JUZGADO VEINTISIETE CIVIL DEL CIRCUITO

Bogotá D.C. Julio primero de dos mil veintidós.

REF: TUTELA NO. 2022-00476-01 DE PEDRO EMILIO TACHE LOZADA contra SALUD TOTAL EPS.

Segunda instancia.

Se procede por el Despacho a decidir sobre la impugnación formulada por la parte accionada contra la decisión del Juzgado 25 Civil Municipal de esta ciudad, de fecha 25 de mayo de 2022.

ANTECEDENTES :

LA ACCION Y EL DERECHO FUNDAMENTAL INVOCADO

El señor PEDRO EMILIO TACHE LOZADA, actuando en causa propia, acude a esta judicatura para que le sean tutelados los derechos fundamentales a la vida digna a la salud a la seguridad social, que considera están siendo vulnerados por la parte accionada.

La tutela se fundamenta en hechos que se sintetizan, así: que se encuentra afiliado a Salud Total a través del régimen contributivo, que desde el año 2013 ha sido diagnosticado con diferentes patologías, como hernias discales a nivel lumbar, trastorno de ansiedad mixta generalizada, hipotiroidismo, dolores articulares crónicos, fibromialgia, sacroileites bilateral e inflamaciones poliarticulares.

Que en atención a sus patologías, los médicos tratantes le han remitido ordenes medicas desde el mes de enero de 2022 para los servicios médicos con especialistas así: consulta de control o de seguimiento con especialista del dolor y cuidados paliativos, estudio fisiológico completo del sueño, polisognografía, consulta por especialista en reumatología, terapia por catalizador 4 un., terapia neural 4 unid. terapia campos magnético general 200 gauss 4 unid.

Dice que a la fecha no ha podido acceder a esos servicios ya que Salud Total siempre tiene una negativa, y que cuando contestan le dicen que no lo pueden atender sino esta inscrito en un programa de rehabilitación en reumatología - clínica los Nogales- lo cual genera que las

autorizaciones estén a punto de vencerse. Que ha presentado solicitudes verbales a través de los canales de atención así como solicitudes escritas a la Superintendencia Nacional de Salud sin obtener respuesta. Que a la fecha se encuentra sin medicamentos..

Solicita que a través de este mecanismo, se tutelen los derechos fundamentales a la vida digna, salud, y seguridad social y se ordene a SALUD TOTAL EPS que proceda a agendar de forma oportuna los servicios médicos y procedimientos al igual que la entrega de los medicamentos solicitados.

TRAMITE PROCESAL

Por auto de mayo 12 de 2022, el Juzgado 25 Civil Municipal de Bogotá, admitió la acción de tutela requiriendo a la accionada para que se pronunciara sobre los hechos y circunstancias que motivaron la acción constitucional. Vinculándose a la ADMINISTRADORA DE LOS RECURSOS DEL SISTEMA GENERAL DE SEGURIDAD SOCIAL EN SALUD - ADRES-, CLINICA LOS NOGALES S.A.S., CPO S.A. propietario del Centro Policlínico del Olaya, FUNDACIÓN CLÍNICA HOSPITAL JUAN N CORPAS, CLÍNICA RETORNAR y MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL.

CONTESTACION DE LA PARTE ACCIONADA

ADRES

Dice que De acuerdo con la normativa, es función de la EPS, y no de la Administradora de los Recursos del Sistema General de Seguridad Social en Salud – ADRES, la prestación de los servicios de salud, ni tampoco tiene funciones de inspección, vigilancia y control para sancionar a una EPS, por lo que la vulneración a derechos fundamentales se produciría por una omisión no atribuible a esa Entidad, situación que fundamenta una clara falta de legitimación en la causa por pasiva de la Entidad.

Sin perjuicio de lo anterior, en atención al requerimiento es preciso recordar que las EPS tienen la obligación de garantizar la prestación integral y oportuna del servicio de salud a sus afiliados, para lo cual pueden conformar libremente su red de prestadores, por lo que en ningún caso pueden dejar de garantizar la atención, ni retrasarla de tal forma que pongan en riesgo su vida o su salud, máxime cuando el sistema de seguridad social en salud contempla varios mecanismos de financiación de los servicios, los cuales están plenamente garantizados a las EPS.

Por consiguiente, los recursos de salud se giran antes de la prestación de los servicios y de forma periódica, de la misma forma cómo funciona el giro de los recursos de la Unidad de Pago por Capitación (UPC). Lo anterior significa que la ADRES ya GIRÓ a las EPS, incluida la accionada, un presupuesto máximo con la finalidad de que la EPS suministre los servicios “no incluidos” en los recursos de la UPC y así, suprimir los obstáculos que impedían el adecuado flujo de recursos para asegurar la disponibilidad de éstos cuyo propósito es garantizar de manera efectiva, oportuna, ininterrumpida y continua los servicios de salud. Solicita se nieguen las pretensiones.

CLINICA LOS NOGALES

Señala que se procedió a realizar auditoria al presente caso, y se procedió a programar cita con dolor y cuidado paliativo para el 19 de mayo de 2022 a las 2:20 pm y que con respecto a la cita con reumatología en comunicación con la es Salud Total, refieren que se remitió al paciente a otra IPS para que le presten el servicio solicitado. Solicita se le desvincule.

MINSALUD

Manifiesta que se opone a todas y cada una de las pretensiones formuladas, en tanto el Ministerio de Salud y Protección Social no ha violado ni amenaza violar derecho fundamental alguno. Toda vez, que esa cartera ministerial, fue creada a través del artículo 9º de la Ley 1444 de 2011, como un organismo perteneciente a la Rama Ejecutiva del poder público, y a través del Decreto Ley 4107 de 2011 “Por el cual se determinan los objetivos y la estructura del Ministerio de Salud y Protección Social y se integra el Sector Administrativo de Salud y Protección Social”, en su artículo 1º se le asignó la formulación, adopción, dirección, coordinación, ejecución y evaluación de la política pública en materia de salud, salud pública, y promoción social en salud.

Respecto al PROCEDIMIENTO denominado, CONSULTA CONTROL O SEGUIMIENTO POR ESPECIALISTA EN DOLOR Y CUIDADOS PALIATIVOS, ESTUDIO FISIOLÓGICO COMPLETO DEL SUEÑO (POLISOMNOGRAFIA) CONSULTA DE PRIMERA VEZ POR ESPECIALISTA EN REUMATOLOGIA, solicitados por la accionante, están incluidas en el anexo 2 de la Resolución 2292 de 2021 “por la cual se actualiza integralmente los servicios y tecnologías financiados con recursos de la Unidad de Pago por Capitación”, se encuentran las tecnologías en salud (procedimientos en salud), con el código y servicio solicitado por el médico tratante, evidenciado en los anexos y el procedimiento de catéter que se encuentra en los CUPS

CENTRO POLICLINICO DEL OLAYA

Dice que una vez fueron notificados de la acción de tutela procedieron a efectuar una auditoria, y que se procedió a la programación de estudio fisiológico completo del sueño, polisomnografía para el 26 de mayo a las 9:05 p.m. en CPO. Solicita se deniegue la presente acción de tutela.

SALUD TOTAL EPS

Dice que brindando a su solicitud : Se asigna cita de Estudio Fisiológico completo del sueño (polisomnografía) para el paciente cc 8700038 PEDRO EMILIO TACHE LOZADA para el Lunes 23 de Mayo a las 7 pm en sede Teusaquillo calle 33 # 15 -14,se asigna cita y se confirman datos con el paciente.

Señala que se le programaron las terapias. Que le fue entregado la QUETIAPINA.

Dice que se agendo cita para el 31 de mayo a las 9 y 30 por especialista de reumatología Solicita se deniegue la tutela por improcedente.

Que la cita de clínica del dolor en la clínica Los Nogales se materializo el 19 de Mayo a las 3 PM.

El Juzgado 25 Civil Municipal mediante sentencia de Mayo 25 de 2022, concedió el amparo solicitado, contra dicho fallo impugno la accionada.

CONSIDERACIONES:

De la Acción:

Respecto de la acción ejercida por el perjudicado el artículo 86 de la Constitución Política de Colombia consagra que: toda persona tendrá acción de tutela para reclamar ante los jueces, en todo momento y lugar, mediante un procedimiento preferente y sumario, por sí misma o por quien actúe a su nombre, la protección inmediata de sus derechos constitucionales fundamentales, cuando quiera que éstos resulten vulnerados o amenazados por la acción o la omisión de cualquier autoridad pública.

Lo arriba anotado significa, que la acción de tutela tiene como finalidad proteger exclusivamente derechos constitucionales

fundamentales. Por tanto, no puede ser utilizada para hacer respetar derechos que solo tienen rango legal, ni para hacer cumplir leyes, decretos, actos administrativos o normas de origen inferior. La Corte Constitucional tiene establecido, que éste amparo no es un sistema de justicia paralelo al que ha consagrado el ordenamiento jurídico en vigor.

Del caso Concreto:

Concurre a esta judicatura el señor PEDRO EMILIO TACHE LOZADA para solicitar la protección de los derechos fundamentales a la salud, a la vida digna y seguridad social y se ordene a SALUD TOTAL EPS que proceda a agendar de forma oportuna los servicios médicos y procedimientos al igual que la entrega de los medicamentos solicitados.

La Corte ha sostenido que el artículo 49 de la Constitución Política establece que la salud, a favor de todos los habitantes del territorio Nacional, es un derecho y un servicio público. Por ello, surge la obligación del Estado de organizar, dirigir, reglamentar y garantizar su prestación de conformidad con los principios de eficiencia, universalidad y solidaridad.

La protección del derecho a la salud se puede dar en razón a, por un lado, que se trate de un sujeto de especial protección constitucional (menores, población carcelaria, tercera edad, pacientes que padecen enfermedades catastróficas, entre otros), o por otro, que se trate de una situación en la que se puedan presentar argumentos válidos y suficientes de relevancia constitucional, que permitan concluir que la falta de garantía del derecho a la salud implica un desmedro o amenaza de otros derechos fundamentales de la persona, o un evento manifiestamente contrario a la idea de un Estado constitucional de derecho. Así, el derecho a la salud debe ser protegido por el juez de tutela cuando se verifiquen los anteriores criterios.

De lo pedido en tutela, de las respuestas dadas por las partes accionadas, el fallo que en vía de impugnación se ha estudiado debe confirmarse por cuanto la eps accionada vulnera los derechos fundamentales del señor PEDRO EMILIO TACHE LOZADA ya que no tiene continuidad en la medicación ni en los procedimientos ordenados toda vez que solo le ha prestado atención por vía de tutela y a raíz de la medida provisional decretada por el Juzgado 25 Civil Municipal, es que le programa citas y entrego el medicamento prescrito.

En cuanto a la impugnación presentada por Salud Total no tiene eficacia, ya que en el fallo impugnado se indico claramente que se ordenaba el tratamiento integral requerido por el accionante para atender la patología denominada «**fibromialgia**».

Asi las cosas, el fallo que en via de apelación se ha revisado debe confirmarse en su totalidad ya que no amerita revocatoria ni nulidad alguna.

En merito de lo expuesto, el Juzgado Veintisiete Civil del Circuito de Bogotá DC, administrando justicia en nombre de la Republica de Colombia y por autoridad de la ley,

RESUELVE :

1.- CONFIRMAR el fallo de tutela proferido por el Juzgado Veinticinco Civil Municipal de Bogotá, de fecha 25 de mayo de 2022.

2º.- Notifíquesele a las partes el presente fallo por el medio más expedito.

3.- Remítase el expediente a la Corte Constitucional, para su eventual revisión .

NOTIFIQUESE Y CUMPLASE

La Juez,

MARIA EUGENIA FAJARDO CASALLAS.

Firmado Por:

María Eugenia Fajardo Casallas

Juez

Juzgado De Circuito

Civil 027 Escritural

Bogotá, D.C. - Bogotá D.C.,

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica,
conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación: **d9a65ae6336d54e5fd93f6ca1558d998d0653e7ed1cfbdd51f96af5975b95adc**

Documento generado en 01/07/2022 08:45:02 AM

Descargue el archivo y valide éste documento electrónico en la siguiente URL:

<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>