justicia calidad de perjudicados o víctimas indirectas, los cuales se distribuyen así: Nivel No. 1. Comprende la relación afectiva, propia de las relaciones conyugales y paterno- filiales o, en general, de los miembros de un mismo núcleo familiar (**1er. Grado de consanguinidad, cónyuges o compañeros permanentes o estables**). A este nivel corresponde el tope indemnizatorio de 100 SMLMV. Nivel No. 2. Donde se ubica la relación afectiva propia del segundo grado de consanguinidad o civil (abuelos, hermanos y nietos). A este nivel corresponde una indemnización equivalente al 50% del tope indemnizatorio”.

REPARACION DEL DAÑO MORAL EN CASO DE LESIONES					
	NIVEL 1	NIVEL 2	NIVEL 3	NIVEL 4	NIVEL 5
GRAVEDAD DE LA LESIÓN	Víctima directa y relaciones afectivas conyugales y paterno-filiales	Relación afectiva del 2º de consanguinidad o civil (abuelos, hermanos y nietos)	Relación afectiva del 3º de consanguinidad o civil	Relación afectiva del 4º de consanguinidad o civil.	Relaciones afectivas no familiares - terceros damnificados
	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.
Igual o superior al 50%	100	50	35	25	15
Igual o superior al 40% e inferior al 50%	80	40	28	20	12
Igual o superior al 30% e inferior al 40%	60	30	21	15	9
Igual o superior al 20% e inferior al 30%	40	20	14	10	6
Igual o superior al 10% e inferior al 20%	20	10	7	5	3
Igual o superior al 1% e inferior al 10%	10	5	3,5	2,5	1,5

ANTE EL PRONUNCIAMIENTO RESPECTO A LAS PRETENSIONES DE LA DEMANDA

La parte que obra como demandante se ratifica en la estructura conferida en el acápite de las pretensiones, cuya relación totalizada se presenta y se itera, desestimando las consideraciones inconsecuentes de la compañía aseguradora.

RESUMEN PRETENSIONES	
1. Daños y perjuicios a título de lucro cesante	\$ 142.436.400
2. Daños y perjuicios a título de Daño Emergente	\$ 1.500.000
3. Daños y perjuicios inmateriales de carácter moral	\$ 423.400.000

4. Daños y perjuicios inmateriales Daño a la Vida en Relación	\$ 87.000.000
Total, pretensiones	\$ 654.336.400

FRENTE A LA PRETENSION DECLARATIVA: En aras de aclarar y sustentar la pretensión declarativa de responsabilidad es Importante precisar que el nexo causal está más que soportado, puesto que lo que estallo en el restaurante Marbu, fue un cilindro de propiedad de Montagas, mismo que genera seria lesiones y quemaduras de segundo y tercer grado al señor Gersain dentro del siniestro que ocasionan su muerte, pues más del 80% de su cuerpo resulto afectado y quemado como consecuencia de dicha explosión y que ya se evidencio que quien instalo el cilindro era una persona autorizada por el expendio de Montagas, que se resume a que Montagas vela por sus contratistas, subcontratistas y empleados directos, que a su vez están amparados bajo la póliza de Chubb, misma que va encaminada a cubrir el patrimonio de su asegurado por reclamaciones o siniestros como el que hoy por hoy nos ocupa.

En ese orden todos los aquí mencionados (Chubb, Montagas y el señor Hernán Bolaños) son solidariamente responsables por el fallecimiento del señor Gersain.

FRENTE A LA PRETENSION CONDENATORIA: Nos ratificamos en las pretensiones y sustento de las mismas, por las explicaciones y argumentos que se han brindado a lo largo de la demanda y del presente escrito, tanto el informe de bomberos y la historia clínica del señor Gersain, demuestran que hubo un incendio el pasado 07 de septiembre de 2019, que se origina como consecuencia de un estallido de un cilindro de gas, propiedad de **MONTAGAS**, que dicho evento género que los Bomberos del Municipio se acercarán al lugar de los hechos a evitar la propagación del incendio, que dentro del evento hubo dos lesionados, el señor Gersain quien fallece como consecuencia de las quemaduras y el señor Hernán Bolaños, que era la persona encargada del suministro e instalación del cilindro de Montagas, que tanto el cilindro y el señor Hernán Bolaños tienen relacion con Montagas y que esta última suscribió un contrato de seguros con la compañía Chubb, cuyo fin no es otro que proteger el patrimonio de Montagas y amparar la atención de los terceros afectados como en este caso, que los familiares del señor Gersain se han visto afectados en todos los ámbitos (personal, económico y social), por la pérdida de quien en vida fue padre, esposo y abuelo y que hoy en día no disfrutan de momentos especiales con el señor Gersain.

FRENTE A LA OPOSICION DE LOS PERJUICIOS POR LUCRO CESANTE: Se ratifica la pretensión en valores y sustento enfático en el núcleo familiar del señor Gersain y en que en el momento procesal oportuno se presentó los documentos como registros civiles y declaraciones extra juicios que conllevan a acreditar la relacion que había entre Gersain y la señora Mariela y con la señora Yina como nuera del fallecido, No obstante y teniendo en cuenta que el señor Gersain fungía como empleado del restaurante Marbu y que este mismo pagaba 1 SMMLV al fallecido y que por el derecho a la igualdad se parte de esta base, queda comprobado que el señor Gersain, en efecto sustentaba un ingreso económico con el cual lograba su sustento diario y el de su familia.

FRENTE A LA OPOSICION DE LOS PERJUICIOS POR DAÑO EMERGENTE: Nos ratificamos a todo lo señalado en la pretensión, pues el apoderado de la aquí demandada a desconocido la relacion de gastos que certifico el contador de la familia del señor Gersain, en cuanto a los gastos de alimentación, si bien es cierto que la alimentación hace parte del día a día de una persona, es importante tener en cuenta que si el siniestro no hubiese ocurrido, no se tendría que ir al hospital a estar pendiente del señor Gersain y por ende incurrir en gastos de almuerzo y transporte, máxime que en la casa se podría tener almuerzo sin tener que pagar en restaurantes.

FRENTE A LA OPOSICION DE LOS PERJUICIOS POR DAÑO MORAL: Nos ratificamos en todas y cada una de las pretensiones por daño Moral pues es el mayor perjuicio que se ha ocasionado a los familiares del señor Gersain y que tiene sustento en el siguiente tenor:

Lo anterior, teniendo como base el concepto y unificación de la materia aportada por el Consejo de Estado – Sala de lo Contencioso Administrativo – Sección Tercera, sentencia de unificación jurisprudencial del 28 de agosto de 2014, Exp. 27709, M.P. Carlos Alberto Zambrano de lo cual se resalta:

“procede la Sala a unificar la jurisprudencia en materia de reparación de perjuicios inmateriales; lo anterior, por cuanto la Sección considera necesario y oportuno determinar los criterios generales que se deben tener en cuenta para la liquidación del mencionado perjuicio (...) para la reparación del perjuicio moral en caso de muerte se han diseñado cinco niveles de cercanía afectiva entre la víctima directa y aquellos que acuden a la justicia calidad de perjudicados o víctimas indirectas, los cuales se distribuyen así: Nivel No. 1. Comprende la relación afectiva, propia de las relaciones conyugales y paterno- filiales o, en general, de los miembros de un mismo núcleo familiar (1er. Grado de consanguinidad, cónyuges o compañeros permanentes o estables). A este nivel corresponde el tope indemnizatorio de 100 SMLMV. Nivel No. 2. Donde se ubica la relación afectiva propia del segundo grado de consanguinidad o civil (abuelos, hermanos y nietos). A este nivel corresponde una indemnización equivalente al 50% del tope indemnizatorio”.

REPARACION DEL DAÑO MORAL EN CASO DE LESIONES					
	NIVEL 1	NIVEL 2	NIVEL 3	NIVEL 4	NIVEL 5
GRAVEDAD DE LA LESIÓN	Victima directa y relaciones afectivas conyugales y paterno-filiales	Relación afectiva del 2º de consanguinidad o civil (abuelos, hermanos y nietos)	Relación afectiva del 3º de consanguinidad o civil	Relación afectiva del 4º de consanguinidad o civil.	Relaciones afectivas no familiares - terceros damnificados
	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.	S.M.L.M.V.
Igual o superior al 50%	100	50	35	25	15
Igual o superior al 40% e inferior al 50%	80	40	28	20	12
Igual o superior al 30% e inferior al 40%	60	30	21	15	9
Igual o superior al 20% e inferior al 30%	40	20	14	10	6
Igual o superior al 10% e inferior al 20%	20	10	7	5	3
Igual o superior al 1% e inferior al 10%	10	5	3,5	2,5	1,5

FRENTE A LA OPOSICION DE LOS PERJUICIOS POR DAÑO A LA VIDA EN RELACION:

Esta defensa se ratifica en lo referente a la PRETENSIÓN *Daños y perjuicios inmatrimales Daño A La Vida en Relación Daños y perjuicios inmatrimales Daño Moral*, predicada en la demanda que versa el presente proceso litigioso.

FRENTE A LA OPOSICION DE LA INDEXACION: Nos ratificamos en esta pretensión, una vez evaluado el nexo causal, la responsabilidad de Montagas y por ende la responsabilidad solidaria de Chubb, así las cosas, se solicita que todas las sumas liquidas que se determine a cargo de las pretensiones de la demanda, deberán ser reajustadas conforme al incremento del salario mínimo legal mensual vigente, el índice de precios al consumidor o al por mayor.

FRENTE A LA OPOSICION DEL JURAMENTO ESTIMATORIO: En virtud de lo dispuesto en el artículo 206 del C.G.P., las pretensiones y los valores cuantificados en las mismas revisten sujeción de lo tratado por la jurisprudencia patria, dando razonable estimación de lo fundamentado en el acápite normativo expuesto.

Ahora y de manera general se ha allegado como prueba dentro de la demanda, la certificación del contador que es una prueba conducente, pertinente y útil para demostrar que los familiares del señor Gersain sufragaron gastos entorno al cuidado de su padre, esposo y abuelo y que los mismos no se encontraban inmersos en el día a día de mis representados.

FRENTE A LAS EXCEPCIONES DE MERITO.

ANTE LAS EXCEPCIONES PROPUESTAS

ANTE INEXISTENCIA DE RESPONSABILIDAD A CARGO DE LOS DEMANDADOS POR LA FALTA DE ACREDITACIÓN DEL NEXO CAUSAL:

En lo atinente a los elementos configurantes de la responsabilidad civil extracontractual, estimados en: el daño, la culpa y nexo de causalidad; es de manifiesto y por ende evidente que la causa efectiva del daño revestido en el fallecimiento del señor Gersain, es la explosión del cilindro de Montagas, como se observa en la versión de los hechos ingresada al hospital y dentro de la necropsia, hubo un empleado, contratista o subcontratista de Montagas involucrado que para todos los efectos fue el señor Hernán, que Montagas debe responder por los daños que directa o indirectamente se provoquen por la fabricación, suministro o instalación de sus cilindros.

Que teniendo en cuenta el giro de su negocio, contrato a Chubb para que respalde económicamente en eventos como este, atendiendo a una responsabilidad civil, que como consta en el informe de Bomberos, el cilindro está en custodia de la fiscalía para determinar si fue una falla en la instalación o en la fabricación del cilindro lo que provoco el siniestro.

Que no es cierto que no se tenga certeza de quien fue la persona que instalo el cilindro y se aclara al abogado de la aseguradora que lo que se menciona en el informe de Bomberos, es que el día 24 de septiembre de 2019, es decir más de 17 días después del fatídico evento, el señor: Diego Galindez, empleado también de Montagas fue el encargado de ingresar el cilindro forrado para que pasara a la fiscalía como elemento material probatorio.

FRENTE A LA FALTA DE LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR ACTIVA DE MARIELA RUIZ

Se aclara que se acredito su situación sentimental con el señor Gersain, con la declaración extra juicio de la cónyuge sobreviviente y con los registros civiles de los hijos en común con el señor Gersain.

FRENTE FALTA DE LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA POR ACTIVA DE YINA GISELA BUITRON ZUÑIGA

Se aclara que se acredito su vínculo familiar como nuera del señor Gersain, con la declaración extra juicio de ser la cónyuge de uno de los hijos del señor Gersain, al igual que el vínculo como madree del nieto del fallecido.

FRENTE A LA IMPROCEDENCIA DE RECONOCIMIENTO DEL LUCRO CESANTE:

*Es de indicar que la dependencia del señor **GERMAIN BURBANO BOLAÑOS (Q.E.P.D.)**, la reviste la señora **MARIELA RUIZ** identificada con cedula de ciudadanía 34.495.828; quien en calidad de compañera permanente y madre de los hijos **EIVER YAMID BURBANO RUIZ - C.C. 1058969642**, y **DANNIER YOHAN BURBANO RUIZ – C.C.1.144.101.821**, quien dependía económicamente del señor **GERMAIN BURBANO BOLAÑOS (Q.E.P.D.)**, persona que no tiene pensión o aspiración a la misma, se prueba con declaración extra juicio y con el testimonio de los hijos y nuera que datan la convivencia por más de veinte años y la dependencia económica de la señora **MARIELA RUIZ** del señor **GERMAIN BURBANO BOLAÑOS (Q.E.P.D.)***

No Obstante, se ha ratificado que atendiendo al derecho fundamental del derecho a la igualdad y bajo el supuesto que el señor Gersain tenía ingresos de 1 SMMLV y que convivía con la señora Mariela, de por sí ya establece una dependencia económica con su cónyuge o compañero de Vida, que claramente al momento de faltar o fallecer, sopesa una cargar no solo emocional, sino también económica para el cónyuge sobreviviente.

FRENTE A LA IMPROCEDENCIA DEL RECONOCIMIENTO DEL DAÑO EMERGENTE:

Nos ratificamos al reconocimiento de los mismos, pues se ha soportado dichos gastos a través de un contador que ha dado certeza y fe de los gastos sufragados.

Con tal manifestación limitó la demostración del daño emergente y del lucro cesante a la contabilidad de los demandantes, que al ser personas naturales no revisten de llevar una contabilidad de sus movimientos financieros, La sala de casación de la Sala Civil dijo:

Al respecto indicó que **los comerciantes deben llevar la contabilidad regular de sus negocios, como lo impone el numeral 3° del artículo 19 del Código de Comercio, y que los entonces vigentes artículos 271 del Código de Procedimiento Civil y 68 del citado estatuto mercantil le atribuían un especial mérito de convicción. Sin embargo, de esas normas no se sigue que estuviera en vigencia un sistema de tarifa legal o prueba única**, como concluyó erradamente el *ad quem* (M. P. Aroldo Wilson Quiroz Monsalvo).

FRENTE A LA IMPROCEDENCIA DE RECONOCIMIENTO Y TASACIÓN EXORBITANTE DEL DAÑO MORAL

No es concebible la excepción propuesta de parte de la firma aseguradora y su apoderada, atingente a la inexistencia de prueba de los daños inmateriales reclamados por los demandantes; los valores presentados en el cuerpo de la demanda están soportados y guardan ilación con el perjuicio, congoja, dolor, zozobra, angustia, desestima, desestabilización anímica que han padecido los señores: Yohan, Eiver, Yina, Mariela y Andy, derivado del incidente acaecido el pasado 07 de septiembre de 2019; por el fallecimiento del señor Gersain, como consecuencia de la explosión del cilindro de Gas propiedad de Montagas.

Es de indicar, que dichos valores (daños morales) representan congruencia con el daño padecido por los familiares del señor Gersain, nótese que no distan de ser valores que guardan sana congruencia; por parte de los accionantes se guarda ilación coherente con la aflicción de perder a un ser querido en tan terribles circunstancias.

De la Sentencia promulgada por la Corte Suprema de Justicia SC 780 2020 Radicación N° 18001-31-03-001-2010-00053-01 M.P. Dr Ariel Salazar Ramírez

De la Ley 446 de 1998 - artículo 16. VALORACION DE DAÑOS. Dentro de cualquier proceso que se surta ante la Administración de Justicia, la valoración de daños irrogados a las personas y a las cosas, atenderá los principios de reparación integral y equidad y observará los criterios técnicos actuariales. (tomado del art 16 Ley 446 de 1998)

De la Doctrina del derecho de daños: “Los llamados daños morales son los infligidos a las creencias, los sentimientos, la dignidad, la estima social, a la salud física o psíquica, es decir, a los que la doctrina mayoritaria ha denominado derechos de personalidad extrapatrimoniales. O bien, el menoscabo o lesión a un interés no patrimonial provocado por el hecho dañoso, es decir por el acto antijurídico(...)” (Derecho de Daños, Editorial Leyer, Tomo I, Jorge Pantoja Bravo, año 2015, página 751).

Es procedente invocar la habida en el Código Civil artículo 2341. <RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL>. “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.” (entrecomillas - tomado del C.C. art 2341); es diáfana la disposición legal que atañe al caso en concreto, la cual se convoca vinculante de conformidad con el hecho (accidente) y, el acto del conductor que funge la calidad de agente generador del daño; no es de concebible que por parte de la demandada y de por extensión de la firma aseguradora que, se desconozca el imperativo legal que funda la responsabilidad civil extracontractual.

De la sentencia SCJ043451995 CORTE SUPREMA DE JUSTICIA SALA DE CASACIÓN CIVIL, se aporta acápite que refuerza lo aducido en el texto que refiere esta representación jurídica ante la incongruente postura de la firma aseguradora: “*No está por demás advertir que, cualquiera sea la teoría que se adopte, todo el mundo está de acuerdo en que si aparece demostrada la culpa de alguna de las partes, lo aplicable es el artículo 2341 del C.C., pues las responsabilidades objetivas y presuntas son subsidiarias, ya que carecería de sentido y de equidad contraponer una responsabilidad culposa a una que prescinde de tal elemento o que por lo menos lo presume. Así las cosas, si aparece probada la culpa del causante del daño, éste debe responder por la totalidad del daño, así la víctima esté ejerciendo una actividad peligrosa ...(...).*” (entrecomillas tomado de la sentencia SCJ043451995 Ref.: Exp. 4345 - CORTE SUPREMA DE JUSTICIA SALA DE CASACIÓN CIVIL Magistrado Ponente: Dr. Carlos Esteban Jaramillo Schloss-subrayado apropiado)

En ilación de lo plasmado se aplica lo alusivo a la literalidad habida en el artículo 1494 del Código Civil

De lo expuesto se colige que, ante el hecho ocasionado por el señor Hernán, Montagas y Chubb, nace la obligación de indemnizar de parte de este y sus garantes; concomitante del presupuesto legal invocado se refiere vinculación de los artículos 2349 y 2356 del Código Civil.

i. ANTE LA INEXISTENCIA DE PRUEBA DE LOS PERJUICIOS MATERIALES

De incongruente la excepción propuesta por la compañía aseguradora, en el entendido que propende desconocer el acervo probatorio fundante de las pretensiones atinentes a los perjuicios materiales representados en el daño emergente y lucro cesante, postulado legal habido en el Código Civil – art 1614, que en su tenor literal dice: “*DAÑO EMERGENTE Y LUCRO CESANTE*”. Entiéndase por daño emergente el perjuicio o la pérdida que proviene de no haberse cumplido la obligación o de haberse cumplido imperfectamente, o de haberse retardado su cumplimiento; y por lucro cesante, la ganancia o provecho que deja de reportarse a consecuencia de no haberse cumplido la obligación, o cumplido imperfectamente, o retardado su cumplimiento” (tomado de art 1614 C.C.); de notable es, que en el acápite de pruebas de la demanda se relaciona y adjuntan las pruebas que cimentan el daño emergente (debidamente soportados); es de indicar que, el lucro cesante representa un acervo probatorio constante de treinta y un ítems, detallados y con los respectivos adjuntos soportados; los cuales representan la fehaciencia del daño en la salud que vivencia la demandante, hecho que la conllevado a que la actora pierda capacidad laboral, y de por ende, pierda la capacidad de percepción de ingresos, situaciones derivadas del accidente fuente del presente proceso; deslucir la realidad debidamente soportada es una causal de improcedencia ante la eficacia que procura adquirir la compañía de seguros.

**FRENTE A LAS EXCEPCIONES DE FONDO
FRENTE A LA EXCEPCION DEL CONTRATO DE SEGURO**

Respecto del caso que nos ocupa y de cara al contrato de seguro, reiteramos que es un convenio celebrado entre Montagas y Chubb, no obstante, y como es de interés de esta defensa, podemos resaltar que si hay un nexo causal entre el hecho generador (estallido del cilindro), que es propiedad de Montagas como se ha demostrado a lo largo de la demanda y en el presente escrito, que dicho elemento causo las lesiones y posterior fallecimiento del señor Gersain, que la persona que distribuyo e instalo el cilindro es un contratista, empleado o subordinado de Montagas (ahora no se puede establecer si fue por una mala instalación como lo asegura Chubb para no ser parte del proceso o si fue un tema de fabricación pues a la fecha no se ha soportado la calidad o verificación del control del cilindro.

Así las cosas, esta defensa considera que Chubb no puede librar su responsabilidad basándose en supuestos de hecho que no se han establecido con certeza, máxime que si tiene la calidad de garante ante Montagas.

FRENTE SUBSIDIARIAMENTE INEXISTENCIA DE OBLIGACIÓN DE INDEMNIZAR POR INCUMPLIMIENTO DE LAS CARGAS DEL ARTÍCULO 1077 DEL CÓDIGO DE COMERCIO

En resumidas cuentas, se ha demostrado a cabalidad lo mencionado en el art 1077 del C. Co. Pues se demostró ocurrencia y cuantía, dando lugar a la fecha del siniestro, los perjuicios causados a los familiares del fallecido, nos ratificamos en todas y cada una de las pretensiones y afirmaciones.

FRENTE INEXISTENCIA DE SOLIDARIDAD RESPECTO A CHUBB SEGUROS COLOMBIA S.A.

De cara al proceso que nos ocupa y como la misma Chubb reconoce, hay un convenio celebrado entre Montagas y Chubb, esta última encargada de proteger el patrimonio de su asegurado, no obstante, al momento de amparar situaciones de impacto o de alto riesgo para su asegurada parece desconocer el giro de negocio de Montagas, pues dentro de los mismos esta la fabricación, distribución e instalación de los cilindros, ahora más allá de excusarse de un amparo de rc profesional, acá se está afectando una imperfección al cilindro pues no solo resulto lesionado el señor Gersain, la misma persona que conecto el cilindro también resulto lesionada.

FRENTE A LA PRESCRIPCIÓN DE LAS ACCIONES DERIVADAS DEL CONTRATO DE SEGURO

Cabe mencionar que para este proceso no opera el fenómeno de la prescripción, pues en primer lugar se procedió con la reclamación directa a Montagas y posterior se celebró audiencia de conciliación misma en la que fue notificada Chubb seguros y con posterioridad se celebró la demanda que hoy por hoy nos ocupa y que a todas luces suspende cualquier tipo de prescripción.

Cordialmente.



HELQUIN GREGORIO GÓMEZ SERRANO

T.P. 252079

cel 311 4878951