

Bogotá D.C., 15 de julio de 2025

Señores

JUZGADO 38 ADMINISTRATIVO DE BOGOTÁ

Dr. Asdrúbal Corredor Villate

Ciudad

Referencia:

No. PROCESO:	11001333603820240014300
MEDIO DE CONTROL:	Reparación Directa
DEMANDANTE:	EMPRESA DE TELECOMUNICACIONES DE BOGOTÁ S.A. E.S.P. – ETB S.A. E.S.P.
DEMANDADOS:	INSTITUTO DE DESARROLLO URBANO, INNOVACONST S.A.S., ARQUITECTOS INGENIEROS CONTRATISTAS AICON S.A.S., INGESEM S.A.S., SAÍN ESPINOSA MURCIA.

PRONUNCIAMIENTO SOBRE LAS EXCEPCIONES PROPUESTAS

ADRIANA MARCELA BARBOSA TRUJILLO, mayor de edad, domiciliada en la ciudad de Bogotá D.C., identificada con la cédula de ciudadanía 40.341.523 de Villavicencio y portadora de la tarjeta profesional No. 164.747 del Consejo Superior de la Judicatura, actuando en nombre y representación de la **EMPRESA DE TELECOMUNICACIONES DE BOGOTÁ S.A. E.S.P. -ETB S.A. E.S.P.-**, por medio del presente escrito, me pronuncio sobre las **EXCEPCIONES** formuladas por **AXA COLPATRIA SEGUROS S.A.**, en los siguientes términos:

1. “Falta de legitimación material en la causa por pasiva y ausencia de obligación en cabeza del IDU”

AXA COLPATRIA SEGUROS S.A. plantea la falta de legitimación material en la causa por pasiva, así como la inexistencia de toda clase de obligación a cargo del IDU de reconocer y pagar los perjuicios que alega haber sufrido mi representada. Adicionalmente, indica que NO existe nexo entre la conducta del IDU y los hechos constitutivos del litigio, pues el IDU no sería la entidad llamada a resarcir los perjuicios.

En este sentido, **AXA COLPATRIA SEGUROS S.A.** resalta que “*el Contrato (en particular lo relativo a las obligaciones del contratista) establece que corresponde a este informar al interventor sobre cualquier daño o hurto a la infraestructura de las empresas de servicios públicos (ESP), así como suscribir el acta correspondiente dentro de un término máximo de tres (3) días calendario siguientes a la fecha de ocurrencia del siniestro. Además, le impone la obligación de asumir el pago de los perjuicios que le sean imputables.*”

Al respecto, es necesario precisar que el H. Consejo de Estado –frente al desarrollo de una obra pública y el régimen de responsabilidad a aplicar– ha señalado que si bien la construcción de esa obra significa un beneficio para la sociedad, la misma puede generar el rompimiento del principio de igualdad frente a las cargas públicas, siendo procedente aplicar el régimen de responsabilidad objetivo por daño especial, donde se debe demostrar –para efectos de la responsabilidad del Estado– que el daño es “ (...)anormal, excepcional y superior al que normalmente deben sufrir los ciudadanos en razón de la especial naturaleza de los poderes y actuaciones del Estado, es decir, que solo unos pocos ciudadanos resultan sacrificados

en su patrimonio como contrapartida de que la comunidad obtenga beneficios que le representan un mejoramiento en la calidad y prestación de los servicios”¹.

Puntualmente, frente al contrato de obra pública, el Consejo de Estado ha señalado lo siguiente:

“Cuando la administración contrata la ejecución de una obra pública es como si la ejecutara directamente. Es ella la dueña de la obra; su pago afecta siempre el patrimonio estatal y su realización obedece siempre a razones de servicio y de interés general. El hecho de que no la ejecute con personal vinculado a su servicio, obedece, la más de las veces, a insuficiencia o incapacidad técnica de su propio personal o a falta de equipo adecuado. Por tal razón la administración, sin que por eso pierda la actividad el carácter de público, debe acudir a la colaboración de los particulares para el cumplimiento de ciertos cometidos de servicio. La colaboración en el caso de obra pública no vuelve privada esa actividad, como no le quita el carácter de público al trabajo así ejecutado. Esa colaboración por participación cuando es voluntaria caso del contratante de la administración cuya actividad tienda a la prestación o ejecución de un servicio público, hace a este particular participe ocasional de la función pública no en calidad de agente o funcionario sino como un órgano más de la gestión estatal”²(Destacado fuera de texto)

En el mismo sentido, la misma instancia judicial ha señalado que:

“El régimen de responsabilidad que se aplica frente a los daños derivados de la ejecución de una obra pública, debe definirse con fundamento en el principio ubi emolumentum ibi onus esse debet (donde está la utilidad debe estar la carga) que hace responsable de los perjuicios a quien crea la situación de peligro, toda vez que cuando la administración contrata la ejecución de una obra pública es como si la ejecutara directamente. En palabras de Josseland, “dentro de esta nueva concepción, quienquiera que cree un riesgo, si ese riesgo llega a realizarse a expensas de otro, tiene que soportar sus consecuencias, abstracción hecha de cualquier culpa cometida. Así el punto de vista objetivo reemplaza el punto de vista subjetivo y el riesgo suplanta a la culpa, esa especie de pecado jurídico.

(...) Esta posición fue reiterada por la Sala en otra providencia del 25 de junio de 1997 expediente 10.504, en la cual se señaló que la responsabilidad que se le puede imputar a la administración en estos eventos está sustentada en los siguientes principios: Cuando la administración contrata la ejecución de una obra pública es como si ella misma la ejecutara directamente. -Que es ella la dueña de la obra. -Que su pago afecta siempre el patrimonio estatal. -La realización de esa obra obedece siempre a razones de servicio y de interés general. -Que no son oponibles a terceros los pactos de indemnidad que celebre con el contratista, vale decir para exonerarse de responsabilidad extracontractual frente aquellos, pues ella es la responsable de los servicios públicos y por ende se obliga bien sea porque el servicio no funcionó, funcionó mal o inoportunamente. (...)”³ (Destacado fuera de texto).

De esta manera, es claro que la entidad pública es la dueña de la obra y no son oponibles a terceros los pactos de indemnidad que esa entidad haya acordado con su contratista. En otras palabras, el acuerdo celebrado entre el IDU y el contratista NO excluye la responsabilidad del primero, pues como se ha señalado, el contrato NO implica que el Estado deje de ser el dueño de la obra, ni que se desprenda de sus deberes sobre la actividad que ejecuta el contratista.

En este contexto, si bien es cierto en los contratos de obra se pactan cláusulas de indemnidad y el contratista debe garantizar, entre otras obligaciones, la de pagar los salarios, prestaciones sociales y los

¹ CONSEJO DE ESTADO. Sección Tercera, sentencia del 25 de septiembre de 1997, rad 10.392

² CONSEJO DE ESTADO. SECCION TERCERA Consejero ponente: CARLOS BETANCUR JARAMILLO Bogotá, 09 de octubre de 1985.

³ CONSEJO DE ESTADO. SECCION TERCERA. Consejero ponente: RICARDO HOYOS DUQUE Bogotá, D.C., 28 de noviembre de 2002. Radicación número: 17001-23-31-000-1993-9051-01(14397) Actor: ANA MARIA MARIN DE GALVES Y OTROS. Demandado: MUNICIPIO DE RISARALDA (CALDAS).

daños que ocasione, esta circunstancia en ningún caso exime de responsabilidad al IDU, como propietaria de la obra pública.

Adicionalmente, debe tenerse presente que tampoco son aplicables a terceros, los efectos de una estipulación en la que no son parte ni frente a la cual NO tenían conocimiento alguno. Lo anterior implica que lo pactado entre las partes únicamente tiene aplicación entre ellas y no resulta aplicable a mi representada, por lo que, una vez el IDU pague los perjuicios a mi representada, esa entidad pública podrá repetir contra el contratista y las aseguradoras, según corresponda, para obtener el reembolso de las sumas pagadas, situación que en nada debe afectar a **ETB S.A. E.S.P.**

A partir de lo descrito, se rechazan todos los argumentos tendientes a indicar que no existe ninguna obligación legal o contractual para resarcir los perjuicios pactados y que, en consecuencia, existe falta de legitimación en la causa por pasiva.

2. "Ausencia de responsabilidad patrimonial del IDU y/o del Consorcio Vial IDU y falta de prueba de los elementos de la responsabilidad del Estado"

AXA COLPATRIA SEGUROS S.A. presenta sus argumentos en tres grandes secciones, a saber: (i) Inexistencia de prueba del hecho generador y del daño antijurídico, (ii) Ausencia de falla del servicio, acción u omisión imputable al IDU o al Consorcio Vial IDU y (iii) Ausencia de prueba de la relación de causalidad entre el daño alegado por ETB y la conducta del IDU o del Consorcio Vial IDU.

A partir de lo anterior, a continuación, se procederá a dar respuesta a cada uno de los argumentos en el mismo orden planteado por **AXA COLPATRIA SEGUROS S.A.**:

- Inexistencia de prueba del hecho generador y del daño antijurídico

AXA COLPATRIA SEGUROS S.A. manifiesta que no obra prueba del daño en la dimensión alegada en la demanda presentada por **ETB S.A. E.S.P.**, por cuanto, a su juicio, (i) No se encuentran acreditados los presuntos perjuicios que ETB afirma haber sufrido, (ii) No se encuentran probados los montos reclamados por concepto de perjuicios y, (iii) No está demostrado que los implementos presuntamente afectados hayan sido efectivamente reparados o intervenidos por ETB.

Al respecto, lo primero que se debe señalar es que no es cierto lo manifestado por **AXA COLPATRIA SEGUROS S.A.**, pues en el expediente obra prueba de los perjuicios que sufrió mi representada como consecuencia de la obra pública, de los montos que se reclaman, así como de las reparaciones efectuadas. Cosa distinta es que esa sociedad no esté conforme con las pruebas aportadas.

Frente a los perjuicios causados a mi representada, los documentos aportados como prueba muestran que desde el 29 de julio de 2022 y hasta el 24 de mayo de 2023, en el sitio de ejecución del contrato de Obra No. 1279 de 2020, se identificaron los siguientes daños causados a la infraestructura de red de propiedad de **ETB S.A. E.S.P.**:

1. El 29 de julio de 2022 personal de **ETB S.A. E.S.P.** identificó el daño del cable N° 13144 ubicado en la Calle 92 # 16-30 de Bogotá y procedió a la reparación identificándola como OTM 952278 y Valoración 12154 del 14 de octubre de 2022, la cual ascendió a \$480.156,18.

En el documento denominado "Formato Único para informe de Daño" para la fecha mencionada, consta la ubicación del daño, el elemento de red afectado, la tipología del daño y el informe de la situación encontrada en terreno, tal como se muestra a continuación:

FORMATO ÚNICO PARA INFORME DE DAÑO			
ZONA:	NORTE	FECHA DEL EVENTO:	29/07/2022
FUNCIONARIO RESPONSABLE	HERRERA HURTADO BENJAMIN		74358695
UBICACIÓN DEL DAÑO			
DIRECCIÓN DEL DAÑO	CL 92 16 30	CENTRAL	CHICO
BARRIO:	CHICO	DISTRITO	13144
		TIPO DE RED	P X S
ELEMENTO DE RED AFECTADO:			
ARMARIO	<input type="checkbox"/>	CAJA	<input type="checkbox"/>
FACHADA	<input type="checkbox"/>	CANALIZACION	<input type="checkbox"/>
CAMARA	<input checked="" type="checkbox"/>	POSTE	<input type="checkbox"/>
TIPOLOGIA DEL DAÑO			
HURTO DE RED	<input type="checkbox"/>	RED QUEMADA O CORTE	<input type="checkbox"/>
ACC TRANSITO - OTROS	<input type="checkbox"/>	OBRA PUBLICA	<input type="checkbox"/>
SRR	<input type="checkbox"/>	TEP	<input type="checkbox"/>
SAV	<input type="checkbox"/>	D. P. - OBRA PARTICULAR	<input type="checkbox"/>
SCT	<input type="checkbox"/>	CPR	<input type="checkbox"/>
		SOP	<input checked="" type="checkbox"/>
INFORME DE LA SITUACIÓN ENCONTRADA EN TERRENO			
EN LA DIRECCIÓN CL 92 16 30 AL REALIZAR LA RESPECTIVA VERIFICACIÓN POR PARTE DE LOS FUNCIONARIOS DE ETB SE LOCALIZA AFECTACION DE CABLE DE 400 PARES EN OBRA PUBLICA CONSORCIO VIAL IDU CTTO 1279 -2020 NIT 901407148-8 , AFECTANDO LA RED PRIMARIA, CORRESPONDIENTE AL DISTRITO 13144, SE HALAN RESERVAS, PARA REPARAR LA RED AFECTADA Y ASI PODER RESTABLECER EL SERVICIO EN EL SECTOR.			

- El 20 de septiembre de 2022 personal de ETB identificó el daño del cable N° 13004 ubicado en la Calle 92 # 16-30 de Bogotá y procedió a la reparación identificándola como OTM 955115 y Valoración 12166 del 22 de octubre de 2022, la cual ascendió a \$25.951.885,76.

En el documento "Costos Incurridos por ETB en la reparación de daños", valoración 12166, consta lo siguiente:

OBSERVACIONES
con ocasion de la obra fue afectado cable de 1200 pares en 2 ocasiones en la siguiente direccion calle 92 # 16-30 los dias 20 y 21 de septiembre del 2022

Por su parte, en el documento denominado "Formato Único para informe de Daño", para la fecha mencionada, consta la ubicación del daño, el elemento de red afectado, la tipología del daño y el informe de la situación encontrada en terreno, tal como se muestra a continuación:

FORMATO ÚNICO PARA INFORME DE DAÑO			
ZONA: NORTE	FECHA DEL EVENTO: 20/09/2022	DÍA MES AÑO	
FUNCIONARIO RESPONSABLE: JOSE MANUEL AGUDELO MONTES	10394		
UBICACIÓN DEL DAÑO			
DIRECCIÓN DEL DAÑO: CL 92 16 30	CENTRAL: CHICO	CHICO: 13004	TIPO DE RED: P X S
BARRIO: CHICO	DISTRITO: 13004		
ELEMENTO DE RED AFECTADO:			
ARMARIO <input type="checkbox"/>	CAJA <input type="checkbox"/>	FACHADA <input type="checkbox"/>	CANALIZACION <input type="checkbox"/>
		CAMARA <input checked="" type="checkbox"/>	POSTE <input type="checkbox"/>
TIPOLOGÍA DEL DAÑO			
HURTO DE RED <input type="checkbox"/>	SRR <input type="checkbox"/>	SAV <input type="checkbox"/>	SCT <input type="checkbox"/>
RED QUEMADA O CORTE <input type="checkbox"/>	ACC TRANSITO - OTROS <input type="checkbox"/>	OBRA PUBLICA <input type="checkbox"/>	TEP <input type="checkbox"/>
		D. P. - OBRA PARTICULAR <input type="checkbox"/>	CPR <input type="checkbox"/>
		VANDALISMO O. PUBLICA <input checked="" type="checkbox"/>	SOP <input type="checkbox"/>
INFORME DE LA SITUACIÓN ENCONTRADA EN TERRENO			
<p>EN LA DIRECCIÓN CL 92 16 30 AL REALIZAR LA RESPECTIVA VERIFICACIÓN POR PARTE DE LOS FUNCIONARIOS DE ETB SE LOCALIZA AFECTACIÓN DE CABLE DE 1200 PARES EN OBRA PUBLICA CONSORCIO VIAL IDU CTTO 1279 -2020 NIT 901407148-8 , AFECTANDO LA RED PRIMARIA, CORRESPONDIENTE AL DISTRITO 13004, SE HACE CAMBIO DE TRAMO Y EMPALMES NUEVOS, PARA REPARAR LA RED AFECTADA Y ASI PODER RESTABLECER EL SERVICIO EN EL SECTOR.</p>			

Adicionalmente, en el acta de reconocimiento de daños del 7 de octubre de 2022 consta lo siguiente:

Los daños causados afectaron la siguiente Infraestructura:
 Poste ☐ Cable ☒ Armario ☐ Otro ☐ (especifique cuál) _____

No. de cable 13114 Cantidad de pares 1200 Distrito 13004 No. OTM 9551-15

DESCRIPCION DEL DAÑO:
 Con ocasión de la obra fue afectado cable de 1200 pares en dos ocasiones en la siguiente dirección Calle 92 # 16-30 los días 20 y 21 de Septiembre de 2022

- El 5 de octubre de 2022 personal de ETB identificó el daño del cable N° 13175 ubicado en la Calle 92 #16-30 de Bogotá y procedió a la reparación identificándola como OTM 956043 y Valoración 13019 del 05 de octubre de 2022 la cual ascendió a \$1.342.054,96.

En el documento denominado "Formato Único para informe de Daño", para la fecha mencionada, consta la ubicación del daño, el elemento de red afectado, la tipología del daño y el informe de la situación encontrada en terreno, tal como se muestra a continuación:

FORMATO ÚNICO PARA INFORME DE DAÑO					
ZONA:	NORTE		FECHA DEL EVENTO	5/10/2022	
FUNCIONARIO RESPONSABLE	JOSE MANUEL AGUDELO MONTES		10394		
UBICACIÓN DEL DAÑO					
DIRECCIÓN DEL DAÑO	CL 92 16 30	CENTRAL	CHICO	TIPO DE RED	<input checked="" type="checkbox"/> P <input type="checkbox"/> X
BARRIO:	CHICO	DISTRITO	13175		<input type="checkbox"/> S
ELEMENTO DE RED AFECTADO:					
ARMARIO	<input type="checkbox"/>	CAJA	<input type="checkbox"/>	FACHADA	<input type="checkbox"/>
CANALIZACIÓN	<input type="checkbox"/>	CAMARA	<input checked="" type="checkbox"/> X	POSTE	<input type="checkbox"/>
TIPOLOGÍA DEL DAÑO					
HURTO DE RED	<input type="checkbox"/> SRR	RED QUEMADA O CORTE	<input type="checkbox"/> SAV	ACC TRANSITO - OTROS	<input type="checkbox"/> SCT
OBRA PUBLICA	<input type="checkbox"/> TEP	D. P. - OBRA PARTICULAR	<input type="checkbox"/> CPR	VANDALISMO O PUBLICA	<input checked="" type="checkbox"/> SOP
INFORME DE LA SITUACIÓN ENCONTRADA EN TERRENO					
EN LA DIRECCIÓN CL 92 16 30 AL REALIZAR LA RESPECTIVA VERIFICACIÓN POR PARTE DE LOS FUNCIONARIOS DE ETB SE LOCALIZA AFECTACION DE 2 CABLES DE 1200 PARES EN OBRA PUBLICA CONTRATISTA CONSORCIO VIAS IDU CTTO 1279-2020 NIT. 901407148-8 AFECTANDO LA RED PRIMARIA CORRESPONDIENTE AL DISTRITO 13175, SE HALAN RESERVAS Y SE HACEN EMPALMES NUEVOS PARA REPARAR LA RED AFECTADA Y ASI POR RESTABLECER EL SERVICIO EN EL SECTOR.					

4. El 2 de noviembre de 2022 personal de ETB identificó el daño del cable N° 13076 ubicado en la Calle 94 # 15-38 de Bogotá y procedió a la reparación identificándola como OTM 957522 y Valoración 13002 del 02 de noviembre de 2022, la cual ascendió a \$8.617.223,61.

En el documento "Costos Incurridos por ETB en la reparación de daños", valoración 13019, consta lo siguiente:

OBSERVACIONES
En la Calle 94 15-38 se localiza afectación de cable de 900 pares en obra pública CONSORCIO VIAL IDU CTTO 1279 -2020 NIT 901407148-8, se realiza trabajo de colocación y empalmería

Por su parte, en el documento denominado "Formato Único para informe de Daño" para la fecha mencionada, consta la ubicación del daño, el elemento de red afectado, la tipología del daño y el informe de la situación encontrada en terreno, tal como se muestra a continuación:

FORMATO ÚNICO PARA INFORME DE DAÑO			
ZONA: NORTE		FECHA DEL EVENTO: 2/11/2022	
FUNCIONARIO RESPONSABLE: JOSE MANUEL AGUDELO MONTES		10394	
UBICACIÓN DEL DAÑO			
DIRECCIÓN DEL DAÑO: CL 94 15 38	CENTRAL: CHICO	TIPO DE RED: <input checked="" type="checkbox"/> P <input type="checkbox"/> X	
BARRIO: CHICO	DISTRITO: 13076	<input type="checkbox"/> S	
ELEMENTO DE RED AFECTADO:			
ARMARIO: <input type="checkbox"/>	CAJA: <input type="checkbox"/>	FACHADA: <input type="checkbox"/>	CANALIZACIÓN: <input type="checkbox"/>
		CAMARA: <input checked="" type="checkbox"/>	POSTE: <input type="checkbox"/>
TIPOLOGIA DEL DAÑO			
HURTO DE RED: <input type="checkbox"/>	SRR: <input type="checkbox"/>	SAV: <input type="checkbox"/>	SCT: <input type="checkbox"/>
RED QUEMADA O CORTE: <input type="checkbox"/>	ACC TRANSITO - OTROS: <input type="checkbox"/>	TEP: <input type="checkbox"/>	CPR: <input type="checkbox"/>
OBRA PUBLICA: <input type="checkbox"/>		D. P. - OBRA PARTICULAR: <input type="checkbox"/>	VANDALISMO O. PUBLICA: <input checked="" type="checkbox"/>
INFORME DE LA SITUACIÓN ENCONTRADA EN TERRENO			
<p>EN LA DIRECCIÓN CL 94 15 38 AL REALIZAR LA RESPECTIVA VERIFICACIÓN POR PARTE DE LOS FUNCIONARIOS DE ETB SE LOCALIZA AFECTACION DE CABLE DE 900 PARES EN OBRA PUBLICA CONSORCIO VIAL IDU CTTO 1279 - 2020 NIT 901407148-8 , AFECTANDO LA RED PRIMARIA, CORRESPONDIENTE AL DISTRITO 13076, SE REDUCE A CABLE DE 600 PARES, PARA REPARAR LA RED AFECTADA Y ASI PODER RESTABLECER EL SERVICIO EN EL SECTOR.</p>			

5. El 16 de diciembre de 2022 personal de ETB identificó el daño del cable N° 13146 ubicado en la Calle 92 #16 30 de Bogotá y procedió a la reparación identificándola como Valoración 13146 del 21 de junio de 2023 la cual ascendió a \$24.004.017,97.

En el documento "Costos Incurridos por ETB en la reparación de daños", valoración 13146, consta lo siguiente:

OBSERVACIONES
En la CALLE 92 16 30 encontró afectación a la red de 1200pares , según obra pública consorcio VIAL IDU 179- 2020, pares realiza trabajo correspondientes para restablecer el servicio con cable de 1500 pares

En el formato de reparación de daños, para la fecha de los hechos, consta la situación encontrada en terreno:

UBICACIÓN DEL DAÑO							
DIRECCIÓN DEL DAÑO		CL 92 16 30		CENTRAL	CHICO	TIPO DE RED	
BARRIO: CHICO		DISTRITO		13175		<div style="display: flex; align-items: center;"> <div style="border: 1px solid black; padding: 2px;">P</div> <div style="margin: 0 5px;">X</div> </div> <div style="display: flex; align-items: center;"> <div style="border: 1px solid black; padding: 2px;">S</div> </div>	
ELEMENTO DE RED AFECTADO:							
ARMARIO	<input type="checkbox"/>	CAJA	<input type="checkbox"/>	FACHADA	<input type="checkbox"/>	CANALIZACION	<input type="checkbox"/>
						CAMARA	<input checked="" type="checkbox"/>
						POSTE	<input type="checkbox"/>
TIPOLOGIA DEL DAÑO							
SRR		SAV		SCT		TEP	
HURTO DE RED		RED QUEMADA O CORTE		ACC. TRANSITO - OTROS		OBRA PUBLICA	
<input type="checkbox"/>		<input type="checkbox"/>		<input type="checkbox"/>		<input type="checkbox"/>	
						D. P. - OBRA PARTICULAR	
						<input type="checkbox"/>	
						CPR	
						<input type="checkbox"/>	
						VANDALISMO O. PUBLICA	
						<input checked="" type="checkbox"/>	
INFORME DE LA SITUACIÓN ENCONTRADA EN TERRENO							
<p>EN LA DIRECCIÓN CL 92 16 30 AL REALIZAR LA RESPECTIVA VERIFICACIÓN POR PARTE DE LOS FUNCIONARIOS DE ETB SE LOCALIZA AFECTACION DE CABLE DE 1200 PARESEN OBRA PUBLICA CONOSORCIO VIAL EL IDU CTTO 1279-2020 AFECTANDO LA RED SECUNDARIA, CORRESPONDIENTE AL DISTRITO 13175, SE INSTALA CABLE DE 1500 PARES Y SE HACEN EMPALMES NUEVOS , PARA REPARAR LA RED AFECTADA Y ASI PODER RESTABLECER EL SERVICIO EN EL SECTOR.</p>							

6. El 07 de febrero de 2023 personal de ETB identificó el daño del cable N° 13128 ubicado en la Calle 94 por carrera 13 de Bogotá y procedió a la reparación identificándola como OTM 962176 y Valoración 13078 del 07 de febrero de 2023 la cual ascendió a \$82.887.516,89.

En el documento "Costos Incurridos por ETB en la reparación de daños", valoración 13078, consta lo siguiente:

OBSERVACIONES
Afectación de cable de 1800 pares de aproximadamente 275 metros, en obra del CONTRATO CONSORCIO VIAL IDU 1279-2020, tramo comprendido entre la calle 94 desde la cra 13 hasta la cra 15, se realizan trabajos de colocación y empalmaria y se restablece servicio.

En el documento denominado "Formato Único para informe de Daño", para la fecha mencionada, consta la ubicación del daño, el elemento de red afectado, la tipología del daño y el informe de la situación encontrada en terreno, tal como se muestra a continuación:

FORMATO ÚNICO PARA INFORME DE DAÑO			
ZONA:	NORTE	FECHA DEL EVENTO	DÍA MES AÑO 7/02/2023
FUNCIONARIO RESPONSABLE		SANTAMARIA LOPEZ GIOVANNI	
		79569115	
UBICACIÓN DEL DAÑO			
DIRECCIÓN DEL DAÑO	CL 94 CR 13 HASTA CR 15	CENTRAL	CHICO
BARRIO:	CHICO NORTE	DISTRITO	13128
TIPO DE RED <input type="checkbox"/> P <input checked="" type="checkbox"/> X <input type="checkbox"/> S			
ELEMENTO DE RED AFECTADO:			
ARMARIO	<input type="checkbox"/>	CAJA	<input type="checkbox"/>
FACHADA	<input type="checkbox"/>	CANALIZACION	<input type="checkbox"/>
CAMARA	<input checked="" type="checkbox"/>	POSTE	<input type="checkbox"/>
TIPOLOGIA DEL DAÑO			
HURTO DE RED	<input type="checkbox"/>	RED QUEMADA O CORTE	<input type="checkbox"/>
SAV	<input type="checkbox"/>	ACC TRANSITO - OTROS	<input type="checkbox"/>
SCT	<input type="checkbox"/>	TEP	<input type="checkbox"/>
OBRA PUBLICA	<input type="checkbox"/>	D. P. - OBRA PARTICULAR	<input type="checkbox"/>
CPR	<input type="checkbox"/>	VANDALISMO O. PUBLICA	<input checked="" type="checkbox"/>
SOP	<input checked="" type="checkbox"/>		
INFORME DE LA SITUACIÓN ENCONTRADA EN TERRENO			
EN LA DIRECCIÓN CL 94 CR 13 HASTA CR 15 AL REALIZAR LA RESPECTIVA VERIFICACIÓN POR PARTE DE LOS FUNCIONARIOS DE ETB SE LOCALIZA AFECTACION DE CABLE DE 1800 PARES EN OBRA PUBLICA CONSORCIO VIAL IDU CTTO. 1279-2020, AFECTANDO LA RED PRIMARIA, CORRESPONDIENTE AL DISTRITO 13128, SE HACEN TRABAJOS DE COLOCACION Y EMPAMERIA 3 EMPALMES NUEVOS, PARA REPARAR LA RED AFECTADA Y ASI PODER RESTABLECER EL SERVICIO EN EL SECTOR.			

7. El 24 de mayo de 2023 personal de ETB identificó el daño del cable N° 13128 ubicado en la Calle 94 por carrera 13 de Bogotá y procedió a la reparación identificándola como Valoración 14012 del 21 de junio de 2023 la cual ascendió a \$57.709.365,22

En el documento "costos incurridos por ETB por la reparación de daños" consta lo siguiente:

Fecha Ejecución	24/05/23	Fecha Valoración	21/06/23
Tipo Trabajo	ROBO DE CABLE	Calculado por	MARTHA INES ROMERO PARADA
Fecha Reporte	24/05/23	Responsable	SOP
Reportado por	JOSE GONZALO HERNANDEZ BENAVIDEZ	Expediente	1279-2020

ETB S.A. ESP.

UBICACIÓN DEL TRABAJO			
Dirección	CLL 94 X KRA 13 A	Distrito :	13128
	O.T.M 970778	Liston	00001
Central	Chico	Tipo Cable	CAMARA
Pares intervenidos	1800	Fuera de servicio :	8 horas

OBSERVACIONES
En la CALLE 94 POR CARRERA 13 A se evidencia afectación a la infraestructura de etb , ocasionado por CONSORCIO VIAL IDU Contrato 1279-2020 , se reduce a cable de 400 pares , realizando los trabajos respectivos para restablecer el servicio

Ahora bien, en el formato único de informe de daños, para la fecha mencionada, consta lo siguiente:

FORMATO ÚNICO PARA INFORME DE DAÑO			
ZONA: NORTE		DIA MES AÑO FECHA DEL EVENTO 24/05/2023	
FUNCIONARIO RESPONSABLE CAMPO ELIAS JIMENEZ SANDOVAL		23703	
UBICACIÓN DEL DAÑO			
DIRECCIÓN DEL DAÑO CL 94 ENTRE CR 13 Y 15		CENTRAL	CHICO
BARRIO: CHICO NORTE		DISTRITO 13128	TIPO DE RED <input checked="" type="checkbox"/> P <input type="checkbox"/> S
ELEMENTO DE RED AFECTADO:			
ARMARIO <input type="checkbox"/>	CAJA <input type="checkbox"/>	FACHADA <input type="checkbox"/>	CANALIZACIÓN <input type="checkbox"/>
		CAMARA <input checked="" type="checkbox"/>	POSTE <input type="checkbox"/>
TIPOLOGIA DEL DAÑO			
HURTO DE RED <input type="checkbox"/>	SRR <input type="checkbox"/>	RED QUEMADA O CORTE <input type="checkbox"/>	SAV <input type="checkbox"/>
ACC TRANSITO - OTROS <input type="checkbox"/>		SCT <input type="checkbox"/>	TEP <input type="checkbox"/>
OBRA PUBLICA <input type="checkbox"/>		D. P. - OBRA PARTICULAR <input type="checkbox"/>	CPR <input type="checkbox"/>
		VANDALISMO O. PUBLICA <input checked="" type="checkbox"/>	SOP <input checked="" type="checkbox"/>
INFORME DE LA SITUACIÓN ENCONTRADA EN TERRENO			
EN LA DIRECCIÓN CL 94 ENTRE CR 13 Y 15 AL REALIZAR LA RESPECTIVA VERIFICACIÓN POR PARTE DE LOS FUNCIONARIOS DE ETB SE LOCALIZA AFECTACIÓN DE CABLE DE 1800 PARES EN OBRA PUBLICA CONSORCIO VIAL IDU CTTO 1278-2020, CORRESPONDIENTE AL DISTRITO 13128, AFECTANDO LA RED PRIMARIA SE REDUCE LA RED A CABLE DE 400 PARES SE HACEN 3 EMPALMES, PARA REPARAR LA RED AFECTADA Y ASI PODER RESTABLECER EL SERVICIO EN EL SECTOR			

Como se observa en todas las actas de reconocimiento de daños aportadas con el escrito de la demanda, y con el presente escrito, se identificó que en el lugar de los hechos se adelantaba una obra pública y que con ocasión de esa obra se había afectado la infraestructura de **ETB S.A. E.S.P.** Adicionalmente, se identificó el tipo de infraestructura afectada o el daño o perjuicio causado. Lo anterior, se ratifica con el registro fotográfico aportado como prueba de los hechos descritos en la demanda. Ese registro muestra no sólo que el IDU ejecutaba una obra en la zona del daño, sino que, en desarrollo de esa obra, los cables de **ETB S.A. E.S.P.** fueron afectados, los cuales son de propiedad de mi representada.

Frente a los montos reclamados, es de señalar que estos fueron relacionados en la demanda y soportados con cada una de las valoraciones allegadas, en las cuales se incluye el formato denominado "los costos incurridos por ETB en la reparación de daños", para cada uno de los daños mencionados.

En ese formato se incluye la ubicación del trabajo desarrollado para corregir el daño o la afectación ocurrida por cuenta de la obra pública, el valor de la actividad mencionada y el valor de los materiales usados. La suma de esos valores asciende a **DOSCIENTOS MILLONES NOVECIENTOS NOVENTA Y DOS MIL DOSCIENTOS VEINTE PESOS Y CINCUENTA Y NUEVE CENTAVOS (\$ 200.992.220,59)** que equivalen al daño emergente correspondiente a los costos asumidos por ETB S.A. E.S.P para la reparación de los daños.

Respecto de la reparación o intervención de los implementos presuntamente dañados, es de advertir - en todo caso- que **ETB S.A. E.S.P.** es una empresa de servicios de comunicaciones, y que la reparación correspondiente, permitió restablecer el servicio que se presta a los usuarios. Las labores adelantadas constan en el registro fotográfico y en la OTM correspondiente (orden de trabajo). Asimismo, en el

documento denominado de “costos incurridos por ETB en la reparación de daño” consta la actividad realizada, la ubicación del trabajo y el material usado.

En otras palabras, los mantenimientos y las reparaciones fueron realizadas por **ETB S.A. E.S.P.** en la medida en que, como prestador de un servicio público, debe garantizar su continuidad. Las actividades realizadas constan en los documentos denominados “Costos incurridos por ETB en la reparación de daños”, allí se evidencian los datos generales del trabajo, su ubicación, las actividades propiamente dichas y los materiales utilizados.

Ahora bien, debe indicarse que los documentos mencionados y aportados con el escrito de demanda, y con el presente escrito, son diligenciados por los empleados o contratistas de mi representada en cumplimiento de sus funciones, quienes una vez reciben la novedad de afectación del servicio o infraestructura, documentan las actividades que desarrollan como son, el desplazamiento, la ubicación de la falla, la reparación, los costos y la identificación de la causa, todo esto a partir de los procedimientos internos y sistemas de información que se han diseñado en la Compañía para atender esta clase de eventos.

De esta manera se desvirtúa lo alegado por **AXA COLPATRIA SEGUROS S.A** respecto de la inexistencia de prueba del hecho generador y del daño antijurídico.

Finalmente, es de recordar que en materia probatoria prevalece el principio de libertad probatoria⁴, consistente básicamente en la no limitación legal de los medios probatorios admisibles, dejando al juez la calificación de la relevancia probatoria del medio solicitado, el cual comprende, además, la denominada libertad de objeto, relacionada con la facultad de probar todo hecho que pueda influir en la decisión, de ahí que, mi representada puede acreditar las afectaciones y daños a través de cualquier medio de prueba.

En este contexto, las pruebas documentales aportadas con la demanda son medios probatorios idóneos para verificar no solo la existencia del daño, sino también a quien le es atribuible ese daño y el monto al que ascendió la reparación o el perjuicio causado. Máxime si, como se vio, en algunos casos, están suscritas por personas que hacían parte del Consorcio Vial IDU.

Es de advertir que no hay documento o prueba diferente para probar un daño en la infraestructura de ETB S.A. E.S.P., que los propios formatos establecidos por la Compañía, los cuales son el resultado de una visita o verificación en el lugar de los hechos que afectaron su infraestructura y se consignan no solo las actividades desplegadas para la reparación de la afectación sino toda la información relevante y necesaria para identificar la situación que hoy se demanda.

En todo caso, es de señalar que mi representada solicitó la práctica de un testimonio que permitirá ratificar lo plasmado en los documentos mencionados, en los términos del artículo 167 del CGP y solicitará – a través de este documento – la práctica de un nuevo testimonio.

No debe perderse de vista que es el juez de conocimiento el que realiza la valoración libre de las pruebas aportadas.

- **Ausencia de falla del servicio, acción u omisión imputable al IDU o al Consorcio Vial IDU.**

⁴ Corte Constitucional. Sentencia C-163 de 2019.

AXA COLPATRIA SEGUROS S.A. señala que el Consorcio IDU desplegó los medios adecuados y proporcionales al riesgo identificado en desarrollo del contrato de obra pública, al contratar a la empresa de seguridad. Adicionalmente, indica que existe una causa extraña que rompe el nexo de causalidad y que esa causa extraña es el hecho de un tercero.

Lo primero que debe indicarse es que **AXA COLPATRIA SEGUROS S.A.** no aporta prueba alguna de sus afirmaciones. Así, en ningún caso acredita que lo ocurrido corresponde a un hecho de un tercero. Tampoco acredita la supuesta diligencia de las demandadas.

Al respecto, el Consejo de Estado ha señalado que para que operen los eximentes de responsabilidad – hecho de un tercero – es necesario probar su existencia y que ese hecho de un tercero sea la causa determinante del daño, en los siguientes términos:

*"Por otra parte, a efectos de que operen los mencionados eximentes de responsabilidad (hecho de la víctima o de un tercero), es necesario aclarar, en cada caso concreto, si el proceder - activo u omisivo - de aquellos tuvo, o no, injerencia y en qué medida, en la producción del daño. En ese orden de ideas, resulta dable concluir que para que dichas causales eximentes de responsabilidad puedan tener plenos efectos liberadores respecto de la responsabilidad estatal, **resulta necesario que la conducta desplegada por la víctima o por un tercero sea tanto causa del daño, como la raíz determinante del mismo, es decir, que se trate de la causa adecuada o determinante, pues en el evento de resultar catalogable como una concausa en la producción del daño no eximirá al demandado de su responsabilidad y, por ende, del deber de indemnizar, aunque, eso sí, habrá lugar a rebajar su reparación en proporción a la participación de la víctima.**"⁵ (Destacado fuera de texto).*

En el presente caso, no existe prueba alguna que permita afirmar que el hecho dañoso se hubiera producido por el hecho exclusivo y determinante de un tercero, por lo que es imposible, con la simple afirmación o manifestación de la aseguradora, romper el nexo causal o imputación en cabeza de las demandadas.

Frente a la supuesta diligencia del Contratista al contratar una empresa de seguridad en la zona, resulta necesario resaltar que tampoco obra prueba alguna en el expediente que permita demostrar el actuar diligente del contratista, lo cual, en todo caso, no permite señalar que **ETB S.A. E.S.P.** debía y debe soportar todos los daños que ocurrieron en su infraestructura de red. De esta manera, se rechazan los argumentos planteados por la llamada en garantía frente a este aspecto.

En este contexto, es claro que se configuran los elementos de la responsabilidad, por lo que resulta necesario que el Despacho rechace la excepción propuesta.

3. Ausencia de prueba de los perjuicios reclamados por ETB — subsidiariamente, tasación excesiva de los mismos.

AXA COLPATRIA SEGUROS S.A. señala que se advierte la ausencia de prueba y/o la inexistencia de varios de los presuntos perjuicios alegados en la demanda o, subsidiariamente, una tasación excesiva e injustificada de los mismos.

⁵ CONSEJO DE ESTADO SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO SECCIÓN TERCERA SUBSECCION A Consejero ponente: MAURICIO FAJARDO GOMEZ Bogotá, D.C., veinticuatro (24) de marzo de dos mil once (2011). Radicación número: 66001-23-31-000-1998-00409-01(19067) Actor: NOHELIA DEL SOCORRO LONDOÑO GIRALDO Y OTROS Demandado: MUNICIPIO DE DOSQUEBRADAS - RISARALDA Referencia: ACCION DE REPARACION DIRECTA - APELACION SENTENCIA

Al respecto, es necesario reiterar que la tasación de perjuicios se encuentra documentada en cada una de las valoraciones aportadas con la demanda y con el presente escrito, de ahí que no sea cierto lo manifestado por la asegurada. Los materiales y las actividades desarrolladas para la reparación de cada uno de los daños constan en los documentos aportados como pruebas.

La demandada omite el registro fotográfico, el documento de que contiene los costos incurridos por mi representada, las actas de reconocimiento de los daños ocurridos, documentos todos que obran en el expediente. Adicionalmente, omite que mi representada también solicitó pruebas testimoniales que permitirá ratificar los consignado en los documentos aportados.

De esta manera, la excepción tampoco está llama a prosperar, pues no es cierto que no existe prueba de los perjuicios reclamados como se ha venido señalado en el presente documento.

Ahora bien, no debe perderse de vista que la estimación razonada de la cuantía se realizó teniendo en cuenta los valores consignados en cada uno de los documentos aportados "costos incurridos por ETB en la reparación de daños" que hace parte de cada una de las valoraciones, cuyo detalle consta en el numeral 1 del presente documento y en la demanda correspondiente, así:

CONCEPTO	VALOR
"Costos incurridos por ETB en la Reparación de daños" las valoraciones: 12154 12166 13002 13019 13078 14012 13146	\$200.992.220,59

De esta manera se debe rechazar la excepción propuesta, pues no es cierto que la información no se haya aportado oportunamente.

PRUEBAS

Respetuosamente se solicita tener como pruebas documentales las siguientes:

1. Valoración 13146 y sus anexos: registro fotográfico, costos incurridos por ETB en la reparación de daños, actas de reconocimiento de daños correspondientes
2. Valoración 14012 y sus anexos: registro fotográfico, costos incurridos por ETB en la reparación de daños, actas de reconocimiento de daños correspondientes

Adicionalmente, solicito respetuosamente que se decrete la práctica de la siguiente declaración de tercero:

JUAN FERNANDO JIMENEZ TARAZONA, INGENIERO I. EQUIPO CONSTRUCCION DE RED Y GESTION CONVENIOS DE ETB S.A. E.S.P. quien podrá ser notificado por correo electrónico juanjimt@etb.com.co. Quién por su labor en **ETB S.A. E.S.P.** podrá dar cuenta e informar de los hechos

objeto del proceso, especialmente lo relacionado con las afectaciones ocurridas a la infraestructura de ETB con ocasión al contrato de obra pública suscrito entre las demandas

SOLICITUD

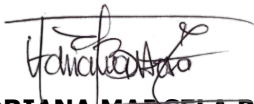
A partir de lo expuesto, respetuosamente solicito al Despacho desestimar las excepciones presentadas por **AXA COLPATRIA SEGUROS S.A.** y en su lugar, continuar el trámite procesal correspondiente.

Adicionalmente, se solicita incorporar y decretar las pruebas las relacionadas en el acápite anterior

NOTIFICACIONES

La **EMPRESA DE TELECOMUNICACIONES DE BOGOTÁ S.A. E.S.P. -ETB S.A. E.S.P.-** y la suscrita recibimos notificaciones en los correos electrónicos que se enuncian a continuación: notificaciones.judiciales@etb.com.co y adriana.barbosat@etb.com.co

Del Señor Juez, con todo respeto,



ADRIANA MARCELA BARBOSA TRUJILLO

CC. 40341523 de Villavicencio

T.P. 164.747 del Consejo Superior de la Judicatura.