

**REPUBLICA DE COLOMBIA
RAMA JUDICIAL
JUZGADO DÉCIMO PENAL MUNICIPAL
CON FUNCIÓN DE CONTROL DE
GARANTÍAS DE BARRANQUILLA -**



**Palacio De Justicia Centro Cívico P. 4°
Teléfono 3885005 Ext. 1146**

Barranquilla, veinticinco (25) de abril del año dos mil veintidós (2022)

Asunto: Fallo de Tutela Primera Instancia.

Radicado No. 08001-40-88- 2022-00029

Accionante: JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO.

Accionados: CREDIVALORES-CREDIUNO Y OTROS

I. PRÓLOGO / OBJETO DE LA DECISIÓN:

No advirtiéndose causal alguna que tenga la entidad suficiente para generar la invalidez o nulidad de lo actuado, procede el **JUZGADO DÉCIMO PENAL MUNICIPAL CON FUNCIÓN DE CONTROL DE GARANTÍAS** a emitir el fallo de primera instancia que constitucionalmente y en derecho corresponda en la presente acción constitucional de tutela promovida por el señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO, identificado con la cédula de ciudadanía No 72.239.218. quien actúa a través de apoderado judicial Dr. JHONNY LANDINEZ MERCADO contra CREDIVALORES CREDIUNO, Transunion Cifin S.A., y Datacredito Experian Colombia., por la presunta vulneración del derecho fundamental de Petición y Habeas Data.

II. HECHOS

Relata el apoderado Judicial (se resumen los hechos), que presento derecho de petición ante la entidad accionada el día 01 de marzo de 2022, en el cual solicito que le fueran suministradas pruebas de la Notificación previa al reporte negativo y autorización para notificar por medios electrónicos, esto de conformidad con lo prescrito en el artículo 12 de la ley 1266 de 2008 y el artículo 12 de la ley 1581 de 2015, que la petición nunca fue contestada por la accionada, que su apadrinado nunca autorizo a la accionada para que lo notificara por medios electrónicos diferentes, que a pesar de no haber sido notificado previamente, su prohijado sigue reportado negativamente por la entidad accionada.

III. PRETENSIONES

El acápite demandatorio se contrae a que por esta vía se ampare a la agenciada los derechos fundamentales de petición y habeas data como consecuencia de lo anterior se ordene a CREDIVALORES-CREDIUNO, *“eliminar el dato negativo del señor: Juan Landínez Mercado cedula 72.239.218, ante DATECREDITO EXPERIAN y TRANSUNION respectivamente, por no haber notificado personalmente antes de reportar y no contar con la notificación para ser notificado por otros medios”* y de igual forma solicita que se obligue a la accionada dar respuesta al derecho de petición por el interpuesto.

IV. COMPETENCIA

Este Despacho es competente para conocer de la presente acción de tutela de acuerdo a los parámetros establecidos por el Decreto 2591 de 1991 en concordancia con el Decreto 1382 de 2000 y lo establecido en el Decreto 1983 de 2017, reglamentarios de la acción constitucional en estudio; amén del precedente jurisprudencial emanado de la H. Corte Constitucional sobre la materia.

V. LA RESPUESTA DE LA ENTIDAD ACCIONADA Y ENTIDADES VINCULADAS

Una vez asumido el conocimiento de la presente acción, mediante auto de fecha 04 de abril de 2022 se admitió la tutela, ordenándose oficiar a las entidad accionada CREDIVALORES-CREDIUNO y de igual forma se vinculó al trámite a las entidades Experian Colombia S.A DATA CREDITO y TRANSUNION S.A., para que se manifestaran sobre todos y cada uno de los hechos que dieron origen a la presente solicitud de amparo y ejercieran el derecho de defensa que les asiste, así como para que exteriorizaran lo correspondiente frente a lo pretendido con la acción formulada.

Quienes dentro del término se manifestaron de la siguiente manera:

CREDIVALORES-CREDIUNO.- Al correrle traslado de los hechos a la accionada, esta no dio ninguna respuesta, ni dentro del término otorgado, ni posterior a ello, por lo cual se dará aplicabilidad a la presunción de veracidad en lo que a ellas les atañe siempre y cuando exista vulneración de derechos fundamentales.

Experian Colombia S.A DATA CREDITO.- En sus descargos, manifiestan que, revisado el historial crediticio del accionante, arroja que efectivamente se encuentra reportada la obligación No 636549726 adquirida con CREDIVALORES-CREDIUNO, la cual se encuentra abierta, vigente y reportada con estado en mora, que no es posible eliminar el dato pues versa sobre una situación actual de impago, que una vez el titular de la obligación sufrague lo adeudado, su historia de crédito indicara que la obligación ha sido satisfecha, agrega que, el operador no es el encargado de realizar la notificación previa al reporte negativo y que dicha obligación recae sobre la fuente y finaliza indicando que desconoce el motivo por el cual la accionada Credivalores-Crediuno no ha dado respuesta a la petición radicada por el accionante.

TRANSUNION S.A.-CIFIN.- en sus descargos, manifiesta que, revisado el historial crediticio del accionante, reporta obligación en mora por parte de CREDIVALORES-CREDIUNO con más de 730 días en mora, que como operadores no son responsables de los datos suministrados por la fuente, que quienes pueden modificar, actualizar y/o eliminar la información reportada son las fuentes que la informan, que el operador no es el encargado de realizar la notificación previa al reporte negativo y que dicha obligación recae sobre la fuente y finaliza indicando que el accionante no ha radicado petición alguna ante ellos para que se resuelvan sus inquietudes.

VI. CONSIDERACIONES Y FUNDAMENTOS CONSTITUCIONALES

CONCEPTO, NATURALEZA y FINES DE LA ACCIÓN DE TUTELA. - La tutela es una acción constitucional, judicial y autónoma para la protección inmediata y concreta de los **Derechos constitucionales fundamentales**¹ de las personas, que opera

¹ Tradicionalmente se ha sostenido que son Derechos Fundamentales todos aquellos inherentes al ser humano y que existen antes que el Estado y están por encima de cualquier norma o ley que los reconozca o no.- En su obra “DERECHOS Y GARANTIAS. La ley del más débil.”, el reconocido y destacado jurista italiano Luigi Ferrajoli conceptuó (pág. 37) que: “**DERECHOS FUNDAMENTALES** son todos aquellos derechos subjetivos que corresponden universalmente a todos los seres humanos en cuanto dotados del status de personas, de ciudadanos o de personas con capacidad de obrar; entendiéndose por **derecho subjetivo** cualquier expectativa positiva (de prestaciones) o negativa (de no sufrir lesiones) adscrita a un sujeto por una norma jurídica; y por **status** la condición de un sujeto, prevista asimismo por una norma jurídica positiva, como presupuesto de su idoneidad para ser titular de situaciones jurídicas y/o autor de los actos que son ejercicios de éstas... Son fundamentales los derechos adscritos por un ordenamiento jurídico a todas las personas físicas en cuanto tales, en cuanto ciudadanos o en cuanto capaces de obrar.”.- En el mismo sentido, en la sentencia T-227/03, M.P. Dr. Eduardo Montealegre Lynett, la Honorable Corte Constitucional expresó: “(...) será **fundamental** todo derecho constitucional que funcionalmente esté dirigido a lograr la dignidad humana y sea traducible en un derecho subjetivo.”

Únicamente en los casos en los que no exista otro medio de defensa judicial, salvo cuando se trata de la tutela transitoria para evitar un perjuicio irremediable. En otras palabras, es la garantía constitucional del derecho que tiene toda persona a la protección judicial de sus derechos fundamentales, a través de un recurso efectivo. Fue introducida en nuestro ordenamiento jurídico por la constitución de 1991, en cuyo artículo 86 preceptúa que se trata de una acción constitucional y publica y, por consiguiente puede ser interpuesta por cualquier persona, en todo momento y lugar, para reclamar ante los Jueces de la Republica la protección inmediata y efectiva de los derechos constitucionales fundamentales, cuando estos resulten vulnerados o amenazados por la acción o la omisión de cualquier autoridad Pública o de los particulares, en este último evento bajo los supuestos previstos en el artículo 42 del Decreto 2591 de 1991, y sea necesaria para evitar un perjuicio irremediable o cuando no existe otro medio de defensa administrativo o judicial que sirva para tales efectos.

Por su parte, el artículo 6 del Decreto 2591 de 1991 estipulo varias causales generales de improcedencia de la acción de tutela, valga decir, frente a las cuales no procede el ejercicio de esta acción, siendo la más frecuente la del numeral 1, o sea, cuando existen otros recursos o medios de defensa judiciales o administrativos para proteger los derechos fundamentales del accionante, como quiera que la acción constitucional de tutela es de naturaleza subsidiaria, accesoria o residual frente a otros recursos o medios de defensa judiciales o administrativos.

Sin embargo, como es sabido, existen dos excepciones a la regla según la cual la existencia de otros mecanismos alternos de defensa judicial desplaza a la acción de tutela, la primera se presenta cuando la acción de amparo se ha intentado como mecanismo transitorio para evitar el inminente perjuicio irremediable. La segunda, cuando el otro medio de defensa existe, pero en la práctica es ineficaz para amparar el derecho fundamental cuya protección se invoca. En efecto, la primera de estas excepciones está establecida por el mismo artículo 86 de la Constitución y reglamentada por el artículo 8 del Decreto 2591/91. La segunda ha sido introducida por la jurisprudencia de la honorable Corte Constitucional.

En la acción de tutela no solo opera el principio de Subsidiariedad como requisito de procedibilidad de esta, sino también el de inmediatez. La acción de tutela fue objeto

En Sentencia T-989/08 la Honorable Corte Constitucional precisó lo siguiente sobre la subsidiariedad de la acción de tutela:

La jurisprudencia de la Corte, ha señalado que el respeto de los requisitos de subsidiariedad e inmediatez, como exigencias generales de procedencia de la acción de tutela, ha sido tradicionalmente una condición necesaria para el conocimiento de fondo de las solicitudes de protección de derechos fundamentales, por vía excepcional. De hecho, de manera reiterada, esta Corporación ha reconocido que la acción de tutela conforme al artículo 86 de la Carta, es un mecanismo de protección de carácter residual y subsidiario, [1] que puede ser utilizado ante la vulneración o amenaza de derechos fundamentales, cuando no exista otro medio idóneo para la protección de los derechos invocados, o cuando existiendo otros medios de defensa judiciales se requiera acudir al amparo constitucional como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable [2].

La naturaleza subsidiaria y excepcional de la acción de tutela, permite reconocer la validez y viabilidad de los medios y recursos ordinarios de protección judicial, como dispositivos legítimos y prevalentes para la salvaguarda de los derechos. Al existir tales mecanismos, los ciudadanos se encuentran obligados a acudir de manera preferente a ellos, cuando son conducentes para conferir una eficaz protección constitucional. [3] De allí que quien alegue la vulneración de sus derechos fundamentales debe haber agotado los medios de defensa disponibles por la normatividad para tal efecto. [4] Exigencia que se funda en el principio de subsidiariedad de la acción de tutela antedicho, que pretende asegurar que una acción tan expedita no sea considerada en sí misma una instancia más en el trámite jurisdiccional, ni un mecanismo de defensa que reemplace aquellos diseñados por el legislador, [5] y menos aún, un camino excepcional para solucionar errores u omisiones de las partes [6] en los procesos judiciales [7].

No obstante, esta Corporación también ha considerado la acción de tutela como un medio de protección directo, frente a la falta de idoneidad e ineficacia de los mecanismos ordinarios de protección, circunstancia ligada a la inminencia del perjuicio irremediable. Evento en el cual su virtud cautelar se modula para convertirse en mecanismo de protección inmediato.

De la misma manera la Corte ha sido enfática en resaltar como principios rectores del proceso de tutela, los de informalidad y de eficacia de los derechos fundamentales. Según estos principios, el juez constitucional está en la obligación de adelantar en el marco de sus competencias, todas las conductas enderezadas a garantizar la protección de los derechos fundamentales cuando los mismos han sido objeto de amenaza o vulneración.

de reglamentación a través de los decretos 2591 de 1991, 306 de 1992, 1382 de 2000 y 1983 de 2017.

LEGITIMACIÓN POR ACTIVA.- El artículo 86 de la Constitución Política establece que la acción de tutela es un mecanismo de defensa al que puede acudir cualquier persona para reclamar la protección inmediata de sus derechos fundamentales. Así mismo, el artículo 10 del Decreto 2591 de 1991 contempla la posibilidad de agenciar derechos ajenos cuando *“el titular de los mismos no está en condiciones de promover su propia defensa”*. En la misma norma, se establece que la legitimación por activa para presentar la tutela se acredita: (i) en ejercicio directo de la acción; (ii) por medio de representantes (caso de los menores de edad, los incapaces los interdictos y las personas jurídicas); (iii) a través de apoderado judicial; y (iv) utilizando la figura jurídica de la agencia oficiosa.

En esta oportunidad, la acción de tutela fue interpuesta por Dr. JHONNY LANDINEZ MERCADO, quien actúa como apoderado judicial del accionante JUAN LANDINEZ MERCADO en busca de que se le conceda la protección de sus derechos fundamentales de Petición y Habeas Datas, por lo que se encuentra acreditado el requisito de legitimación en la causa por activa.

LEGITIMACIÓN POR PASIVA. - La legitimación en la causa por pasiva dentro del trámite de amparo hace referencia a la capacidad legal de quien es el destinatario de la acción de tutela para ser demandado, pues está llamado a responder por la vulneración o amenaza del derecho fundamental, una vez se acredite la misma en el proceso. Conforme a los artículos 86 de la Constitución y 1º del Decreto 2591 de 1991, la acción de tutela procede contra cualquier autoridad y frente a particulares que prestan un servicio público, es por ello por lo que la presente acción procede contra CREDIVALORES-CREDIUNO y las entidades vinculadas TRANSUNION CIFIN S.A. Y DACTACREDITO EXPERIAN.

INMEDIATEZ. - Es un requisito para la procedibilidad de la acción, el que estasea interpuesta en forma oportuna, es decir, que se realice dentro de un plazo razonable, toda vez que busca la protección inmediata de los derechos fundamentales frente a su vulneración o amenaza. El juzgado considera que en el asunto bajo estudio se cumple con el requisito de la inmediatez. Ello por cuanto entre las conductas que presuntamente causaron la amenaza o vulneración y la fecha de interposición de la acción de tutela transcurrió un término prudente y razonable para solicitar la protección de los derechos constitucionales fundamentales.

PROBLEMAS JURÍDICOS Y ESQUEMA DE RESOLUCIÓN. –

En concordancia con los hechos que fundamentan la acción de tutela, corresponde al Despacho responder el siguiente problema jurídico: ¿Es procedente la acción de tutela para amparar los Derechos Fundamentales de petición y habeas data del señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO, por no haberse realizado el requerimiento previo previsto en el artículo 12 de la Ley 1266 de 2008 por parte de CREDIVALRES-CREDIUNO, como tampoco haberle dado respuesta al derecho de petición por el radicado y, en consecuencia, ordenar la eliminación del reporte negativo a los operadores DATA CRÉDITO EXPERIAN S.A., y CIFIN TRANSUNIÓN S.A.

Para resolver el problema jurídico antes planteado, este juzgado traerá las reglas y principios aplicables para la solución de este tipo de conflictos, a través de la selección de las **RATIO DECIDENDI² de PRECEDENTES JURISPRUDENCIALES o JUDICIALES³**

² RATIO DECIDENDI Son los argumentos que realiza el Juez o Tribunal en la parte considerativa de una sentencia o resolución judicial que constituyen la base de la decisión del Juez o Tribunal acerca de la materia sometida a su conocimiento, que en palabras de la H. Corte Constitucional es “la formulación general... del principio, regla o razón general que constituyen la base de la decisión judicial específica. [o] si se quiere, el fundamento normativo directo de la parte resolutive”.

³ PRECEDENTE JUDICIAL “por regla general, es aquella sentencia o conjunto de sentencias que presentan similitudes con un caso nuevo objeto de escrutinio en materia de (i) patrones fácticos y (ii) problemas jurídicos, y en las que en su ratio deciden si se ha fijado una regla para resolver la controversia, que sirve también para solucionar el nuevo caso.”, que se diferencia del concepto de ANTECEDENTE JUDICIAL, porque este último “se refiere a una decisión de una controversia anterior a la que se estudia, que puede tener o no algunas similitudes desde el punto de vista fáctico, pero lo más importante es que contiene algunos puntos de Derecho.

utilizados para resolver casos similares y que por hacer parte de al menos tres (3) decisiones uniformes sobre un mismo punto de derecho emitidas por la máxima autoridad de cierre de la jurisdicción constitucional, constituyen DOCTRINA PROBABLE, de acuerdo con el artículo 4 de la ley 169 de 1896 (Exequible, Sent. C-836 DEL 2001), que tratan a cerca de las materias o asuntos a resolver en el caso, a saber: (i) Requisito de procedibilidad de la acción de tutela para demandar la protección del derecho fundamental al hábeas data (ii) derecho fundamental de *habeas data*. Reiteración de jurisprudencia y (iii) por último el análisis del caso en concreto.

VII. RATIO DECIENDI DE PRECEDENTES JUDICIALES QUE APLICADOS AL CASO CONCRETO QUE PERMITEN SOLUCIÓN:

Requisito de procedibilidad de la acción de tutela para demandar la protección del derecho fundamental al hábeas data

En referencia a los conflictos relacionados con el recaudo, administración y uso de la información personal, la Ley Estatutaria 1266 de 2008, “por la cual se dictan las disposiciones generales del hábeas data y se regula el manejo de la información contenida en bases de datos personales, en especial la financiera, crediticia, comercial, de servicios y la proveniente de terceros países y se dictan otras disposiciones”, consagra distintas herramientas a través de las cuales los titulares de la información pueden efectuar consultas o reclamaciones de los datos que sobre ellos reposan en las bases de datos. No obstante, la ley estatutaria deja a salvo la posibilidad de que se acuda a la acción de tutela para solicitar la protección del derecho fundamental al habeas data, tema al que ya se refería de antaño el artículo 42 del Decreto 2591 de 1991, así:

“6. Cuando la entidad privada sea aquella contra quien se hubiere hecho la solicitud en ejercicio del hábeas data, de conformidad con lo establecido en el artículo 15 de la Constitución.”

A partir del contenido normativo de esta disposición, la jurisprudencia reiterada de la Corte Constitucional⁴ ha señalado que, en estos casos, *“es presupuesto fundamental para el ejercicio de la acción de tutela que el afectado haya solicitado la aclaración, corrección, rectificación o actualización del dato o de la información que considera errónea, de manera previa a la interposición del mecanismo de amparo constitucional”*. Esta solicitud, según también lo ha precisado la jurisprudencia constitucional, debe haber sido formulada ante la entidad fuente de la información, es decir, frente a quien efectúa el reporte del dato negativo, con el fin de que se le brinde a ella la oportunidad de verificar directamente la situación y, de ser lo indicado, de adoptar las medidas que correspondan.⁵

Si formulada esa solicitud la fuente de la información insiste en el reporte negativo, la acción de tutela será procedente en aras de determinar si en el caso concreto se ha presentado una vulneración o no del derecho fundamental al habeas data del titular⁶.

Alcance y contenido del derecho fundamental de petición. Reiteración de jurisprudencia

⁴ Sentencias T-131 de 1998, T-857 de 1999, T-1322 de 2001, T-262 de 2002, T-467 de 2007, T-284 de 2008 y T-421 de 2009.

⁵ Sentencias T-657 de 2005, T-964 de 2010 y T-167 de 2015.

⁶ Sentencia T-883 de 2013.

⁷ Pueden consultarse las sentencias T-12 de 1992, T-419 de 1992, T-172 de 1993, T-306 de 1993, T-335 de 1993, T-571 de 1993, T-279 de 1994, T-414 de 1995, T-529 de 1995, T-604 de 1995, T-614 de 1995, SU-166 de 1999, T-307 de 1999, reiteradas en sentencias T-377 de 2000, T-1089 de 2001, T-447 de 2012 entre otras.

El derecho fundamental de petición está consagrado en el artículo 23 de la Constitución en los siguientes términos: *“toda persona tiene derecho a presentar peticiones respetuosas a las autoridades por motivos de interés general o particular y a obtener pronta resolución”*. Para la Corte, las reglas jurisprudenciales que rigen el derecho de petición, son las siguiente⁷:

i) *“Se trata de un derecho que es fundamental y determinante para el efectivo ejercicio de los mecanismos de la democracia participativa. A través del mismo se garantizan otros derechos como son el de información, a la participación política y a la libertad de expresión.*

ii) *Su núcleo esencial está definido en la obligación de una resolución pronta y oportuna de la cuestión.*

iii) *La respuesta debe cumplir con los siguientes requisitos: a. oportunidad; b. debe resolverse de fondo, clara, precisa y de manera congruente con lo solicitado; y c. ser puesta en conocimiento del peticionario.*

iv) *No obstante, lo anterior, la respuesta no implica aceptación de lo solicitado ni tampoco se concreta siempre en una respuesta escrita.*

v) *Este derecho, por regla general, se aplica a entidades estatales, esto es, a quienes ejercen autoridad. Pero, la Constitución lo extendió a las organizaciones privadas cuando la ley así lo determine”*.

Expuesto lo anterior, el ejercicio del derecho de petición implica tres (3) requisitos: i) la posibilidad de que cualquier ciudadano pueda presentar peticiones ante las autoridades (incluidos particulares); ii) obtener una respuesta pronta y oportuna; y iii) la forma en que se resuelva la solicitud debe ser de fondo, clara y precisa.

Alcance y contenido del derecho fundamental de *habeas data*. Reiteración de jurisprudencia

El artículo 15 de la Carta define el derecho fundamental de *habeas data* como la posibilidad de *“conocer, actualizar y rectificar las informaciones que se hayan recogido sobre ellas en bancos de datos y en archivos de entidades públicas y privadas.”*

En la Ley Estatutaria 1581 de 2012, el derecho de *habeas data* es considerado como: *“el derecho constitucional que tienen todas las personas a conocer, actualizar y rectificar las informaciones que se hayan recogido sobre ellas en bases de datos o archivos, y los demás derechos, libertades y garantías constitucionales a que se refiere el artículo 15 de la Constitución Política.”* Inicialmente esta Corporación interpretó el derecho de *habeas data* como una garantía del derecho a la intimidad. En ese sentido, el contenido del derecho estaba ligado a la protección de datos que hacen parte de la esfera de la vida privada y familiar, aquella que es impenetrable y que define el proyecto de vida de cada persona⁸.

⁸ Ver las sentencias T-414 de 1992, M.P. Ciro Angarita Barón; T-161 de 1993, M.P. Antonio Barrera Carbonell; y C-913 de 2010, M.P. Nilson Pinilla Pinilla.

⁹ M.P. Jorge Arango Mejía.

¹⁰ Sentencia SU-082 de 1995 M.P. Jorge Arango Mejía.

¹¹ Sentencia C-748 de 2011 M.P. Jorge Ignacio Pretelt Chaljub.

¹² Sentencia C-748 de 2011 M.P. Jorge Ignacio Pretelt Chaljub.

¹³ En este sentido, en sentencia T-414 de 1992, la Corte afirmó: "la libertad informática, consiste ella en la facultad de disponer de la información, de preservar la propia identidad informática, es decir, de permitir, controlar o rectificar los datos concernientes a la personalidad del titular de los mismos y que, como tales, lo identifican e individualizan ante los demás." Así mismo, en sentencia SU-082 de 1995, afirmó: "La autodeterminación informática es la facultad de la persona a la cual se refieren los datos, para autorizar su conservación, uso y circulación, de conformidad con las regulaciones legales." Y en la sentencia T-552 de 1997 afirmó: "...el derecho a la autodeterminación informativa implica, como lo reconoce el artículo 15 de la Carta

Posteriormente, una segunda línea de interpretación contempló el derecho de *habeas data* como una manifestación del libre desarrollo de la personalidad, al tener como fundamento, “*el ámbito de autodeterminación y libertad que el ordenamiento jurídico reconoce al sujeto como condición indispensable para el libre desarrollo de la personalidad y en homenaje justiciero a su dignidad*”⁹.

Finalmente, con la sentencia **SU-082 de 1995**¹⁰, se interpretó este derecho fundamental de forma autónoma y determinó su núcleo esencial en la autodeterminación informática y la libertad, incluida la libertad económica. Las prerrogativas de este derecho fueron descritas por la Corte así: *a) El derecho a conocer las informaciones que a ella se refieren; b) El derecho a actualizar tales informaciones, es decir, a ponerlas al día, agregándoles los hechos nuevos; c) El derecho a rectificar las informaciones que no correspondan a la verdad.*¹¹, e incluye el derecho a la caducidad del dato negativo.

La sentencia **T-729 de 2002**,¹² reiteró que el derecho fundamental de *habeas data* se diferencia de los derechos al buen nombre y a la intimidad por tres (3) razones: *(i) por la posibilidad de obtener su protección judicial por vía de tutela de manera independiente; (ii) por la delimitación de los contextos materiales que comprenden sus ámbitos jurídicos de protección; y (iii) por las particularidades del régimen jurídico aplicable y las diferentes reglas para resolver la eventual colisión con el derecho a la información.* En esa misma providencia la Corte manifestó que el derecho fundamental de *habeas data*:

*Es aquel que otorga la facultad*¹³ *al titular de datos personales, de exigir a las administradoras de datos personales el acceso, inclusión, exclusión, corrección, adición, actualización, y certificación de los datos, así como la limitación en las posibilidades de divulgación, publicación o cesión de los mismos, conforme a los principios*¹⁴ *que informan el proceso de administración de bases de datos personales.*¹⁵

Recientemente, en sentencia **C-748 de 2011**¹⁶, la Corte consolidó los contenidos mínimos del derecho de *habeas data* de la siguiente manera: **(i) el derecho de las personas a *conocer* acceso- la información que sobre ellas está recogida en bases de datos, lo que conlleva el acceso a las bases de datos donde se encuentra dicha información; (ii) el derecho a *incluir* nuevos datos con el fin de (que) se provea una imagen completa del titular; (iii) el derecho a *actualizar* la información, es decir, a poner al día el contenido de dichas bases de datos; (iv) el derecho a que la información contenida en bases de datos sea *rectificada o corregida*, de tal manera que concuerde con la realidad; (v) el derecho a *excluir* información de una base de datos, bien porque se está haciendo un uso indebido de ella, o por simple voluntad del titular salvo las excepciones previstas en la normativa.**

Para la Corte el acopio y la conservación de información debe hacerse con plena observancia de las prerrogativas que componen los contenidos mínimos del derecho de *habeas data*. Tal importancia deriva de la

Fundamental, la facultad que tienen todas las personas de *conocer, actualizar y rectificar las informaciones que se hayan recogido sobre ellas en bancos de datos y en archivos de entidades públicas y privadas*

¹⁴El fundamento de validez de los llamados principios de la administración de datos personales, se encuentra en el segundo inciso del artículo 15 de la Constitución, el cual constituye en términos de la Corte, "el contexto normativo y axiológico dentro del cual debe moverse, integralmente el proceso informático" y del cual derivan "unas reglas generales que deben ser respetadas para poder afirmar que el proceso de acopio, uso y difusión de datos personales sea constitucionalmente legítimo", y que a su vez son el resultado "de la aplicación directa de las normas constitucionales al proceso informático." Así en sentencia T-307 de 1999 (consideración 20)

¹⁵ Sentencia T-729 de 2002 M.P. Eduardo Montealegre Lynett.

¹⁶ M.P. Jorge Ignacio Pretelt Chaljub.

necesidad de salvaguardar su integridad y veracidad del dato, con la finalidad de garantizar otros derechos de los titulares de la información. En efecto, esta Corte ha afirmado que esa información permite el acceso *al goce efectivo de otros derechos fundamentales, toda vez que los datos personales, laborales, médicos, financieros y de otra índole que están contenidos en archivos y bases de datos, son la fuente de la información que se utiliza para evaluar el cumplimiento de los requisitos para el reconocimiento de derechos y prestaciones.*¹⁷

En conclusión, el derecho de *habeas data* es un derecho fundamental autónomo, que le otorga al titular de datos personales la posibilidad de exigir a las administradoras de los mismos, el acceso, la inclusión, exclusión, corrección, adición, actualización y certificación de la información allí contenida. La observancia de las prerrogativas que hacen parte de los contenidos mínimos del mencionado derecho en la administración de la información personal, permiten el goce efectivo de otros derechos fundamentales, como sería el caso de la seguridad social y pensiones, puesto que los datos personales, laborales, médicos, entre otros, son la base de verificación para el reconocimiento de dichas prestaciones.

VIII. SOLUCIÓN CONSTITUCIONAL AL PROBLEMA JURÍDICO DEL CASO

El señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO, interpone acción de tutela contra CREDIVALORES-CREDIUNO, por considerar que esta ha vulnerado sus Derechos Fundamentales de petición y *habeas data*, al abstenerse de dar respuesta al derecho de petición radicado el 01 de marzo del año en curso y en consecuencia mantener el reporte negativo que pesa sobre él en las centrales de riesgo, pues afirma que la entidad accionada no cumplió con obligación de realizarle el requerimiento previo al reporte negativo, previsto en el artículo 12 de la Ley 1266 de 2008.

Antes de resolver el fondo del asunto, se debe determinar si en el presente caso se cumple el requisito de procedibilidad de la acción de tutela.

Al respecto, las pruebas obrantes en el expediente reflejan que el accionante solicitó por medio de derecho de petición, la eliminación del reporte negativo ante CREDIVALORES-CREDIUNO el día 01 de marzo de 2022, sin embargo, la entidad accionada no le dio ninguna respuesta a su petición, valga decir que tampoco dio respuesta en el trámite de la presente acción constitucional. Ahora, en lo que respecta a DATACRÉDITO EXPERIAN S.A., y CFIN TRANSUNIÓN S.A. (vinculadas a la acción de tutela) no obra prueba en el plenario de que el actor hubiese solicitado la aclaración, corrección, rectificación o actualización de la información. Así las cosas, y como se indicó en el marco normativo de esta providencia, es presupuesto fundamental para el ejercicio de la acción de tutela que el afectado haya solicitado la aclaración, corrección, rectificación o actualización del dato o de la información que considera errónea, de manera previa a la interposición del mecanismo constitucional; solicitud que, según lo ha precisado la jurisprudencia constitucional, también debe haber sido formulada ante la fuente de la información. Por consiguiente, se encuentra cumplido el requisito de procedibilidad para estudiar el derecho fundamental al *habeas data* respecto de MUEBLES JAMAR S.A., en ese entendido, el Despacho se pronunciará de fondo sobre las actuaciones desplegadas por esta entidad.

De acuerdo con los hechos formulados en el escrito de tutela, la vulneración del derecho fundamental al *habeas data* radica en la conducta de la entidad accionada de abstenerse de eliminar el reporte negativo por el incumplimiento de una obligación respecto de la cual -asegura el actor- no se realizó el requerimiento previo previsto en el artículo 12 de la Ley 1266 de 2008. Esta norma establece lo siguiente:

¹⁷ Sentencia T-926 de 2013 M.P. Mauricio González Cuervo

“ARTÍCULO 8o. DEBERES DE LAS FUENTES DE LA INFORMACIÓN. *Las fuentes de la información deberán cumplir las siguientes obligaciones, sin perjuicio del cumplimiento de las demás disposiciones previstas en la presente ley y en otras que rijan su actividad: 5. Solicitar, cuando sea del caso, y conservar copia o evidencia de la respectiva autorización otorgada por los titulares de la información, y asegurarse de no suministrar a los operadores ningún dato cuyo suministro no esté previamente autorizado, cuando dicha autorización sea necesaria, de conformidad con lo previsto en la presente ley.*¹⁸

ARTÍCULO 12. REQUISITOS ESPECIALES PARA FUENTES.

Las fuentes deberán actualizar mensualmente la información suministrada al operador, sin perjuicio de lo dispuesto en el Título III de la presente ley. El reporte de información negativa sobre incumplimiento de obligaciones de cualquier naturaleza, que hagan las fuentes de información a los operadores de bancos de datos de información financiera, crediticia, comercial, de servicios y la proveniente de terceros países, sólo procederá previa comunicación al titular de la información, con el fin de que este pueda demostrar o efectuar el pago de la obligación, así como controvertir aspectos tales como el monto de la obligación o cuota y la fecha de exigibilidad.

Dicha comunicación podrá incluirse en los extractos periódicos que las fuentes de información envíen a sus clientes. En todo caso, las fuentes de información podrán efectuar el reporte de la información transcurridos veinte (20) días calendario siguientes a la fecha de envío de la comunicación en la última dirección de domicilio del afectado que se encuentre registrada en los archivos de la fuente de la información y sin perjuicio, si es del caso, de dar cumplimiento a la obligación de informar al operador, que la información se encuentra en discusión por parte de su titular, cuando se haya presentado solicitud de rectificación o actualización y ésta aún no haya sido resuelta.”

PARÁGRAFO. *El incumplimiento de la comunicación previa al titular de la información, en los casos en que la obligación o cuota ya haya sido extinguida, dará lugar al retiro inmediato del reporte negativo. En los casos en que se genere el reporte sin el cumplimiento de la comunicación y no se haya extinguido la obligación o cuota, se deberá retirar el reporte y cumplir con la comunicación antes de realizarlo nuevamente*¹⁹.

Ahora bien, en cuanto a la fuente de la información, procede el Despacho a analizar si CREDIVALORES-CREDIUNO cumplió o no el requisito de la notificación previa al reporte de la información negativa:

Pues bien, a de aclararse que este despacho, envió la notificación del auto admisorio de la tutela el día 05 de abril de 2022 mediante Oficio No. 0327, con destino a los correos electrónicos servicioalcliente@credivalores.com e impuestos@credivalores.com, la cual fue recibida exitosamente a las 9:00 a.m. y 9:12 a.m. del mismo día por parte de la entidad accionada, para lo cual se adjuntan pantallazos tanto del envío como de la confirmación de entrega.

¹⁸ Art. 8 Numeral 5° de la Ley 1266 de 2008 o Ley de Habeas Data.

¹⁹ Art. 12 de la Ley 1266 de 2008 o Ley de Habeas Data.

 Juzgado 10 Penal Municipal Garantias - Atlántico - Barranquilla
Mar 5/04/2022 9:00 AM
Para: jhonnylandinezm@gmail.com;NOTIFICACIONES JUDICIALES;Cifin_tutelas@transunion.com;servicioalcliente@credivalores.com

 **2022-00029** AUTO ADMITE T...
205 KB

Mostrar los 4 datos adjuntos (7 MB)

Guardar todo en OneDrive - Consejo Superior de la Judicatura  Descargar todo

Buenos Dias

Cordial saludo,

Se adjunta en archivo PDF notificación auto admisorio. Además, se adjunta traslado de acción de tutela, anexos y oficios para las entidades accionadas y accionante. Lo anterior para su conocimiento y fines pertinentes.

Cordialmente,

 Microsoft Outlook
Mar 5/04/2022 9:00 AM
Para: servicioalcliente@credivalores.com

 OFICIO 327 Y TELEGRAMA 0...
48 KB

Se completó la entrega a estos destinatarios o grupos, pero el servidor de destino no envió información de notificación de entrega:

servicioalcliente@credivalores.com (servicioalcliente@credivalores.com)

Asunto: OFICIO 327 Y TELEGRAMA 026 NOTIFICANDO ADMISION TUTELA **2022-00029**

Activar Windows

Ve a Configuración para activar Windows.

 Mensaje enviado con importancia Alta.

 Juzgado 10 Penal Municipal Garantias - Atlántico - Barranquilla
Mar 5/04/2022 9:11 AM
Para: impuestos@credivalores.com

 **2022-00029** AUTO ADMITE T...
205 KB

Mostrar los 4 datos adjuntos (7 MB)

Guardar todo en OneDrive - Consejo Superior de la Judicatura  Descargar todo

Buenos Dias

Cordial saludo,

Se adjunta en archivo PDF notificación auto admisorio. Además, se adjunta traslado de acción de tutela, anexos y oficios para las entidades accionadas y accionante. Lo anterior para su conocimiento y fines pertinentes.

Cordialmente,

 Microsoft Outlook
Mar 5/04/2022 9:11 AM
Para: impuestos@credivalores.com

 OFICIO 327 Y TELEGRAMA 0...
46 KB

Se completó la entrega a estos destinatarios o grupos, pero el servidor de destino no envió información de notificación de entrega:

impuestos@credivalores.com (impuestos@credivalores.com)

Asunto: OFICIO 327 Y TELEGRAMA 026 NOTIFICANDO ADMISION TUTELA **2022-00029**

Activar Windows

Ve a Configuración para activar Windows.

En atención a lo anterior y en vista de que la accionada no dio ninguna respuesta a lo requerido, este despacho le dará aplicabilidad a la presunción de veracidad como lo dispone el artículo 20 del Decreto 2591 de 1991, que las entidades demandadas tienen la obligación de rendir los informes que les sean requeridos en desarrollo del proceso de tutela, dentro del plazo otorgado por el juez, pues de no hacerlo “se tendrán por ciertos los hechos”.

Se erige así una presunción de veracidad, concebida como respuesta a la inacción, el desinterés o la desidia de la autoridad pública o del particular contra quien se haya interpuesto la demanda de tutela, en aquellos eventos en los que el juez pide informes y éstos no son suministrados dentro del plazo indicado. La entidad accionada, tuvo a bien el término legal para controvertir cada una de las pretensiones del actor. Reflejándose el recibido, así las cosas, el Despacho dejó transcurrir el término Legal tal como establece el Decreto 2591 de 1991. Sin que la entidad diera respuesta a las pretensiones del accionante.

“La Corte Constitucional ha señalado que esa presunción de veracidad “encuentra sustento en la necesidad de resolver con prontitud sobre las acciones de tutela, dado que están de por medio derechos fundamentales, y en la obligatoriedad de las providencias judiciales, que no se pueden desatender sin consecuencias, bien que se dirijan a particulares, ya que deban cumplirlas servidores o entidades públicas. Dicha presunción obedece, de tal manera, al desarrollo de los principios de inmediatez y celeridad que rigen la acción de tutela y se orienta a brindar eficacia a la protección de los derechos constitucionales fundamentales y al cumplimiento de los deberes que la carta política ha impuesto”.

De todo lo anterior, se concluye que, ante la evidente renuencia de la entidad accionada CREDIVALORES-CREDIUNO en responder al requerimiento hecho por este despacho, no existe duda de que se debe dar aplicación a la presunción de veracidad y en ese sentido se tendrán por ciertos los hechos relacionados por el actor en el sentido de que, la accionada no dio cumplimiento al artículo 12 de la ley 1266 de 2008, es decir que no le realizó la notificación previa al reporte negativo en las centrales de riesgo, máxime cuando la entidad accionada aun teniendo la oportunidad de aportar las pruebas que desvirtuaran tal afirmación, simplemente decidió guardar total silencio.

De otra parte, los operadores de la información DATA CREDITO EXPERIAN COLOMBIA y TRANUNION CIFIN S.A indicaron en su informe que no es su obligación la suscripción de la AUTORIZACION PREVIA y tampoco el envío del PREAVISO DE LOS 20 DIAS CALENDARIOS, y que eso le correspondía a la fuente de información CREDIVALORES-CREDIUNO no obstante, en el informe rendido, no se obtuvo el respectivo soporte documental que demostrara la exigencia de dicha AUTORIZACIÓN PREVIA PARA EL TRATAMIENTO DE DATOS PERSONALES. En esta medida, es importante recordar que el operador de la información tiene la obligación junto a la fuente de los datos, verificar que en efecto la información sea veraz y efectiva.

Así las cosas, es claro que aunque exista una obligación en mora en cabeza del accionante, la entidad accionada no observó el cumplimiento de la ley para proceder al reporte del dato negativo ante las centrales de riesgo del titular de la información, del señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO, de tal modo que este despacho observa una flagrante vulneración al derecho fundamental de habeas data financiero por incumplimiento de la exigencia legal consagrada en el Art. 12 de la Ley 1266 de 2008, ya que se recalca por parte del juzgado que de manera previa a que se reporte una información negativa ante una central de riesgo, **la fuente debe enviarle una comunicación para que pueda demostrar o efectuar el pago de la obligación o controvertirla.** Tan solo cuando hayan transcurrido 20 días calendario desde el envío de la comunicación la fuente podrá efectuar el reporte ante la central de riesgo. **En caso de que la fuente no le haya enviado la comunicación previa, la información debe ser eliminada de inmediato.**

De acuerdo con el artículo 12 y Art. 8 Numeral 5° de la ley 1266 de 2008 la tutela es procedente para ordenar a la entidad CREDIVALORES-CREDIUNO retire el dato negativo de los operadores DATACREDITO EXPERIAN COLOMBIA S.A y TRANSUNION CIFIN, esto sin perjuicio de que se pueda volver a reportar cuando se acredite el cumplimiento de los requisitos de ley, ya que la entidad acreedora de la obligación CREDIVALORES-CREDIUNO. omitió la notificación previa al reporte negativo al titular de la información de los 20 días calendarios, por lo que esa omisión constituye primero una transgresión a la ley y segundo una vulneración del derecho al habeas data financiero del accionante.

Por otro lado, frente a la vulneración al derecho fundamental de petición del accionante, este despacho se pronunciará en el mismo sentido en cuanto a la presunción de veracidad, pues de conformidad al silencio adoptado por la parte accionada, no existe prueba de que el mismo haya sido contestado dentro del término de ley o en el transcurso de la acción constitucional.

Advierte el despacho que la entidad accionada llamada a responder **CREDIVALORES-CREDIUNO.**, al no dar repuesta de fondo, completa e integral al actor, se encuentra flagrantemente violando el derecho fundamental de petición, pues la Corte Constitucional en repetidas oportunidades ha precisado que el contenido esencial del derecho de petición comprende los siguientes elementos: **la posibilidad cierta y efectiva de elevar, en términos respetuosos, solicitudes ante las autoridades o particulares cuando sea el caso, sin que éstos se nieguen a recibirlas o se abstengan de tramitarlas;** la respuesta oportuna, es decir, dentro de los términos establecidos en el ordenamiento jurídico; la respuesta de fondo o contestación material, lo que supone que la autoridad entre en la materia propia de la solicitud, sobre la base de su competencia, refiriéndose de manera completa a todos los asuntos planteados (plena correspondencia entre la petición y la respuesta), excluyendo fórmulas evasivas o elusivas; y la pronta comunicación de lo decidido al peticionario, con independencia de que su sentido sea positivo o negativo.²⁰ Negrilla del Despacho

Bajo estas circunstancias es necesario recordar los requisitos señalados por la Corte Constitucional, que debe cumplir la respuesta de la petitoria de una ciudadana que ejerce su derecho fundamental de petición, que en tal sentido se ha pronunciado de la siguiente manera: *a) El derecho de petición es fundamental y determinante para la efectividad de los mecanismos de la democracia participativa. Además, porque mediante él se garantizan otros derechos constitucionales, como los derechos a la información, a la participación política y a la libertad de expresión. b) El núcleo esencial del derecho de petición reside en la resolución pronta y oportuna de la cuestión, pues de nada serviría la posibilidad de dirigirse a la autoridad si ésta no resuelve o se reserva para sí el sentido de lo decidido. c) La respuesta debe cumplir con estos requisitos: 1. Oportunidad 2. Deberesolverse de fondo, clara, precisa y de manera congruente con lo solicitado 3. Ser puesta en conocimiento del peticionario. Si no se cumple con estos requisitos se incurre en una vulneración del derecho constitucional fundamental de petición, Por lo anterior, la respuesta no implica aceptación de lo solicitado ni tampoco se concreta siempre en una respuesta escrita²¹. Negrilla del Despacho.*

En cumplimiento del derecho de petición, las autoridades están obligadas a dar pronta respuesta a las solicitudes de los administrados, en los términos y forma que señale la ley. Respuesta que debe resolver de fondo la cuestión planteada, sin importar si se satisfacen o no los intereses del solicitante.

En consonancia a todo lo anterior, la tutela impetrada por el señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO, está llamada a prosperar, toda vez que se dan los requisitos legales y procesales para ello, por lo que el Despacho se verá precisado a tutelar los derechos

²⁰ Sentencia de Tutela 465/2010. Corte Constitucional.

²¹ Sentencia T-230/20. Magistrado Ponente: LUIS GUILLERMO GUERRERO PÉREZ

fundamentales de petición y habeas data reclamados por el actor y consecuentemente se ordenará al Representante Legal y/o Gerente de la entidad accionada CREDIVALORES-CREDIUNO., para que dentro de las (48) horas siguientes a la notificación de este fallo, proceda si aún no lo ha hecho, solicitar el retiro de cualquier dato negativo ante los operadores de la información DATACREDITO EXPERIAN COLOMBIA Y TRANUNION CIFIN S.A, respecto de las obligaciones con el contraídas, a cargo del señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO, por el incumplimiento de los requisitos establecidos en la ley 1266 de 2008. So pena de incurrir en desacato y de igual forma se le ordenara que en el mismo término, en caso de no haberlo hecho, resuelvan den respuesta al derecho de petición incoado por el accionante el día primero (01) de marzo de dos mil veintidós (2022), y la comuniquen de manera efectiva al actor, debiendo dar cuenta a este despacho del cumplimiento de lo aquí ordenado.

Por lo anteriormente expuesto, el **JUZGADO DÉCIMO PENAL MUNICIPAL CON FUNCIÓN DE CONTROL DE GARATÍAS DE BARRANQUILLA**, administrando justicia en nombre de la Republica y por autoridad de la ley,

VII. RESUELVE

PRIMERO. TUTELAR el derecho fundamental de petición y Habeas Data incoado por el señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO quien actúa a través de apoderado judicial Dr. JHONNY LANDINEZ MERCADO que viene siendo vulnerado por la accionada **CREDIVALORES-CREDIUNO.**, por las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

SEGUNDO: ORDENAR al Representante Legal y/o Gerente de la entidad accionada **CREDIVALORES-CREDIUNO.**, para que dentro de las cuarenta y ocho (48) horas seguidas a la notificación de esta decisión, en caso de no haberlo hecho, den respuesta al derecho de petición incoado por el accionante el día primero (01) de marzo de dos mil veintidós (2022), y la comuniquen de manera efectiva al actor, debiendo dar cuenta a este despacho del cumplimiento de lo aquí ordenado.

TERCERO. ORDENAR al Representante Legal y/o Gerente de la entidad accionada CREDIVALORES-CREDIUNO., para que dentro de las (48) horas siguientes a la notificación de este fallo, proceda si aún no lo ha hecho, a solicitar el retiro de cualquier dato negativo ante los operadores de la información DATACREDITO EXPERIAN COLOMBIA Y TRANUNION CIFIN S.A, respecto de la obligaciones a cargo del señor JUAN JOSE LANDINEZ MERCADO, por el incumplimiento de los requisitos establecidos en la ley 1266 de 2008, esto sin perjuicio de que se pueda volver a reportar cuando se acredite el cumplimiento de los requisitos de ley.

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 providencia contados a partir del día siguiente de su notificación.

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, en los términos del Decreto 2591 de 1991.-

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,


MANUEL AUGUSTO LÓPEZ NORIEGA
 JUEZ. -

