

REPÚBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL DEL PODER PÚBLICO



**JUZGADO OCTAVO DE PEQUEÑAS CAUSAS LABORALES DEL DISTRITO JUDICIAL DE
BOGOTÁ D.C.**

ACCIÓN DE TUTELA

RADICADO: 11001-41-05-008-2022-00411-00

ACCIONANTE: LUIS REYES DELGADO

ACCIONADOS: E.P.S. COMPENSAR

SENTENCIA

En Bogotá D.C., a los dieciséis (16) días del mes de junio del año dos mil veintidós (2022), procede este Despacho judicial a decidir la Acción de Tutela impetrada por el señor **LUIS REYES DELGADO**, quien pretende el amparo de los derechos fundamentales a la salud y al debido proceso, presuntamente vulnerados por la **E.P.S. COMPENSAR**.

RESEÑA FÁCTICA

Afirma el accionante que se encuentra afiliada a la **E.P.S. COMPENSAR** como independiente.

Que sufre diversas enfermedades por las cuales está en tratamiento de “*cardiopatía isquémica revascularizada*” y control de diabetes, hipertensión arterial y colesterol alto.

Que fue operado por tener tres arterias tapadas y que le pusieron un marcapasos, el cual porta a la fecha.

Que tenía cita médica programada para el 03 de junio de 2022, de la cual dependía la entrega de sus medicamentos para el control de sus tratamientos, pero que fue cancelada mediante llamada telefónica.

Conforme a lo anterior, solicita se conceda el amparo de sus derechos fundamentales, y se ordene a la **E.P.S. COMPENSAR**, que de forma inmediata se sirva agendar la cita médica de cardiología y de medicina general ordenada por su médico tratante; así como se le ordene la

entrega de los medicamentos y de todos los exámenes y citas médicas que se requieran para el tratamiento de sus enfermedades.

CONTESTACIÓN DE LA ACCIÓN DE TUTELA

E.P.S. COMPENSAR:

La accionada allegó contestación el 08 de junio de 2022, en la que informó que el 04 de junio de 2022, a las 10:00 a.m., la Dra. Ana Marcela Baracaldo atendió en cita de medicina general al señor **LUIS REYES DELGADO**.

Que el 11 de junio de 2022, a las 7:50 a.m., tiene programada cita para valoración de fisioterapia, con la Dra. Jahaira Becerra, en la sede de la Carrera 45 No. 118-59.

Que la asignación de la cita fue puesta en conocimiento del accionante a través de llamada.

Que, en la llamada, el accionante informó que en el mes de mayo de 2022 le fue entregada una parte de los medicamentos, y que los faltantes los reclamaría el día 11 de junio de 2022, fecha en la cual tiene programada la cita médica.

Que se le envió un correo electrónico al accionante en el cual se le puso en conocimiento la autorización de la entrega agrupada de los medicamentos faltantes.

En razón a lo anterior, solicita se declare la improcedencia de la acción de tutela por hecho superado.

CONSIDERACIONES

PROBLEMA JURÍDICO

Con fundamento en los antecedentes expuestos, el Despacho se plantea los siguientes problemas jurídicos: (i) ¿La **E.P.S. COMPENSAR** ha vulnerado los derechos fundamentales a la salud y al debido proceso del señor **LUIS REYES DELGADO** al no entregarle de forma completa los medicamentos y al no agendarle las citas de medicina general y de control con cardiología ordenados por su médico tratante? (ii) ¿Están dadas las condiciones para ordenar el tratamiento integral, a partir de los requisitos que al respecto ha señalado la jurisprudencia constitucional?

MARCO NORMATIVO

Conforme el artículo 86 de la Constitución Política, la acción de tutela es un instrumento judicial de carácter constitucional, subsidiario, residual y autónomo, dirigido a facilitar y permitir el control de los actos u omisiones de todas las autoridades públicas y excepcionalmente de los particulares cuando éstos vulneren derechos fundamentales.

Esta acción constitucional puede ser interpuesta por cualquier persona a fin de obtener la pronta y efectiva defensa de los derechos fundamentales cuando ello resulte urgente para evitar un perjuicio irremediable, o cuando no exista otro medio de defensa judicial.

DERECHO A LA SALUD

El artículo 48 de la Constitución Política consagra la seguridad social y la define en los siguientes términos: *“es un servicio público de carácter obligatorio que se prestará bajo la dirección, coordinación y control del Estado, en sujeción a los principios de eficiencia, universalidad y solidaridad en los términos que establezca la ley”*.

Por su parte, el artículo 49, respecto del derecho a la salud, señala que: *“La atención de la salud y el saneamiento ambiental son servicios públicos a cargo del Estado. Se garantiza a todas las personas el acceso a los servicios de promoción, protección y recuperación de la salud. Corresponde al Estado organizar, dirigir y reglamentar la prestación de servicios de salud a los habitantes y de saneamiento ambiental conforme a los principios de eficiencia, universalidad y solidaridad. También, establecer las políticas para la prestación de servicios de salud por entidades privadas, y ejercer su vigilancia y control. Así mismo, establecer las competencias de la Nación, las entidades territoriales y los particulares y determinar los aportes a su cargo en los términos y condiciones señalados en la ley (...)”*.

Al estudiar los complejos problemas que plantean los requerimientos de atención en salud, la Corte Constitucional se ha referido a sus facetas, una como *derecho* y otra como *servicio público* a cargo del Estado¹. Cada una de estas expresiones implica un ejercicio de valoración particular, en el que se debe tener en cuenta el conjunto de principios que les son aplicables. Así, en cuanto a la salud como derecho, se ha dicho que la misma se relaciona con los mandatos de *continuidad, integralidad e igualdad*; mientras que, respecto a la salud como servicio, se ha advertido que su prestación debe atender a los principios de *eficiencia, universalidad y solidaridad*.

¹ Sentencias T-134 de 2002 y T-544 de 2002.

Al enfocarse en el estudio de la primera faceta, en la **Ley Estatutaria 1751 de 2015** el legislador le atribuyó a la salud el carácter de derecho fundamental autónomo e irrenunciable. De igual manera, estableció un precepto general de cobertura al indicar que su acceso debe ser oportuno, eficaz, de calidad y en condiciones de igualdad a todos los servicios, establecimientos y bienes que se requieran para garantizarlo, el cual se cumple mediante la instauración del denominado Sistema de Salud.

La Corte también ha destacado que el citado derecho se compone de unos elementos esenciales que delimitan su contenido dinámico, que fijan límites para su regulación y que le otorgan su razón de ser. Estos elementos se encuentran previstos en el artículo 6 de la Ley 1751 de 2015, en los que se vincula su goce pleno y efectivo con el deber del Estado de garantizar su (i) disponibilidad, (ii) aceptabilidad, (iii) accesibilidad y (iv) calidad e idoneidad profesional.

Por otra parte, en lo que atañe a los principios que se vinculan con la faceta de la salud como servicio público, es preciso recurrir a lo previsto en el artículo 6 de la Ley 1751 de 2016, en donde se mencionan los siguientes: universalidad, equidad, continuidad, oportunidad, progresividad, integralidad, sostenibilidad, libre elección, solidaridad, eficiencia, interculturalidad y protección de grupos poblacionales específicos.

Para efectos de esta sentencia, se ahondará en los *principios de continuidad, oportunidad e integralidad*, los cuales resultan relevantes para resolver el asunto.

El principio de **continuidad** en el servicio implica que la atención en salud no podrá ser suspendida al paciente, cuando se invocan exclusivamente razones de carácter administrativo. Precisamente, la Corte ha sostenido que *“una vez haya sido iniciada la atención en salud, debe garantizarse la continuidad del servicio, de manera que el mismo no sea suspendido o retardado, antes de la recuperación o estabilización del paciente”*². La importancia de este principio radica, primordialmente, en que permite amparar el inicio, desarrollo y terminación de los tratamientos médicos, lo que se ajusta al criterio de integralidad en la prestación³.

Por su parte, el principio de **oportunidad** se refiere a *“que el usuario debe gozar de la prestación del servicio en el momento que corresponde para recuperar su salud, sin sufrir mayores dolores y deterioros. Esta característica incluye el derecho al diagnóstico del paciente, el cual es necesario para establecer un dictamen exacto de la enfermedad que padece el usuario, de manera que se brinde el tratamiento adecuado”*⁴. Este principio implica que el paciente debe

² Sentencias T-234 de 2013 y T-121 de 2015.

³ Sentencias T-586 de 2008, T-234 de 2013, T-121 de 2015, T-016 de 2017 y T-448 de 2017.

⁴ Sentencia T-460 de 2012, reiterada en la Sentencia T-433 de 2014.

recibir los medicamentos o cualquier otro servicio médico que requiera a tiempo y en las condiciones que defina el médico tratante, a fin de garantizar la efectividad de los procedimientos médicos⁵.

Finalmente, la Ley Estatutaria de Salud, en el artículo 8, se ocupa de manera individual del principio de **integralidad**, cuya garantía también se orienta a asegurar la efectiva prestación del servicio e implica que el sistema debe brindar condiciones de promoción, prevención, diagnóstico, tratamiento, rehabilitación, paliación y todo aquello necesario para que el individuo goce del nivel más alto de salud o al menos, padezca el menor sufrimiento posible. En virtud de este principio, se entiende que toda persona tiene el derecho a que se garantice su integridad física y mental en todas las facetas, esto es, antes, durante y después de presentar la enfermedad o patología que lo afecta, de manera integral y sin fragmentaciones⁶.

De esta manera, en consonancia con este principio, sobre las empresas promotoras de salud recae la obligación de no entorpecer los requerimientos médicos con procesos y trámites administrativos que resulten impidiendo a los usuarios el acceso a los medios necesarios para garantizar el derecho a la salud.

Con todo, es necesario advertir que el concepto de integralidad *“no implica que la atención médica opere de manera absoluta e ilimitada, sino que la misma se encuentra condicionada a lo que establezca el diagnóstico médico”*⁷, razón por la cual, el juez constitucional tiene que valorar -en cada caso concreto- la existencia de dicho diagnóstico, para ordenar, cuando sea del caso, un tratamiento integral⁸.

CARENCIA ACTUAL DE OBJETO POR HECHO SUPERADO

En reiterada jurisprudencia, la Corte Constitucional ha precisado que la acción de tutela, en principio, *“pierde su razón de ser cuando durante el trámite del proceso, la situación que genera la amenaza o vulneración de los derechos fundamentales invocados es superada o finalmente produce el daño que se pretendía evitar con la solicitud de amparo”*⁹. En estos supuestos, la tutela no es un mecanismo judicial adecuado pues ante la ausencia de supuestos fácticos, la decisión que pudiese tomar el juez en el caso concreto para resolver la pretensión se convertiría en ineficaz¹⁰.

⁵ Sentencia T-121 de 2015.

⁶ Sentencia T-121 de 2015.

⁷ Sentencia T-036 de 2017.

⁸ Sentencia T-092 de 2018.

⁹ Sentencia T-970 de 2014.

¹⁰ Sentencias T-588A de 2014, T-653 de 2013, T-856 de 2012, T-905 de 2011, T-622 de 2010, T-634 de 2009, T-449 de 2008, T-267 de 2008, T-167 de 2008, T-856 de 2007 y T-253 de 2004.

En efecto, si lo que el amparo constitucional busca es ordenar a una autoridad pública o un particular que actúe o deje de hacerlo, y *“previamente al pronunciamiento del juez de tutela, sucede lo requerido, es claro que se está frente a un hecho superado, porque desaparece la vulneración o amenaza de los derechos fundamentales”*¹¹. En otras palabras, ya no existirían circunstancias reales que materialicen la decisión del juez de tutela.

En ese orden, la Corte Constitucional ha desarrollado la teoría de la carencia actual de objeto como una alternativa para que los pronunciamientos no se tornen inocuos, y ha aclarado que el fenómeno se produce cuando ocurren dos situaciones específicas: (i) el hecho superado y (ii) el daño consumado.

Con relación a la categoría de carencia actual de objeto por hecho superado, el artículo 26 del Decreto 2591 de 1991 lo reglamenta en los siguientes términos: *“Si, estando en curso la tutela, se dictare resolución, administrativa o judicial, que revoque, detenga o suspenda la actuación impugnada, se declarará fundada la solicitud únicamente para efectos de indemnización y de costas, si fueren procedentes”*.

La Corte Constitucional, en numerosas providencias, ha interpretado la disposición precitada en el sentido de que la carencia actual de objeto por hecho superado, tiene lugar cuando desaparece la afectación al derecho fundamental invocado¹². En efecto, si la acción de tutela es el mecanismo eficaz para la protección de los derechos fundamentales amenazados o vulnerados, cuando la perturbación que dio origen a la acción desaparece o es superada, el peticionario carece de interés jurídico ya que dejan de existir el sentido y objeto del amparo.

Luego, al desaparecer el hecho o los hechos que presuntamente amenazan o vulneran los derechos de un ciudadano, carece de sentido que el juez profiera órdenes que no conducen a la protección de los derechos de las personas. Así, cuando el hecho vulnerador desaparece se extingue el objeto actual del pronunciamiento, haciendo inocuo un fallo de fondo¹³.

En síntesis, el hecho superado significa la observancia de las pretensiones del actor a partir de una conducta desplegada por el transgresor. En otras palabras, la omisión o acción reprochada por el accionante, ya fue superada por parte del accionado.

Cuando se presenta ese fenómeno, la obligación del juez de tutela no es la de pronunciarse de fondo, solo cuando estime necesario *“hacer observaciones sobre los hechos que originaron la acción de tutela, con el propósito de resaltar su falta de conformidad constitucional, condenar su*

11 Sentencia T-168 de 2008.

12 Sentencias T-267 de 2008, T-576 de 2008, T-091 de 2009, T-927 de 2013, T-098 de 2016, T-378 de 2016 y T-218 de 2017.

13 Sentencia T-070 de 2018.

ocurrencia y conminar a que se adopten las medidas necesarias para evitar su repetición, so pena de las sanciones pertinentes¹⁴. De cualquier modo, lo que sí resulta ineludible en estos casos, es que en la sentencia se demuestre la reparación del derecho antes de la aprobación del fallo, es decir, que se demuestre el hecho superado¹⁵¹⁶.

CASO CONCRETO

El señor **LUIS REYES DELGADO** interpone acción de tutela contra la **E.P.S. COMPENSAR**, por considerar que la entrega incompleta de los medicamentos ordenados por su médico tratante vulnera sus derechos fundamentales a la salud y al debido proceso; en el mismo sentido, para que se le agende la cita de medicina general y de control con cardiología, ordenadas por su médico tratante.

Se encuentra probado en la documental allegada, que el señor **LUIS REYES DELGADO** está afiliado al Régimen Contributivo en Salud, en la **E.P.S. COMPENSAR**, y que tiene diagnóstico de *“cardiopatía isquémica revascularizada”*.¹⁷

Así mismo, se encuentra probado que el 09 de mayo de 2022 fue atendido por el Dr. Camilo Andrés Gómez Pachón y le fueron ordenados los medicamentos: *“SACUBITRIL VALSARTAN TAB 200MG, BISOPROLOL 5MG, ESPIRONOLACTONA 25MG, DAPAGLIFLOZINA TBM 10MG, INSULINA GLARGINA, INSULINA LISPRO 10 UI ML, CLORHIDRATO DE MAETFORMINA 500MG, ROSUVASTATINA TAB 40MG, ACIDO ACETILSALICILICO 100MG y OMEPRAZOL CAP DE 20MG”* y, de igual forma, se le ordenó cita de control con cardiología en 3 meses.¹⁸

La **E.P.S. COMPENSAR** al contestar la acción de tutela manifestó, en primer lugar, que se comunicó telefónicamente con el accionante, solicitando información sobre los medicamentos que estaban pendientes de entregar, a lo cual, el accionante respondió que en el mes de mayo de 2022 le fueron entregados en su totalidad los medicamentos de la entrega 1, quedando pendientes los de las entregas 2 y 3, los cuales, precisó, reclamaría el 11 de junio de 2022.¹⁹

De igual forma, la accionada señaló que el 07 de junio de 2022, envió al correo electrónico del accionante: luis.reyes.delgado@hotmail.es, la autorización de la entrega agrupada 2 y 3 de los medicamentos que estaban pendientes, informándole que podían ser reclamados en cualquier punto de la Farmacia AUDIFARMA.²⁰

¹⁴ Sentencia T-890 de 2013.

¹⁵ Sentencias SU-225 de 2013, T-856 de 2012, T-035 de 2011, T-1027 de 2010, T-170 de 2009 y T-515 de 2007.

¹⁶ Sentencia T-970 de 2014.

¹⁷ Página 06 del archivo pdf “001. AcciónTutela”

¹⁸ Página 06 Ibídem

¹⁹ Página 04 del archivo pdf “ContestaciónAccionada”

²⁰ Página 04 Ibídem

En segundo lugar, la accionada manifestó que la cita de medicina general del accionante le fue realizada de forma presencial el 04 de junio de 2022 a las 10:00 a.m., en la I.P.S. VIVA 1A de la Calle 118, por la Dra. Ana Marcela Baracaldo.

Y, en tercer lugar, la accionada señaló que el 11 de junio de 2022, a las 07:50 a.m., le fue programada la cita de valoración de fisioterapia, para ser atendido por la Dra. Jahaira Becerra, en la sede de la Carrera 45 No. 118-59, lo cual, dice, fue puesto en conocimiento del accionante.

A fin de corroborar lo anterior, los días 12 y 13 de junio de 2022 el Juzgado estableció comunicación telefónica con el accionante, quien manifestó que, en efecto, el 11 de junio de 2022 había asistido a la cita médica y que había reclamado en su totalidad los medicamentos de las entregas 2 y 3.

En ese orden de ideas, en el presente caso se denota, que la situación fáctica sobre la cual se podría pronunciar el Despacho, desapareció. El hecho vulnerador fue superado, y la pretensión del accionante ya se encuentra satisfecha. En ese sentido, la acción de tutela pierde eficacia e inmediatez y, por ende, su justificación constitucional, por lo que habrá de declararse la carencia actual de objeto por hecho superado en cuanto a la entrega de medicamentos y al agendamiento de la cita de medicina general.

Ahora bien, en cuanto a la cita de control con cardiología, observa el Despacho que en la orden médica del 09 de mayo de 2022, aportada por el accionante, el médico tratante le ordenó el referido control para dentro de 3 meses.

En ese sentido, al contabilizar el término, se observa que éste empezó a correr desde el 10 de mayo de 2022 y va hasta el 10 de agosto de 2022, lo que quiere decir, que la acción de tutela fue interpuesta cuando apenas había transcurrido un mes desde que se emitió la orden por el médico tratante. En otras palabras, al momento de interponerse la presente acción de tutela, e incluso para la fecha de esta sentencia, el término para programar la cita de control con cardiología aún no ha vencido.

Por lo tanto, es necesario concluir que la accionada no vulneró el derecho fundamental de salud y debido proceso del accionante, en cuanto al agendamiento de la cita de control con cardiología, razón por la cual se negará el amparo frente a esta pretensión.

Por último, le compete al Despacho verificar si en el caso bajo examen se acreditan los requisitos que permiten otorgar el **tratamiento integral**.

Sobre este punto, la Corte Constitucional ha señalado que el juez de tutela debe ordenar el suministro de todos los servicios médicos que sean necesarios para conservar o restablecer la salud del paciente, cuando la entidad encargada de ello no ha actuado con diligencia y ha puesto en riesgo los derechos fundamentales del paciente²¹, siempre que exista claridad sobre el tratamiento a seguir, a partir de lo dispuesto por el médico tratante.

Lo anterior ocurre, por una parte, porque no es posible para el juez decretar un mandato futuro e incierto, pues los fallos judiciales deben ser determinables e individualizables; y por la otra, porque en caso de no puntualizarse la orden de tratamiento integral, se estaría presumiendo la mala fe de la entidad promotora de salud, en relación con el cumplimiento de sus deberes y obligaciones para con sus afiliados, en contravía del mandato previsto en el artículo 83 de la Constitución²².

En el caso concreto, encuentra el Despacho que la pretensión de tratamiento integral solicitada por el accionante no está llamada a prosperar, pues ni de las pruebas obrantes en el expediente, ni de lo dicho por las partes, se advierte que exista una negación a consultas, procedimientos o medicamentos diferentes de los ya otorgados, por lo que no es posible conceder el amparo invocado a partir de suposiciones sobre hechos futuros o con el fin de precaver hipotéticas vulneraciones a los derechos fundamentales invocados por la accionante.

En mérito de lo expuesto, el **JUZGADO OCTAVO DE PEQUEÑAS CAUSAS LABORALES DE BOGOTÁ D.C.**, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la ley:

RESUELVE

PRIMERO: DECLARAR la carencia actual de objeto por **HECHO SUPERADO** en la acción de tutela de **LUIS REYES DELGADO** contra la **E.P.S. COMPENSAR**, en cuanto a la entrega de los medicamentos y al agendamiento de la cita de medicina general, por las razones expuestas.

SEGUNDO: NEGAR el amparo de los derechos fundamentales invocados por el señor **LUIS REYES DELGADO** en contra de la **E.P.S. COMPENSAR**, frente al agendamiento de la cita médica de control con cardiología, por las razones expuestas.

TERCERO: NEGAR la solicitud de *tratamiento integral*, por las razones expuestas en esta providencia.

²¹ Sentencias T-702 de 2007 y T-727 de 2011.

²² Sentencia T-092 de 2018.

CUARTO: Notifíquese a las partes por el medio más eficaz y expedito, advirtiéndoles que cuentan con el término de tres (3) días hábiles para impugnar esta decisión, contados a partir del día siguiente de su notificación.

Por motivos de salud pública, y en acatamiento de las medidas adoptadas por el Consejo Superior de la Judicatura para evitar la propagación del coronavirus Covid-19, la impugnación deberá ser remitida al email: j08lpcbta@cendoj.ramajudicial.gov.co

QUINTO: En caso que la presente sentencia no sea impugnada, por Secretaría remítase el expediente a la Corte Constitucional para que surta el trámite eventual de revisión.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE.


DIANA FERNANDA ERASSO FUERTES
JUEZ