



Rama Judicial
Consejo Superior de la Judicatura
República de Colombia

Consejo Superior de la Judicatura
Consejo Seccional de la Judicatura del Atlántico
Juzgado Décimo Penal Municipal con Funciones de Control de Garantías

SIGCMA

Barranquilla, diecinueve (19) de Octubre de dos mil
veintiuno (2021).

Asunto: **ACCIÓN CONSTITUCIONAL DE TUTELA.**

Radicado: No. 2021-00120-00.

Accionante: SAMUEL DAVID BARON ZAPATA

Accionada: SURA E.P.S.

OBJETO A DECIDIR:

Procede el Despacho a decidir dentro del presente procedimiento de tutela que invocara el Dr. EBRO RAFAEL VERDEZA PACHECO, identificado C. C. No. 12.619.331 y T.P. No 141476 del C.S.J, Defensor Público adscrito a la Defensoría del Pueblo Regional Atlántico, quien actúa en calidad de Agente Oficioso del menor de edad SAMUEL DAVID BARON ZAPATA, identificado con Registro Civil de Nacimiento No. 1.047.362.972, contra la entidad SURA E.P.S, a fin de que se le protejan los derechos que considera vulnerados, consagrados en nuestra Constitución Política, como es el derecho fundamental a la Salud y vida.

H E C H O S:

La agencia oficiosa del menor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA mediante escrito presentado a este despacho, manifiesta:

Que el menor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA, ya identificado, tiene 3 años y 11 meses de edad, que en salud está afiliado a la EPS SURA - régimen contributivo en calidad de beneficiario de su padre señor JORGE BARON JULIO y que residen carrera 17 # 8ª - 84 del municipio de Santo Tomas Atlántico.

Que el menor está diagnosticado con el TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA y que el día 05 de agosto de 2021, la junta médico tratante prescribió le realizaran terapias integrales 120 sesiones al mes por el termino de 12 meses, los siguientes procedimientos: "1. PSICOLOGÍA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: ASPECTOS DE LA CONDUCTA INCLUYENDO HIPERSENSIBILIDAD A LOS ESTÍMULOS, HABILIDADES SOCIALES Y DE JUEGO 2. TERAPIA OCUPACIONAL 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES DE AUTOAYUDA Y AUTOCUIDADO INCLUYENDO ALIMENTACION, HABILIDADES MOTORAS FINAS.3. FONOAUDIOLOGIA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES COMUNICATIVAS, DEL LENGUAJE Y HABLA..."

Que las mencionadas sesiones de terapias se las realizan los días lunes, miércoles y viernes en el horario de 8 a 12:00 en la IPS E.S.CO. SALUD ubicada en la carrera 57 No. 74- 130 de esta ciudad; sitio que le queda muy distante de su casa de habitación que se encuentra ubicada en el municipio de Santo Tomas Atlántico, a las que en muchas ocasiones lo ha dejado de llevar por falta de dinero para el transporte de él y su acompañante y por no tener para pagar el copago cada vez que asiste a control médico.

Que la mama del menor, no trabaja por estar al cuidado de su hijo hoy accionante; que los ingresos económicos equivalentes a \$1.400.000.00 mensuales, provienen del padre del menor quien trabaja como dependiente de la empresa UPCL en la ciudad de Barranquilla, a donde para cumplir con su jornada de trabajo viaja todos los días; que la casa en donde residen es la de su señor padre (abuelo del accionante), a quien le pagan \$250.000.00 de arriendo; que el resto de dinero que les queda, los destinan para el gasto del mínimo vital familiar.

Que elevó ante la entidad derecho de petición solicitándole la prestación del servicio de transporte para el infante hoy accionante con acompañante de ida a la IPS E.S.C.O SALUD para su asistencia sin falta a las sesiones de terapias y su respectivo retorno a su sitio de residencia, obteniendo respuesta el día 28 de septiembre de 2021, tal y como consta en el adjunto, negando a la usuaria lo solicitado. Se adjunta justificación

Que no posee los recursos dinerarios para pagar honorarios a un abogado particular, por lo que solicitó los servicios de Agencia Oficiosa de la Defensoría del Pueblo.

Se aporta como pruebas al expediente, las siguientes:

- Fotocopia de la cedula de ciudadanía de la madre del menor accionante
- Registro civil del menor accionante
- Historia Clínica y orden medica
- Certificación expedida por la IPS ESCO SALUD.
- Respuesta al derecho de petición
- Carné de la defensoría del pueblo del suscrito defensor público.

CONTESTACIÓN.

Al correrle traslado a la entidad accionada **SURA E.P.S**, mediante escrito allegado a través del correo electrónico institucional j10pmgba@cendoj.ramajudicial.gov.co , el día 08 de octubre de 2021, rinde sus descargos manifestando:

Que el accionante SAMUEL DAVID BARON ZAPATA identificado con el documento RC 1047362972 se encuentra afiliado al Plan de Beneficios de Salud (PBS) de EPS SURA desde 01/01/2019 en calidad de BENEFICIARIO, y TIENE DERECHO A COBERTURA INTEGRAL.

Que lo que motiva la presentación de esta acción de tutela es la solicitud de gastos de traslado para asistir a las terapias autorizadas por la EPS.

Que en cuanto al paciente evidenciamos que se han autorizado los servicios de salud requeridos por sus médicos tratantes, dentro de los cuales recibe el servicio de terapias.

Que teniendo en cuenta lo anterior es importante aclarar que en lo que respecta a los servicios de salud, eps sura ha brindado de forma continua las atenciones médicas requeridas por el paciente, sin embargo, lo aquí solicitado corresponde a un servicio de transporte público el cual no es viable destinar los recursos de la salud para su cobertura.

Que el Plan de Beneficios en Salud describe los servicios que tienen cobertura por parte de la EPS y el servicio de transporte solicitado no está cubierto por el plan de beneficios en salud (pbs-upc) y no es posible que sean financiados con recursos del SGSSS.

Que no se cumplen los requisitos normativos para dar cobertura al transporte; pues se debe tener en cuenta lo referido en la resolución 2481 de 2021, por la cual se actualizan los servicios y tecnologías de salud financiados con recursos de la unidad de pago por capitación (upc); donde se establece en su artículo 122:

Artículo 122. transporte del paciente ambulatorio. El servicio de transporte en un medio diferente a la ambulancia para acceder a una atención financiada con recursos de la upc, no disponible en el lugar de residencia del afiliado, será financiado en los municipios o corregimientos con la prima adicional para zona especial por dispersión geográfica.

PARÁGRAFO. Las eps o las entidades que hagan sus veces igualmente deberán pagar el transporte del paciente ambulatorio cuando: 1- el usuario deba trasladarse a un municipio distinto al de su residencia para recibir los servicios mencionados en el artículo 10 de este acto administrativo o 2- cuando existiendo estos en su municipio de residencia, la eps o la entidad que haga sus veces no los hubiere tenido en cuenta para la conformación de su red de servicios. Esto aplica independientemente de si en el municipio la eps o la entidad que haga sus veces recibe o no una upc diferencial.

Que no se cumplen los requisitos para dar cobertura al transporte pues como acaba de mostrarse No cumple con ninguno de los dos requisitos que menciona la norma, ya que los servicios que requiere el usuario son ofertados en su lugar de domicilio.

Que las eps no brindan servicios de carácter social, pues por comunicado expreso del Ministerio de Salud el usuario debe gestionar ante el ente territorial correspondiente dichas ayudas, ya que los dineros para la salud son finitos, lo que

quiere decir que se pueden acabar, por lo cual son destinados netamente a una debida prestación de los servicios de salud.

Que en cuanto a la exoneración de copago, se valida en sistema encontrando paciente marcado como discapacitado, es por ello que EPS Sura no genera cobro de copago lo relacionado con su plan de rehabilitación en cumplimiento a la norma.

Que solicitan vincular a las entidades territoriales, para que asuman las pretensiones de la acción de tutela, pues son los competentes para sufragar las determinantes sociales en salud que aqueja a la actual accionante, pues aquellos factores que determinan la aparición de la enfermedad, tales como los sociales, económicos, culturales, nutricionales, ambientales, ocupacionales, habitacionales, de educación y de acceso a los servicios públicos, son financiados con recursos diferentes a los destinados al cubrimiento de los servicios y tecnologías de salud, por lo que el transporte y otras prestaciones de tipo económico, deben ser garantizados por los entes territoriales con aquellos recursos que tengan dispuestos para este tipo de prestaciones sociales teniendo en cuenta las restricciones de gasto de los recursos del Sistema de Salud en virtud de los artículos 9 y 15 de la Ley 1751 de 2015.

CONSIDERACIONES Y FUNDAMENTOS:

Competencia. -

Este despacho es competente para conocer de la presente acción, de conformidad con lo establecido en los artículos 86 de la Constitución Política y en el Decreto 2591 de 1991.

Problema jurídico planteado.

Le corresponde en esta oportunidad al Despacho determinar si la entidad Promotora SURA E.P.S, le ha vulnerado los derechos fundamentales a la vida, salud y seguridad social, al menor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA, en razón a que la Entidad prestadora de Salud NO autoriza la asistencia de TRANSPORTE (IDA Y VUELTA) para trasladarse con su acompañante al lugar de las citas para llevar a cabo el tratamiento prescrito, consistente en **PSICOLOGÍA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: ASPECTOS DE LA CONDUCTA INCLUYENDO HIPERSENSIBILIDAD A LOS ESTÍMULOS, HABILIDADES SOCIALES Y DE JUEGO** 2. **TERAPIA OCUPACIONAL 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES DE AUTOAYUDA Y AUTOCUIDADO INCLUYENDO ALIMENTACION, HABILIDADES MOTORAS FINAS.**3. **FONOAUDIOLOGIA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES COMUNICATIVAS, DEL LENGUAJE Y HABLA,** para contrarrestar los síntomas de la patología que padece "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA".

Antes de abordar el análisis en concreto de la presente acción tomaremos de referencia jurisprudencias como: I. El alcance de los derechos fundamentales a la salud y a la vida digna. II.

Derecho a la salud de niños, niñas y adolescentes en situación de discapacidad, III. El derecho fundamental a la salud, tratamiento integral y prohibición de imposición de barreras administrativas. IV. El cubrimiento de los gastos de transporte para los pacientes y sus acompañantes por parte de las Entidades Prestadoras de Salud. Reiteración de jurisprudencia. V. Requisitos jurisprudenciales para que la acción de tutela prospere tanto para solicitar el cubrimiento de los costos de traslado del paciente, como de un acompañante y VII. El análisis del caso en concreto.

i. El alcance de los derechos fundamentales a la salud y a la vida digna. Reiteración de Jurisprudencia. -

De acuerdo con la Organización Mundial de la Salud, *"la salud es un estado de completo bienestar físico, mental y social y no solamente la ausencia de afecciones o enfermedades (...) el goce del grado máximo de salud que se pueda lograr es uno de los derechos fundamentales de todo ser humano sin distinción de raza, religión, ideología política o condición económica o social (...) considerada como una condición fundamental para lograr la paz y la seguridad."*¹

La Declaración Universal de Derechos Humanos, a su vez dispone que *"toda persona tiene derecho a un nivel de vida adecuado que le asegure, así como a su familia, la salud y el bienestar, y en especial la alimentación, el vestido, la vivienda, la asistencia médica y los servicios sociales necesarios (...)".*²

Descendiendo a nuestro ordenamiento jurídico, el artículo 13 Superior consagra que el Estado debe adoptar las medidas necesarias para promover las condiciones de igualdad de grupos discriminados y marginados y proteger de manera especial a las personas que, por su condición de vulnerabilidad, se encuentren en circunstancia de debilidad manifiesta³.

Igualmente, el artículo 48 Superior hace referencia al derecho a la salud y a la seguridad social, definiendo ésta última como *"... un servicio público de carácter obligatorio que se prestará bajo la dirección, coordinación y control del Estado con sujeción a los principios de eficiencia, universalidad y solidaridad en los términos que establezca la ley. Se garantiza a todos los habitantes el derecho irrenunciable a la seguridad social (...)".*

En desarrollo del mandato constitucional, el legislador expidió la Ley 100 de 1993, donde reglamentó el Sistema General de Seguridad Social en Salud, sus fundamentos, organización y funcionamiento desde la perspectiva de una cobertura universal⁴.

¹ Constitución de la Organización Mundial de la Salud.

² Art. 25 de la Declaración Universal de los Derechos Humanos.

³ Constitución Política, art. 13.

⁴ Artículo 152 de la Ley 100 de 1993.

La jurisprudencia constitucional ha señalado en muchas ocasiones que, de conformidad con el artículo 49 Superior, la salud tiene una doble connotación: como derecho y como servicio público⁵, precisando que todas las personas deben acceder a él, y que al Estado le corresponde organizar, dirigir, reglamentar y garantizar su prestación atendiendo los principios de eficiencia, universalidad y solidaridad.⁶

En un principio, la Corte consideró, sobre la naturaleza del derecho, que el mismo era un derecho prestacional. Su carácter de fundamental dependía entonces, de su vínculo con otro derecho distinguido como tal - *tesis de la conexidad* -, y por tanto solo podía ser protegida por vía de tutela cuando su vulneración implicara la afectación de otros derechos de carácter fundamental, como el derecho a la vida, la dignidad humana o la integridad personal.

Posteriormente, la fundamentalidad del derecho a la salud fue establecida por la jurisprudencia de esta Corporación como un derecho autónomo, ante la necesidad garantizar al individuo una vida en condiciones dignas, teniendo en cuenta que la salud es un derecho indispensable para el ejercicio de las demás garantías fundamentales⁷.

Esta posición del Alto Tribunal fue analizada en la sentencia T-144 de 2008⁸ donde se precisó:

"Se trata entonces de una línea jurisprudencial reiterada por esta Corte⁹, la cual ha establecido que el derecho a la salud es un derecho fundamental, que envuelve como sucede también con los demás derechos fundamentales, prestaciones de orden económico orientadas a garantizar de modo efectivo la eficacia de estos derechos en la realidad. Bajo esta premisa, el Estado a través del Sistema de Seguridad Social en Salud, proporciona las condiciones por medio de las cuales sus asociados pueden acceder a un estado de salud íntegro y armónico.

Es por ello que esta Corporación ha precisado que la salud puede ser considerada como un derecho fundamental no solo cuando pelagra la vida como mera existencia, sino que ha resaltado que la salud es esencial para el mantenimiento de la vida en condiciones dignas...¹⁰

En conclusión, la Corte ha señalado que todas las personas sin excepción pueden acudir a la acción de tutela para lograr la efectiva protección de su derecho constitucional fundamental a la salud. Por tanto, todas las entidades que prestan la atención en

⁵ Sentencias T-134 de 2002 MP. Álvaro Tafur Galvis y T-544 de 2002 MP. Eduardo Montealegre Lynett.

⁶ Sentencias T-207 de 1995 MP. Alejandro Martínez Caballero; T- 409 de 1995 MP. Antonio Barrera Carbonell y C-577 de 1995 MP. Eduardo Cifuentes Muñoz.

⁷ Sentencias T-184 de 2011MP Luis Ernesto Vargas Silva.

⁸ MP. Clara Inés Vargas Hernández.

⁹ Ver T-227/03, T-859/03, T- 694/05, T-307/06, T-1041/06, T-1042/06, T-016/07, T-085/07, T-200/07, T-253/07, T-523/07, T-524-07, T-525/07, T-648/07, T-670/07, T-763/07, entre otras.

¹⁰ Sobre el tema particular, consultar las sentencias: T-1384 de 2000, T-365A de 2006, entre muchas otras.

salud, deben procurar no solo de manera formal sino también material la mejor prestación del servicio, con la finalidad del goce efectivo de los derechos de sus afiliados, pues la salud comporta el goce de distintos derechos, en especial el de la vida y el de la dignidad; derechos que deben ser garantizados por el Estado Colombiano de conformidad con los mandatos internacionales, constitucionales y jurisprudenciales.”

Pero fue en la sentencia T-760 de 2008¹¹ donde la Corte Constitucional sistematizó y compiló las reglas jurisprudenciales que esta corporación ha establecido sobre el derecho a la salud. En esta providencia se argumentó, al igual que en reiteradas oportunidades, que el derecho a la salud es un derecho fundamental autónomo, y como tal, lo definió como un derecho complejo, que protege múltiples ámbitos de la vida humana, desde diferentes perspectivas. De allí que concluyó, que su ámbito de protección, no está delimitado por los planes obligatorios de salud, de manera que la prestación de un servicio de salud debe suministrarse aunque no esté incluido en dicho plan, cuando estos se requieren con necesidad, el cual puede comprometer en forma grave la vida digna de la persona o su integridad personal.

La citada sentencia señaló:

“En tal sentido, el ámbito del derecho fundamental a la salud está delimitado por la dogmática constitucional, que reconoce los contenidos garantizados a las personas en virtud del mismo. El ámbito de protección, por tanto, no está delimitado por el plan obligatorio de salud. Puede existir un servicio de salud no incluido en el plan, que se requiera con necesidad y comprometa en forma grave la vida digna de la persona o su integridad personal.

3.2.1.3. Así pues, considerando que “son fundamentales (i) aquellos derechos respecto de los cuales existe consenso sobre su naturaleza fundamental y (ii) todo derecho constitucional que funcionalmente esté dirigido a lograr la dignidad humana y sea traducible en un derecho subjetivo”, la Corte señaló en la sentencia T-859 de 2003 que el derecho a la salud es un derecho fundamental, ‘de manera autónoma’, cuando se puede concretar en una garantía subjetiva derivada de las normas que rigen el derecho a la salud, advirtiendo que algunas de estas se encuentran en la Constitución misma, otras en el bloque de constitucionalidad y la mayoría, finalmente, en las leyes y demás normas que crean y estructuran el Sistema Nacional de Salud, y definen los servicios específicos a los que las personas tienen derecho.¹² Concretamente, la jurisprudencia constitucional

¹¹ MP. Manuel José Cepeda Espinosa.

¹² En la sentencia T-859 de 2003 (MP Eduardo Montealegre Lynett) se dice al respecto: “Así las cosas, puede sostenerse que tiene naturaleza de derecho fundamental, de manera autónoma, el derecho a recibir la atención de salud definidas en el Plan Básico de Salud, el Plan Obligatorio de Salud y el Plan Obligatorio de Salud Subsidiado –Ley 100 de 1993 y sus normas complementarias -, así como respecto de los elementos derivados de las obligaciones básicas definidas en la Observación General N°14. Lo anterior por cuanto se han definido los contenidos precisos del derecho, de manera que existe un derecho subjetivo claro a favor de quienes pertenecen a cada uno de los subsistemas –contributivo, subsidiado, etc.-. La Corte ya se había pronunciado sobre ello al considerar el fenómeno de la transmutación de los derechos prestacionales en derechos subjetivos. || 13. La naturaleza de derecho fundamental que tiene el derecho a la salud en los términos del fundamento anterior, implica que tratándose de la negación de un servicio, medicamento o procedimiento establecido en el P.O.S., se estaría frente a la violación de un derecho fundamental. No es necesario, en este escenario, que exista amenaza a la vida u otro derecho fundamental, para satisfacer el primer elemento de procedibilidad de tutela:

ha señalado que el acceso a un servicio de salud que se requiera, contemplado en los planes obligatorios, es derecho fundamental autónomo. En tal medida, la negación de los servicios de salud contemplados en el POS es una violación del derecho fundamental a la salud, por tanto, se trata de una prestación claramente exigible y justiciable mediante acción de tutela.¹³ La jurisprudencia ha señalado que la calidad de fundamental de un derecho no depende de la vía procesal mediante la cual éste se hace efectivo.¹⁴”

De esta manera, se concluye que el derecho a la salud es un derecho fundamental de todos los habitantes del territorio nacional que debe ser respetado y protegido y, que puede ser invocado a través de la acción de tutela cuando resultare amenazado o vulnerado, para lo cual, los jueces constitucionales pueden hacer efectiva su protección y restablecer los derechos vulnerados.

ii. Derecho a la salud de niños, niñas y adolescentes en situación de discapacidad-Protección constitucional.

La acción de tutela resulta procedente cuando se trate de solicitudes de amparo relacionadas o que involucren los derechos de los niños, niñas o adolescentes, más aún si estos padecen alguna enfermedad o afección grave que les genere algún tipo de discapacidad. Lo anterior, por cuanto se evidencia la palmaria debilidad en que se encuentran dichos sujetos y, en consecuencia, la necesidad de invocar una protección inmediata, prioritaria, preferente y expedita del acceso efectivo y continuo al derecho a la salud del cual son titulares.”¹⁵

Actualmente la Ley Estatutaria de Salud claramente reconoce la fundamentalidad de tal derecho. En la sentencia C-313 de 2014 al respecto se dijo:

“[E]l derecho fundamental a la salud es autónomo e irrenunciable, tanto en lo individual como en lo colectivo. En segundo lugar, manifiesta que comprende los servicios de salud de manera oportuna, eficaz y con calidad para la preservación, el mejoramiento y la promoción de la salud. En tercer lugar, radica en cabeza del Estado el deber de adoptar políticas que aseguren la igualdad de trato y oportunidades en el acceso a las actividades de promoción, prevención, diagnóstico, tratamiento, rehabilitación y paliación para todas las personas. Finalmente, advierte que la prestación de

violación o amenaza de un derecho fundamental.” Esta decisión ha sido reiterada, entre otras, en las sentencias T-060 de 2007 (MP Humberto Antonio Sierra Porto), T-148 de 2007 (MP Humberto Antonio Sierra Porto).

¹³ Esta decisión ha sido reiterada en varias ocasiones, entre ellas en la sentencia T-076 de 2008 (MP Rodrigo Escobar Gil), T-631 de 2007 (MP Humberto Antonio Sierra Porto), T-837 de 2006 (MP Humberto Antonio Sierra Porto) en este caso la Corte consideró que “(...) tratándose de la negación de un servicio, medicamento o procedimiento establecido en el P.O.S., se estaría frente a la violación de un derecho fundamental. En consecuencia, no es necesario, que exista amenaza a la vida u otro derecho fundamental, para satisfacer el primer elemento de procedibilidad de la acción de tutela (...)”. En este caso se tuteló el acceso de una persona beneficiaria del régimen subsidiado a servicios de salud incluidos en el POSS (Histerectomía Abdominal Total y Colporrafia posterior) pero cuya cuota de recuperación no podía ser cancelada por el accionante.

¹⁴ Corte Constitucional, sentencia T-016 de 2007 (MP Antonio Humberto Sierra Porto) se autorizó la práctica de la cirugía plástica ordenada por el médico cirujano, con el propósito de extraer el queloides que tenía la menor beneficiaria de la tutela en el lóbulo de su oreja izquierda, aun cuando la función auditiva de la menor no se veía afectada. Para la Corte “[n]o se trata de una cirugía cosmética o superflua sino de una intervención necesaria y urgente recomendada por el médico cirujano y relacionada con la posibilidad de superar problemas de cicatrización que presenta la niña. (...) de manera que pueda recuperar su apariencia normal y restablecer de manera integral su salud.”

¹⁵ Sentencia T-120 de 2017.

este servicio público esencial obligatorio, se ejecuta bajo la indelegable dirección, supervisión, organización, regulación, coordinación y control del Estado"

El derecho fundamental a la salud y su prestación en favor de las personas en condición de discapacidad. El diagnóstico efectivo y el principio de integralidad en la prestación de los servicios de salud.

Los pañales y los insumos de aseo hacen parte de aquellos servicios que no se encuentran incluidos en el POS o Plan de Beneficios en Salud con cargo a la Unidad de Pago por Capitación (UPC). Esta Corte ha concluido que los pañales se constituyen en un bien necesario para atender las patologías que ponen al sujeto que las sufre en condiciones de imposibilidad o en dificultad para realizar normalmente sus necesidades fisiológicas. En dicho contexto, los pañales se convierten en un producto estrechamente vinculado al derecho fundamental a la vida digna. En ese sentido, esta Corporación dispuso lo siguiente:

"los accionantes tienen derecho a acceder al servicio de salud que disminuya la incomodidad e intranquilidad que les genera su incapacidad física. Si bien los pañales desechables no remedian por completo esta imposibilidad, sí permiten que las personas puedan gozar de unas condiciones dignas de existencia"

Así pues, este mecanismo constitucional procede en los casos en que se logre verificar que la falta del reconocimiento del derecho a la salud (i) lesione la dignidad humana, (ii) afecte a un sujeto de especial protección constitucional y/o (iii) ponga al paciente en una situación de indefensión por su falta de capacidad de pago para hacer valer su derecho.

Igualmente, ha considerado esta Corporación, que la tutela es procedente en los casos en que "(a) se niegue, sin justificación médico - científica, un servicio médico incluido dentro del Plan Obligatorio de Salud o (b) cuando se niegue la autorización para un procedimiento, medicamento o tratamiento médico excluido del POS, pero requerido de forma urgente por el paciente, quien no puede adquirirlo por no contar con los recursos económicos necesarios¹⁶".

En conclusión, si bien es cierto que la salud es un derecho fundamental en sí mismo, no debe desconocerse que, en sujetos de especial protección, como el caso de las personas en situación de discapacidad, este derecho adquiere mayor relevancia pues, las naturales consecuencias de indefensión y dependencia de un tercero, ubican a estas personas en un estado de debilidad manifiesta del cual el sistema de salud, debe encargarse.

iii. El derecho fundamental a la salud, tratamiento integral y prohibición de imposición de barreras administrativas.

El artículo 48 de la Constitución Política establece que la seguridad social es un derecho irrenunciable y un servicio público

a cargo del Estado, cuyo acceso y prestación debe garantizarse a todas las personas siguiendo los principios de solidaridad, eficiencia y universalidad.

Este sistema de seguridad social incluye la atención en salud, el cual de conformidad con lo establecido en el artículo 49 ibídem, el Estado debe garantizar "a todas las personas el acceso a los servicios de promoción, protección y recuperación de la salud, (...) conforme a los principios de eficiencia, universalidad y solidaridad", de tal manera que, cuando un servicio médico resulta indispensable para garantizar el disfrute de su salud, este no se puede interrumpir a causa de barreras administrativas que impidan el acceso a tratamientos y procedimientos necesarios para paliar o curar la enfermedad. Así mismo, el derecho a la salud tiene como elementos esenciales: la accesibilidad física y la accesibilidad económica, consideradas como condiciones mínimas en las que se deben prestar los servicios de salud.

Inicialmente, el alcance del derecho a la salud se limitó a la prestación del mismo, pues era considerado como un derecho progresivo cuya ejecución sería implementado a través de las políticas públicas mediante leyes o actos administrativos. Posteriormente, fue reconocido por la jurisprudencia constitucional como un derecho fundamental cuando su amenaza o vulneración afectaba otras garantías constitucionales como la vida. De ahí se relacionó con otros derechos cuya protección el constituyente primario pretendió garantizar. Precisamente, frente al particular, la Corte, en sentencia T-016 de 2007, dijo:

"... la fundamentalidad de los derechos no depende - ni puede depender - de la manera como estos derechos se hacen efectivos en la práctica. Los derechos todos son fundamentales pues se conectan de manera directa con los valores que las y los Constituyentes quisieron elevar democráticamente a la categoría de bienes especialmente protegidos por la Constitución."

Más adelante, mediante la sentencia T-760 de 2008 , esta Corporación dictó una serie de órdenes que buscaban superar las fallas generales de regulación que se detectaron en el Sistema de Seguridad Social en Salud, y en esa oportunidad se concluyó que la salud es un derecho fundamental autónomo "en lo que respecta a un ámbito básico, el cual coincide con los servicios contemplados por la Constitución, el bloque de constitucionalidad, la ley y los planes obligatorios de salud, con las extensiones necesarias para proteger una vida digna." Como se advierte, a partir de este precedente jurisprudencial, la Corte abandonó la tesis de la conexidad entre el derecho a la salud y la vida e integridad personal, para proteger el derecho fundamental y autónomo a la salud.

Los anteriores pronunciamientos fueron acogidos en la denominada Ley Estatutaria de Salud, Ley 1751 de 2015, allí el Legislador

reconoció la salud como derecho fundamental y, en el artículo 2º, se especifica que este es un derecho autónomo e irrenunciable y debe ser prestado de manera oportuna, eficaz y con calidad, para la preservación, el mejoramiento y la promoción de la salud. Derecho que incluye, por una parte, elementos esenciales e interrelacionados como son: a) disponibilidad, b) aceptabilidad, c) accesibilidad y d) calidad y, por la otra, comporta los siguientes principios: universalidad, equidad, continuidad, oportunidad, prevalencia de derechos, progresividad del derecho, libre elección, sostenibilidad, solidaridad, eficiencia, interculturalidad, protección a los pueblos y comunidades indígenas, ROM y negras, afrocolombianas, raizales y palanqueras. Así mismo, enunció que el grupo poblacional que gozan de especial protección por parte del Estado cuya atención en salud no estará limitado por ningún tipo de restricción administrativa o económica, son: niños, niñas y adolescentes, mujeres en estado de embarazo, desplazados, víctimas de violencia y del conflicto armado, la población adulta mayor, personas que sufren de enfermedades huérfanas y personas en situación de discapacidad.

Por lo tanto, al considerarse el derecho la salud como un derecho fundamental, su protección es procedente por medio de la acción de tutela cuando este resulte amenazado o vulnerado y no exista otro medio idóneo de defensa judicial.

Además, tiene mayor relevancia cuando los afectados sean sujetos de especial protección constitucional: niños, personas en situación de discapacidad o de la tercera edad, entre otros. Dicho trato diferenciado se sustenta en el inciso 3º, del artículo 13 de la Constitución Política que establece la protección por parte del Estado a las personas que se encuentren en circunstancias de debilidad manifiesta.

Para lo que interesa a la presente causa, este Tribunal ha sido enfático en destacar que el principio de integralidad del sistema de salud implica suministrar, de manera efectiva, todas las prestaciones que requieran los pacientes para mejorar su condición médica "[e]sto es, que la protección sea integral en relación con todo aquello que sea necesario para conjurar la situación particular de un(a) paciente" , de esta forma se protege y garantiza el derecho fundamental a la salud y la adecuada prestación de los servicios médicos que permitan el diagnóstico y tratamiento de los pacientes. De manera puntual, la Corte, en sentencia T-644 de 2015, destacó:

"En lo que concierne al suministro del tratamiento integral, cabe resaltar que el principio de integralidad en el acceso a los servicios de salud se exterioriza en la autorización, práctica o entrega de las tecnologías a las que una persona tiene derecho, siempre que el galeno tratante los considere necesarios para el tratamiento de sus patologías. De lo anterior se desprende que 'la atención en salud no se restringe al mero restablecimiento de las condiciones básicas de vida del paciente, sino que también

implica el suministro de todo aquello que permita mantener una calidad de vida digna".

Con todo, quienes padecen enfermedades que deterioran su salud se les debe garantizar siempre un tratamiento integral, en los términos, que se establecieron en el artículo 8º, de la Ley 1751 de 2015 , de tal forma que se garantice el acceso efectivo al servicio de salud, mediante el suministro de "todos aquellos medicamentos, exámenes, procedimientos, intervenciones y terapias, entre otros, con miras a la recuperación e integración social del paciente, sin que medie obstáculo alguno independientemente de que se encuentren en el POS o no". Acceso que se exterioriza en la autorización, práctica o entrega de las tecnologías a las que una persona tiene derecho, siempre que el profesional de la salud los considere necesarios para el tratamiento de la enfermedad. En diferentes pronunciamientos esta Corporación ha reiterado esta garantía de acceso efectivo a los servicios médicos.

En síntesis, se puede afirmar que el derecho fundamental a la salud, se garantiza a través del uso de medicamentos, tecnologías y servicios de manera continua, completa y sin dilaciones que permitan un tratamiento integral para prevenir, paliar o curar la enfermedad, se encuentren o no incluidas en plan obligatorio de salud, de tal forma que las instituciones encargadas de la administración del sistema de salud atiendan los principios constitucionales que permitan eliminar las barreras administrativas o económicas de acceso para aquellas personas que se encuentran en circunstancias de debilidad manifiesta.

IV. El cubrimiento de los gastos de transporte para los pacientes y sus acompañantes por parte de las Entidades Prestadoras de Salud. Reiteración de jurisprudencia

El servicio de transporte no es catalogado como una prestación médica en sí. No obstante, se ha considerado por la jurisprudencia constitucional y, actualmente, por el ordenamiento jurídico, como un medio que permite el acceso a los servicios de salud, pues, en ocasiones, de no contar con el traslado para recibir lo requerido, conforme con el tratamiento médico establecido, se impide la materialización de la mencionada garantía fundamental.

Así, la Resolución 5521 de 2013, "por medio de la cual se define, aclara y actualiza integralmente el Plan Obligatorio de Salud", establece que se procede a cubrir el traslado acuático, aéreo y terrestre de los pacientes, cuando se presenten patologías de urgencia o el servicio requerido no pueda ser prestado por la IPS del lugar donde el afiliado debería recibir el servicio, incluyendo a su vez el transporte para atención domiciliaria (artículo 124). Por lo tanto, en principio, son estos eventos los que deben ser cubiertos por las EPS.

No obstante, esta Corporación ha sostenido, como se observó en

párrafos anteriores y lo ha reiterado en sus pronunciamientos, que el servicio de salud debe ser prestado de manera oportuna y eficiente, libre de barreras u obstáculos de acceso, por tanto en aquellos casos en que el paciente requiera un traslado que no esté contemplado en la citada Resolución y tanto él como sus familiares cercanos carezcan de recursos económicos necesarios para sufragarlo, es la EPS la llamada a cubrir el servicio, en la medida en que, de no hacerlo, se pueden generar graves perjuicios en relación con la garantía del derecho fundamental a la salud.

Ante estos eventos, la jurisprudencia constitucional ha señalado que al juez de tutela le compete entrar a analizar la situación fáctica que se le presenta, pues se deben acreditar las reglas establecidas por este Tribunal como requisito para amparar el derecho y trasladar la obligación a la EPS de asumir los gastos derivados del servicio de transporte, a saber:

(...) que (i) ni el paciente ni sus familiares cercanos tienen los recursos económicos suficientes para pagar el valor del traslado y (ii) de no efectuarse la remisión se pone en riesgo la vida, la integridad física o el estado de salud del usuario.

Así las cosas, si bien el ordenamiento prevé los casos en los cuales el servicio de transporte se encuentra cubierto por el POS, existen otros eventos en los que, pese a encontrarse excluidos, el traslado se torna de vital importancia para poder garantizar la salud de la persona, por consiguiente, el juez de tutela debe analizar la situación particular, a fin de evidenciar si ante la carencia de recursos económicos tanto del afectado, como de su familia, sumado a la urgencia de la solicitud, es obligatorio para la EPS cubrir los gastos que se deriven de dicho traslado, en aras de evitar imponer barreras u obstáculos a la garantía efectiva y oportuna del derecho fundamental a la salud.

V. Requisitos jurisprudenciales para que la acción de tutela prospere tanto para solicitar el cubrimiento de los costos de traslado del paciente, como de un acompañante.

El numeral 2º del artículo 95 de la Carta Política Colombiana establece el principio de solidaridad social en cabeza de toda persona como correlato a los derechos y libertades reconocidas en la Constitución. Dicho numeral contempla como deber de la persona y del ciudadano "(...) [o]brar conforme al principio de solidaridad social, respondiendo con acciones humanitarias ante situaciones que pongan en peligro la vida o la salud de las personas." Por este motivo, en casos como el que se estudia, la Corte ha indicado que si la persona afectada en su salud no puede acceder a algún servicio -como el transporte- son los parientes cercanos de la misma quienes, por solidaridad, deben acudir a suministrar lo que el enfermo requiera y su capacidad económica no permite.

Sin embargo, al ser el derecho a la salud fundamental e inseparable de la vida digna, la Corte ha reiterado que en el caso de

imposibilidad económica del enfermo y de su familia cercana, surge una obligación en cabeza del Estado y de las EPS de sufragar los costos de aquel servicio requerido; en este caso, el transporte. En efecto, en la sentencia T-900 de 2002 se indicó:

“(…) Pero ¿qué pasa cuando está probada la falta de recursos económicos del paciente o de los parientes cercanos y la negativa de la entidad prestadora de salud, en cuanto a facilitar el desplazamiento desde la residencia del paciente hasta el sitio donde se hará el tratamiento, la cirugía o la rehabilitación ordenada, y esta negativa pone en peligro no sólo la recuperación de la salud, sino vida o la calidad de la misma del afectado?”

“En estos casos, debidamente probados, es cuando nace para el paciente el derecho de requerir del Estado la prestación inmediata de tales servicios, y, correlativamente, nace para el Estado la obligación de suministrarlos, sea directamente, o a través de la entidad prestadora del servicio de salud. (...) Para los efectos de la obligación que se produce en cabeza del Estado, es indiferente que el afectado se encuentre en el régimen contributivo o subsidiado. (...)”

De esta forma, la negativa de las EPS de sufragar los costos de transporte no constituye automáticamente una vulneración o amenaza a los derechos fundamentales de la persona, por el contrario, esto sucede si dicha actuación arriesga la salud y la vida de la persona afectada, quien no cuenta con capacidad económica para cubrir los mencionados costos y su familia tampoco puede costearlos. En este sentido, en la mencionada sentencia se señaló:

“(…)hay que precisar que la negativa de las entidades de salud de reconocer los gastos que implique el desplazamiento del lugar de residencia al sitio donde se autorizó realizar el procedimiento quirúrgico o tratamiento médico del paciente, no implica, per se, la vulneración del derecho fundamental a la salud, ni vulnera el derecho a la salud del afectado, en razón que tales gastos pueden ser asumidos por la propia persona o por sus familiares cercanos, en cumplimiento del deber de solidaridad social de que trata la Constitución Política. Sólo si se está ante la falta comprobada de recursos económicos por parte de la persona enferma o de sus parientes, y existe certeza de que al no acceder al tratamiento médico ordenado se pone en peligro la vida o la salud del paciente, sólo en esas circunstancias, recaerá, se repite, en cabeza del Estado la obligación de poner a disposición del afectado los medios que le permitan el acceso al tratamiento indicado.”

Reiterando esta jurisprudencia, en la sentencia T-197 de 2003 se indicaron como requisitos para que la acción de tutela prospere y se ordene a las EPS el cubrimiento de los costos de traslado los siguientes: que “(i) ni el paciente ni sus familiares cercanos [tengan] los recursos económicos suficientes para pagar el valor del traslado y (ii)[que] de no efectuarse la remisión se pone en riesgo la vida, la integridad física o el estado de salud del

usuario.”

Finalmente, en esa misma providencia, se indicó como requisitos jurisprudenciales para que se ordene a las empresas el cubrimiento de los costos de transporte de un acompañante que “(i) el paciente [sea] totalmente dependiente de un tercero para su desplazamiento, (ii) [que requiera] atención permanente para garantizar su integridad física y el ejercicio adecuado de sus labores cotidianas y (iii) [que] ni él ni su núcleo familiar cuenten con los recursos suficientes para financiar el traslado.”

VI. Análisis del Caso Concreto.

En esta oportunidad el Dr. EBRO RAFAEL VERDEZA PACHECO, Defensor Público adscrito a la Defensoría del Pueblo Regional Atlántico, quien actúa en calidad de Agente Oficioso del menor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA, interpuso acción de tutela contra SURA E.P.S, por considerar que la entidad transgrede sus derechos fundamentales a la vida, salud, dignidad humana y seguridad social, en razón a que la Entidad prestadora de Salud NO autoriza la asistencia de TRANSPORTE (IDA Y VUELTA) para trasladarse con su acompañante al lugar de las citas para llevar a cabo el tratamiento prescrito, consistente en **PSICOLOGÍA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: ASPECTOS DE LA CONDUCTA INCLUYENDO HIPERSENSIBILIDAD A LOS ESTÍMULOS, HABILIDADES SOCIALES Y DE JUEGO 2. TERAPIA OCUPACIONAL 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES DE AUTOAYUDA Y AUTOCUIDADO INCLUYENDO ALIMENTACIÓN, HABILIDADES MOTORAS FINAS.3. FONOAUDIOLOGIA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES COMUNICATIVAS, DEL LENGUAJE Y HABLA**, para contrarrestar los síntomas de la patología que padece “TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA”.

Al correrle traslado a la entidad accionada **SURA E.P.S**, mediante escrito allegado a través del correo electrónico institucional j10pmgba@cendoj.ramajudicial.gov.co , el día 08 de octubre de 2021, rinde sus descargos manifestando Que con respecto a la respuesta dada a los hechos, las pruebas adjuntas y el fundamento jurídico y jurisprudencial, solicitan de manera respetuosa, NEGAR el amparo constitucional solicitado por la parte accionante y, en consecuencia, declarar la IMPROCEDENCIA de esta acción de tutela por no vulneración de un derecho fundamental por parte de EPS SURA.

Cumplimiento de los requisitos de procedencia de la acción de tutela

Legitimación por activa

La presente acción de tutela es presentada por el Dr. EBRO RAFAEL VERDEZA PACHECO, Defensor Público adscrito a la Defensoría del Pueblo Regional Atlántico, quien actúa en calidad de Agente Oficioso del menor de edad SAMUEL DAVID BARON ZAPATA, quien se encuentra en condición de discapacidad, lo que le imposibilita ejercer su propia defensa. Al respecto, la jurisprudencia de

Corte ha señalado que existen diferentes formas para que se configure la legitimación por activa a saber: " a) cuando la interposición de la acción se realiza a través de apoderado judicial; b) cuando el que interpone la tutela es el representante legal, ya sea de una empresa o de un menor de edad, de un interdicto, etc.; c) cuando el afectado de manera directa propugna por sus derechos; **d) y cuando se realiza a través de agente oficioso**".¹⁷ (Subrayado fuera de texto original).

Por lo anterior, el Dr. EBRO RAFAEL VERDEZA PACHECO se encuentra legitimado para actuar en calidad de agencia oficiosa del menor en mención.

Legitimación por pasiva

La entidad SURA E.P.S, se encuentra legitimada como parte pasiva en la presente acción, en la medida en que se le atribuye la presunta vulneración de los derechos fundamentales en discusión.

Inmediatez

En cuanto al requisito de inmediatez, la judicatura observa que se encuentra acreditado, toda vez que la situación de salud del menor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA persiste, por lo que la solicitud de medicamentos, es urgente y actual, dado el peligro que corre su vida.

Subsidiariedad

El artículo 86 de la Constitución Política establece que la acción de tutela, como mecanismo de protección de derechos fundamentales, "sólo procederá cuando el afectado no disponga de otro medio de defensa judicial, salvo que aquella se utilice como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable".

Tal como se desarrolló en marco jurídico de esta sentencia, la jurisprudencia constitucional, en concordancia con lo dispuesto en los artículos 1º y 2º de Ley 1751 de 2015, reconoce el carácter fundamental y autónomo del derecho a la salud, por lo que es sujeto de protección directa por vía de acción de tutela en el evento en que se considere vulnerado o amenazado.

Adicionalmente, en el presente asunto se encuentra comprometido el derecho fundamental a la salud y vida digna de una menor de edad, quien es un sujeto de especial protección, al que se le debe prestar de manera prioritaria y urgente el servicio de salud.

De acuerdo con las pruebas obrantes en el expediente se tiene que: El menor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA, cuenta con 3 años y 11 meses de edad y padece de la patología llamada "TRASTORNO DEL ESPECTRO

¹⁷ Corte Constitucional, Sentencia T-950 de 2008 (MP Jaime Araujo Rentería), reiterada en las Sentencia T-044 de 2013 (MP Mauricio González Cuervo; AV Luis Guillermo Guerrero Pérez) y T-541A de 2014 (MP Gloria Stella Ortiz Delgado).

AUTISTA". Se encuentra actualmente afiliado como beneficiario al Régimen contributivo de la EPS SURA, la cual, a través de sus médicos adscritos a la misma, autorizó el siguiente tratamiento medico "PSICOLOGÍA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: ASPECTOS DE LA CONDUCTA INCLUYENDO HIPERSENSIBILIDAD A LOS ESTÍMULOS, HABILIDADES SOCIALES Y DE JUEGO 2. TERAPIA OCUPACIONAL 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES DE AUTOAYUDA Y AUTOCUIDADO INCLUYENDO ALIMENTACION, HABILIDADES MOTORAS FINAS.3. FONOAUDILOGIA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES COMUNICATIVAS, DEL LENGUAJE Y HABLA, para contrarrestar los síntomas de la patología que padece "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA", por lo que no hay otro medio judicial eficaz para salvaguardar los derechos fundamentales del menor.

Revisada la situación fáctica que antecede nos encontramos frente a un caso de un menor que en la actualidad cuenta con 3 años y 11 meses de edad, quien padece una enfermedad del espectro autista, que según su médico tratante necesita de unas sesiones de terapias multidisciplinarias para poder contrarrestar sus padecimientos. Se tiene, además que el menor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA, como consecuencia de NO suministrársele en oportunidad el auxilio de transporte para desplazarse a los sitios donde llevara a cabo su tratamiento, su calidad de vida ha desmejorado.

Sin embargo, debe indicarse que conforme lo prevé el artículo 48 de la Constitución Política, la Seguridad Social 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. Igualmente, el artículo 49 Constitucional, establece que la atención de la salud y el saneamiento ambiental son servicios públicos a cargo del Estado, previendo además que se garantiza a todas las personas el acceso a los servicios de promoción, protección y recuperación de la salud.¹⁸

Servicio de transporte para el paciente y un acompañante, a cargo de las E.P.S. en aras de no generar barreras para la prestación de un servicio médico.

De otra parte, el menor a través de su agencia oficiosa solicita el servicio de transporte para él y un acompañante desde el lugar de su residencia hasta el lugar donde recibirá las citas a fin de recibir el tratamiento médico consistente en "PSICOLOGÍA 40

¹⁸ Constitución Política de Colombia. ARTICULO 48. [Adicionado por el Acto Legislativo 01 de 2005.](#)

ARTICULO 49. [Modificado por el Acto Legislativo No 02 de 2009.](#) [Reglamentado por la Ley 1787 de 2016.](#) 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.

Los servicios de salud se organizarán en forma descentralizada, por niveles de atención y con participación de la comunidad. La ley señalará los términos en los cuales la atención básica para todos los habitantes será gratuita y obligatoria.

Toda persona tiene el deber de procurar el cuidado integral de su salud y la de su comunidad.

SESIONES PARA TRABAJAR: ASPECTOS DE LA CONDUCTA INCLUYENDO HIPERSENSIBILIDAD A LOS ESTÍMULOS, HABILIDADES SOCIALES Y DE JUEGO
2. TERAPIA OCUPACIONAL 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES DE AUTOAYUDA Y AUTOCUIDADO INCLUYENDO ALIMENTACIÓN, HABILIDADES MOTORAS FINAS. 3. FONOAUDILOGIA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES COMUNICATIVAS, DEL LENGUAJE Y HABLA", para contrarrestar la patología que padece, "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA".

Planteado lo anterior, hay que precisar que tales gastos pueden ser asumidos por la propia persona o por sus familiares cercanos, en cumplimiento del deber de solidaridad social de que trata la Constitución Política. Sólo si se está ante la falta comprobada de recursos económicos por parte de la persona enferma o de sus parientes, y existe certeza de que al no acceder al tratamiento médico ordenado se pone en peligro la vida o la salud del paciente, sólo en esas circunstancias, recaerá, se repite, en cabeza del Estado la obligación de poner a disposición del afectado los medios que le permitan el acceso al tratamiento indicado.

Ahora bien, teniendo en cuenta las pruebas allegadas al expediente de tutela se pudo constatar que la agencia oficiosa del menor indica que los padres de esta no cuentan con los suficientes recursos económicos para seguir sufragando el transporte, situación que no fue desvirtuada por la entidad SURA E.P.S en su contestación. Lo anterior, no podría ser causa para que la accionada SURA E.P.S. le impida recibir el servicio médico, se puede predicar que esta carencia se constituye en una barrera para que el actor acceda al goce efectivo de su derecho a la salud.

La Corte Constitucional recordó el carácter fundamental del derecho a la salud y la prevalencia de los derechos del menor sobre el resto. Adicionalmente, precisó que el Ministerio de Salud, mediante la Resolución 5521 del 2013,¹⁹ definió, aclaró y actualizó integralmente el POS. Allí incluyó el transporte o traslado de pacientes como un servicio que debía ser suministrado por las EPS a sus afiliados cuando sea requerido.

Así las cosas, la responsabilidad del transporte recae sobre el paciente o sobre su familia; sin embargo, la Corte ha concluido que el servicio de transporte se constituye en el medio para que las personas accedan a los servicios de salud necesarios para su rehabilitación. En ese sentido, la Corte estableció que las EPS deben brindar el servicio de transporte siempre que: i) Ni el paciente ni sus familiares cercanos tengan los recursos económicos suficientes para pagar el valor del traslado. ii) Que de no efectuarse la remisión se pusiera en riesgo la dignidad, la vida,

¹⁹ RESOLUCIÓN 5521 DE 2013, Diario Oficial No. 49.019 de 30 de diciembre de 2013. MINISTERIO DE SALUD Y PROTECCIÓN SOCIAL. Por la cual se define, aclara y actualiza integralmente el Plan Obligatorio de Salud (POS).

la integridad física o el estado de salud del usuario.²⁰ Del mismo modo, la Corte no solo ha previsto la necesidad de reconocer el servicio transporte para el paciente, sino también para un acompañante, debido a que el POS no contempla dicho servicio.

Se colige entonces, sin lugar a equívocos que no es un mero capricho de la agencia oficiosa del menor, el querer luchar por los derechos de este, el cual pertenece al grupo de especial protección constitucional reforzada, sumado a ello se encuentra en una situación de discapacidad cognitiva, pues sencillamente ha existido una posible dilación y negligencia del área administrativa de la E.P.S SURA, de negarle el SERVICIO DE TRANSPORTE que fue solicitado por los familiares del menor, pues su accionar desconoce el estado de indefensión precario en que se encuentra el protegido y que resulta un hecho notorio la necesidad de proporcionar este servicio asistencial, en aras de que no se convierta en una barrera administrativa que le impida llevar a cabo su tratamiento de rehabilitación.

De lo anterior se colige, que todo lo relacionado con la prestación del servicio de salud le concierne a la Entidad Prestadora de Salud a la que se encuentra vinculado como beneficiario el actor. En este caso sería SURA E.P.S., pues es la llamada a responder y garantizar todo lo concerniente a la prestación de los servicios y procedimientos médicos de manera integral, continua, oportuna y eficiente a la actora. Frente a este tipo de situaciones la corte constitucional, a saber la **Sentencia T-408/13**²¹, se pronunció en los siguientes términos: "La adecuada y eficiente prestación del servicio de salud tiene que convertirse en un propósito real de la acción estatal y de los particulares que presten este servicio, orientada a brindar a las personas condiciones apropiadas para llevar una vida digna y de calidad. En este orden de ideas, se hace imprescindible que las entidades prestadoras del servicio público de salud - privadas o públicas - se convenzan del papel que les está dado cumplir en la realización del Estado social de derecho y ofrezcan no sólo un servicio porque así lo disponen las normas y mientras no aparezca una excusa para dejar de prestarlo, sino que en realidad se propongan prestar un servicio integral de calidad, transparente y efectivo."²²

Procedencia de la exoneración del pago de Cuotas Moderadoras y Copagos en tratamientos de rehabilitación de menores de edad en condición de discapacidad diagnosticada.

Teniendo en cuenta los Arts. 65 y 66 de la Ley 1438 de 2011²³ y el Art. 9 numeral 9° de la Ley 1618 de 2013²⁴, el Parágrafo 2° del

²⁰ Sentencia de Tutela 409 de 2019. Gloria Stella Ortiz Delgado.

²¹ Magistrado Ponente: JORGE IGNACIO PRETEL CHALJUB.

²² Sentencia 278/09. Magistrado Ponente: Dr. NILSON PINILLA PINILLA.

²³ Ley 1438 de 2011, Arts. 65 y 66, "Por medio de la cual se reforma el Sistema General de Seguridad Social en Salud y se dictan otras disposiciones".

²⁴ Ley 1618 de 2013, Art. 9 Numeral 9° "Por medio de la cual se establecen las disposiciones para garantizar el pleno ejercicio de los derechos de las personas con discapacidad".

Art. 6° del Acuerdo 260 de 2004²⁵, en consonancia con el Numeral 8 de la Circular 00016 del 22 de Marzo de 2014 expedida por el Ministerio de Salud y Protección Social de Colombia²⁶, se tiene que por ser el actor un sujeto con doble protección constitucional por ser menor de edad y encontrarse en situación de discapacidad, además de tener en curso un tratamiento médico para su rehabilitación y así poder garantizarse por parte de su E.P.S una calidad de vida digna, y que el mismo manifestó a través de su agencia oficiosa que sus familiares no cuentan con suficientes recursos económicos para sufragar los transportes y los pagos moderadores generados del tratamiento, situación que no desvirtuó la E.P.S SURA en su contestación, se ordenará por ser procedente, exonerar del pago de CUOTAS MODERADORAS Y COPAGOS dentro del tratamiento médico integral que se le prescriba para contrarrestar la patología especial que padece, esto es, "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA".

Así las cosas, el Despacho impartirá las órdenes tendientes a proteger la dimensión objetiva del derecho Constitucional a la salud y vida digna, por lo que se concederá el amparo solicitado por el Dr. EBRO RAFAEL VERDEZA PACHECO, Defensor Público adscrito a la Defensoría del Pueblo Regional Atlántico, quien actúa en calidad de Agente Oficioso del menor de edad SAMUEL DAVID BARON ZAPATA contra la entidad SURA E.P.S. En consecuencia, se ordenará al Representante Legal y/o quien haga sus veces de SURA E.P.S. para que, en el término perentorio de cuarenta y ocho (48) horas siguientes a la notificación de este fallo, efectúe el trámite administrativo y MÉDICO con el fin de ORDENAR Y AUTORIZAR con carácter URGENTE, el SERVICIO DE TRANSPORTE requerido por el menor accionante SAMUEL DAVID BARON ZAPATA y un acompañante, ida y vuelta, desde su lugar de residencia hasta los diferentes centros de salud donde deba atender las citas a fin de recibir el tratamiento médico consistente en "PSICOLOGÍA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: ASPECTOS DE LA CONDUCTA INCLUYENDO HIPERSENSIBILIDAD A LOS ESTÍMULOS, HABILIDADES SOCIALES Y DE JUEGO 2. TERAPIA OCUPACIONAL 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES DE AUTOAYUDA Y AUTOCUIDADO INCLUYENDO ALIMENTACION, HABILIDADES MOTORAS FINAS.3. FONOAUDIOLOGIA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES COMUNICATIVAS, DEL LENGUAJE Y HABLA", para contrarrestar la patología que padece, "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA", bajo las indicaciones dadas por su médico tratante. Así mismo, se ordena EXONERAR al actor del pago de CUOTAS MODERADORAS Y COPAGOS dentro del tratamiento médico integral que se le prescriba para contrarrestar la patología especial que padece, esto es, "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA" a cargo de la E.P.S SURA. So pena de incurrir en Desacato.

²⁵ Acuerdo 260 de 2004, Art. 6 Parágrafo 2° "Por el cual se define el régimen de pagos compartidos y cuotas moderadoras dentro del Sistema General de Seguridad Social en Salud"

²⁶ Circular 00016 del 23 de Marzo de 2014, Numeral 9° "Exención concurrente del pago de cuotas moderadoras y copagos por leyes especiales" expedida por el Ministerio de Salud y Protección Social de Colombia.

DECISIÓN.

En razón y mérito de lo expuesto, el **JUZGADO DÉCIMO PENAL MUNICIPAL CON FUNCION DE CONTROL DE GARANTIAS DE BARRANQUILLA**, administrando justicia en nombre de la República y por autoridad de la ley.

RESUELVE:

Primero: CONCEDER el amparo de los derechos a la salud y vida digna incoados por el Dr. EBRO RAFAEL VERDEZA PACHECO, Defensor Público adscrito a la Defensoría del Pueblo Regional Atlántico, quien actúa en calidad de Agente Oficioso del menor de edad SAMUEL DAVID BARON ZAPATA contra la entidad SURA E.P.S, por las consideraciones anotadas en esta providencia.

Segundo: ORDENAR al Representante Legal y/o quien haga sus veces de SURA E.P.S. para que, en el término perentorio de cuarenta y ocho (48) horas siguientes a la notificación de este fallo, efectúe el trámite administrativo y MÉDICO con el fin de ORDENAR Y AUTORIZAR con carácter URGENTE, el SERVICIO DE TRANSPORTE requerido por el menor accionante SAMUEL DAVID BARON ZAPATA y un acompañante, ida y vuelta, desde su lugar de residencia hasta los diferentes centros de salud donde deba atender las citas a fin de recibir el tratamiento médico consistente en "PSICOLOGÍA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: ASPECTOS DE LA CONDUCTA INCLUYENDO HIPERSENSIBILIDAD A LOS ESTÍMULOS, HABILIDADES SOCIALES Y DE JUEGO 2. TERAPIA OCUPACIONAL 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES DE AUTOAYUDA Y AUTOCUIDADO INCLUYENDO ALIMENTACION, HABILIDADES MOTORAS FINAS.3. FONOAUDIOLOGIA 40 SESIONES PARA TRABAJAR: HABILIDADES COMUNICATIVAS, DEL LENGUAJE Y HABLA", para contrarrestar la patología que padece, "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA", bajo las indicaciones dadas por su médico tratante.

Tercero: EXONERAR al actor SAMUEL DAVID BARON ZAPATA del pago de CUOTAS MODERADORAS Y COPAGOS dentro del tratamiento médico integral que se le prescriba para contrarrestar la patología especial que padece, esto es, "TRASTORNO DEL ESPECTRO AUTISTA", a cargo de la E.P.S SURA.

Cuarto: PREVENIR al accionado para que se apreste a cumplir con lo aquí resuelto, so pena de incurrir en desacato.

Quinto: Por Secretaria General, líbrense las comunicaciones de que trata el artículo 36 del decreto 2591 de 1991.

Sexto: De no ser impugnado el presente fallo se remitirá a la Corte Constitucional para su eventual revisión.

**NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,
NINFA INÉS RUIZ FRUTO
JUEZ**

Firmado Por:

Ninfa Ines Ruiz Fruto
Juez
Juzgado Municipal
Penal 010 Control De Garantías
Barranquilla - Atlantico

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:

0e22ded9fcec5157959a21cca7895bf281b4651d4dd89710172200ea856ff5

Documento generado en 19/10/2021 08:02:13 AM

Valide este documento electrónico en la siguiente URL:
<https://procesojudicial.ramajudicial.gov.co/FirmaElectronica>