

CONSTANCIA: 09 de agosto de 2023. A despacho del señor juez informándole que la NUEVA EPS se pronunció frente al auto de apertura y pruebas.

En la fecha me comuniqué telefónicamente al número 3116988618, donde fui atendida por la señora BEATRIZ ELENA GARCÍA HENAO, quien me informó que la NUEVA EPS, realizó entrega de los GUANTES DESECHABLES ADULTO TALLA M y KIT DE OXÍGENO DOMICILIARIO 24 HORAS AL DÍA, pero no ha sido posible que le hagan entrega de la silla de ruedas requeridos por el señor ÓSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE. Para resolver.


ANDREA LILIANA OCAMPO BELTRAN
OFICIAL MAYOR

Auto interlocutorio No. 1197
Radicado No. 2012-00514

JUZGADO CUARTO DE FAMILIA

Manizales, Caldas, nueve (09) de agosto de dos mil veintitrés (2023)

I. OBJETO DE LA DECISIÓN

Se procede a través de este auto a resolver lo pertinente, en estas diligencias de **INCIDENTE DE DESACATO** a la sentencia de tutela proferida por este Juzgado el 01 de octubre de 2012, en la **ACCION DE TUTELA** promovida por la señora **BEATRIZ ELENA GARCÍA HENAO**, quien actúa en calidad de agente oficiosa del señor **ÓSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE** en contra de la **NUEVA EPS**, Entidad Promotora de Salud que es representada por el Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira y la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA CARVAJAL** gerente zonal de Caldas de la **NUEVA EPS** en Manizales.

I. ANTECEDENTES

Mediante sentencia calendada el día 01 de octubre de 2012, se finiquitó la primera instancia de la acción de tutela promovida a través de agente oficiosa del accionante, señor **ÓSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE**, por la vulneración de sus derechos fundamentales a la salud, la seguridad social en salud y la vida del señor **OSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE**, que le estaba siendo vulnerado por la **NUEVA EPS**, disponiéndose en el acápite del fallo la procedencia de la acción referida, lo que condujo a la protección del derecho fundamental invocado así:

“TERCERO: SE ORDENA a la EPS-S CAPRECOM que deberá garantizar el tratamiento integral a OSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE tales como citas médicas,

medicamentos, exámenes, procedimientos quirúrgicos, posquirúrgicos, suministrar viáticos – gastos de transporte y alojamiento para él y un acompañante en un hotel digno siquiera en caso de que deba ser trasladado a otra ciudad; lo anterior por los padecimientos motivo de la presente acción de tutela “PARÁLISIS CEREBRAL INFANTIL y QUISTE DE RIÑÓN”, y conforme a las órdenes dadas por los médicos tratantes, la EPS-S podrá repetir contra la Dirección territorial de Salud de Caldas por las atenciones NO POS que deba prestar como consecuencia de la orden que en esta sentencia se da”.

Según manifestación de la agente oficiosa del accionante, solicitó tramitar incidente de desacato en contra de la **NUEVA EPS**, toda vez que la entidad accionada, no ha hecho efectivos los servicios de salud ordenados, incumpliendo la orden dada en el fallo proferido en favor de su agenciado.

En aplicación del artículo 27 del Decreto 2591 de 1991, el despacho mediante auto del diecisiete (17) de julio de dos mil veintitrés (2023), efectuó un requerimiento previo al Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira, y la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA SABOGAL** gerente zonal de Caldas de la **NUEVA EPS** en Manizales, para que cumplieran y/o hicieran cumplir el fallo de tutela proferido por este despacho el día 01 de octubre de 2012.

Ante el requerimiento aludido, la entidad accionada se pronunció, no obstante, el veintisiete (27) de julio del año avante (2023), se dio apertura al incidente de desacato, como quiera que la parte accionada no demostró que había dado cumplimiento al fallo de tutela.

En el mismo auto se dispuso correr el traslado respectivo a los incidentados, Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente de la **NUEVA EPS**, en Bogotá – Nivel Central, por no requerir a sus inferiores, la directora de la **NUEVA EPS** seccional Caldas, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira, y a la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA SABOGAL** gerente zonal de Caldas, todos de la **NUEVA EPS**, o a quienes hagan sus veces, para que dieran cumplimiento al fallo de tutela proferido por este despacho el día 01 de octubre de 2012, y por no abrir el correspondiente incidente disciplinario por la omisión referida, y a éstas por no cumplir el fallo de tutela.

Y se dispuso, de conformidad con lo dispuesto por la H. Corte Constitucional, en el auto nro. 181 de 2015, requerir a los accionados para que dentro de los tres (3) días siguientes a la notificación de apertura de este incidente de desacato, informaran si ya le dieron cumplimiento al fallo de tutela proferido el día primero (01) de octubre de dos mil doce (2012), en favor del señor **ÓSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE**.

Frente a lo anterior la **NUEVA EPS**, refirió que el caso del accionante **ÓSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE**, fue trasladado nuevamente al área técnica de AUDITORIA EN SALUD de **NUEVA EPS**, encargada de revisar el presente asunto, para que realicen las gestiones de cumplimiento al fallo de tutela, de acuerdo a su alcance y se encuentran a la espera del apoyo técnico por parte del área de salud para la autorización de los servicios de salud requeridos; en cuanto a la silla de ruedas, se solicitó agendar valoración médica para validar pertinencia de solicitud

y anexar soporte de orden médica e historia clínica para continuar gestión de autorización y soporte de prestación del servicio, dado que los soportes médicos aportados a la solicitud de la silla de ruedas, éstos son de fecha 07 de mayo de 2022, por lo que no se encuentran vigentes, siendo necesario una nueva valoración para determinar si las condiciones médicas del paciente cambiaron.

En comunicación telefónica con la señora BEATRIZ ELENA GARCÍA HENAO, ésta indicó al despacho que los GUANTES DESECHABLES ADULTO TALLA M y KIT DE OXÍGENO DOMICILIARIO 24 HORAS AL DÍA, le fueron entregados por parte de la NUEVA EPS, pero no ha sido posible que le hagan entrega de la silla de ruedas requeridos por el señor OSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE.

III. CONSIDERACIONES

Los artículos 27, 52 y 53 del Decreto 2591 de 1991, establecen:

“Artículo 27. Cumplimiento del fallo. Proferido el fallo que concede la tutela, la autoridad responsable del agravio deberá cumplirlo sin demora.

Si no lo hiciere dentro de las cuarenta y ocho horas siguientes, el juez se dirigirá al superior del responsable y le requerirá para que lo haga cumplir y abra el correspondiente procedimiento disciplinario contra aquél. Pasadas otras cuarenta y ocho horas, ordenará abrir proceso contra el superior que no hubiere procedido conforme a lo ordenado y adoptará directamente todas las medidas para el cabal cumplimiento del mismo. El juez podrá sancionar por desacato al responsable y al superior hasta que cumplan su sentencia.

Lo anterior sin perjuicio de la responsabilidad penal del funcionario en su caso.

En todo caso, el juez establecerá los demás efectos del fallo para el caso concreto y mantendrá la competencia hasta que esté completamente restablecido el derecho o eliminadas las causas de la amenaza”.

(...)

“Artículo 52. Desacato. La persona que incumpliere una orden de un juez proferida con base en el presente Decreto incurrirá en desacato sancionable con arresto hasta de seis meses y multa hasta de 20 salarios mínimos mensuales, salvo que en este decreto ya se hubiere señalado una consecuencia jurídica distinta y sin perjuicio de las sanciones penales a que hubiere lugar.

La sanción será impuesta por el mismo juez mediante trámite incidental y será consultada al superior jerárquico quien decidirá dentro de los tres días siguientes si debe revocarse la sanción.

La consulta se hará en el efecto devolutivo”.

(...)

“Artículo 53. Sanciones penales. El que incumpla el fallo de tutela o el juez que incumpla las funciones que le son propias de conformidad con este decreto incurrirá, según

el caso, en fraude a resolución judicial, prevaricato por omisión o en las sanciones penales a que hubiere lugar.

También incurrirá en la responsabilidad penal a que hubiere lugar, quien repita la acción la omisión que motivó la tutela concedida mediante fallo ejecutoriado en proceso en el cual haya sido parte”.

En el caso que nos ocupa, se tiene que, en cuanto a la responsabilidad subjetiva de los incidentados, considera el suscrito que es una conducta caprichosa o negligente de los accionados, pues el señor **ÓSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE**, requiere se le garantice el tratamiento integral tal como fue ordenado en la sentencia proferida por este despacho Judicial el 01 de octubre de 2012 y respecto de la patología de PARÁLISIS INFANTIL que padece, pues ha de tenerse en cuenta que con los anexos allegados por la parte incidentante, fue aportada historia clínica del agenciado, de fecha 07-05-2022, expedida por la IPS FISIATRICS S.A.S., donde se indica que el paciente presenta secuelas de PC, cuadriparesia espástica, por lo que requiere silla de ruedas para su desplazamiento, pues se consideró que no está en condiciones de utilizar muletas, por lo cual fue solicitado el servicio denominado SILLA DE RUEDAS BAJO MEDIDAS ANTROPOMETRICAS, plegable, liviana, con aro impulsor náutico, con apoya brazos removibles, apoya pies individuales, rebatibles y removibles, ruedas posteriores neumáticas, anteriores macizas, freno de palanca; así mismo, se aporta historia clínica del paciente con participación en junta médica por medicina especializada, expedida por IPS FISIATRICS S.A.S, de fecha 05-07-2023, donde se indica como diagnóstico principal G800 PARÁLISIS CEREBRAL ESPASTICA y nuevamente se solicita la silla de ruedas antes especificada.

Se concluye entonces que la NUEVA EPS, no ha dado cabal cumplimiento al fallo de tutela. Esto se dice así por cuanto si bien la NUEVA EPS, materializó la entrega de los insumos médicos GUANTES DESECHABLES ADULTO TALLA M y KIT DE OXÍGENO DOMICILIARIO 24 HORAS AL DÍA, a la fecha, no ocurre lo mismo con la entrega de la silla de ruedas requerida por el señor OSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE, pues no es de recibo para el despacho que se pretenda actualizar la orden de la silla de ruedas por cuanto los soportes médicos no se encuentran vigentes, dado que ello no es una carga administrativa que deba soportar el incidentante, máxime teniendo en cuenta que la orden de la silla de ruedas ha sido emitida ya en dos ocasiones por los galenos tratantes según las historias clínicas aportadas de fechas 07-05-2022 y 05-07-2023, expedidas por IPS FIASTRICS S.A.S, y muy absurda posición asume la EPS pues es un hecho notorio que un paciente diagnosticado con cuadriparesia no va a recuperarse en un corto tiempo (que más se quisiera) siendo que lo que lamentablemente se sabe es que es una afección para toda la vida; obsérvese no más que requiere de pañales desechables y guantes-para qué serán?

Ahora, se precisa que lo ordenado en el fallo de tutela, como se dijo, no ha sido cumplido por los accionados, el Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira, y la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA SABOGAL**,

gerente zonal de Caldas, todos de la **NUEVA EPS**, o quienes hicieran sus veces, pese a las notificaciones y requerimientos que se les realizó, concluyendo este juzgador, que el incumplimiento del fallo de tutela y la desidia de esta institución es absoluta y además, se presenta de manera reiterada para con sus usuarios, quienes no sólo tienen que acudir a la acción de tutela para que se les proteja sus derechos, sino continuar con el trámite incidental y aun así, sigue el incumplimiento por parte de los obligados.

Fuera de lo anterior, encuentra este juzgador inaceptable, que el accionante para lograr que la accionada cumpla la orden dada por el despacho, deba no solo promover una acción de tutela, sino también un incidente de desacato, como ya se dijo, y ni así, la entidad responsable haga efectivo el servicio prescrito en su favor. Todo ello hace pensar que la **NUEVA EPS**, no toma en serio los fallos judiciales, pues vuelve y se repite, que aún no han dado cumplimiento a la sentencia, pese a los requerimientos efectuados por el despacho al respecto, además, que son múltiples los incumplimientos por parte de la **NUEVA EPS** a los fallos de tutela que ha proferido este despacho.

Así las cosas, se concluye, que ha quedado demostrado el incumplimiento por parte del Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira, y la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA SABOGAL**, gerente zonal de Caldas, todos de la **NUEVA EPS**, o quienes hagan sus veces, a las órdenes impartidas por este despacho en sentencia de primero (01) de octubre de dos mil doce (2012), en virtud de la manifestación realizada por el accionante; es tal la irresponsabilidad de este ente, que ahora siguen burlándose de la administración de justicia anunciando que los responsables del cumplimiento de lo ordenado son otros empleados de esa empresa, buscando nulidades y reiniciar el trámite con la notificación de los mismos, lo cual no es de recibo para el despacho.

Ha venido expresando la máxima autoridad en materia constitucional que:

“Es el desacato un ejercicio del poder disciplinario y por lo mismo la responsabilidad de quien incurra en aquél es una responsabilidad subjetiva. Es decir que debe haber negligencia comprobada de la persona para el incumplimiento del fallo, no pudiendo presumirse la responsabilidad por el solo hecho del incumplimiento...”¹

En decisión posterior, expuso:

“... El concepto de desacato, por otra parte, según se puede leer en la norma transcrita, alude de manera genérica a cualquier modalidad de incumplimiento de órdenes proferidas por los jueces con base en el Decreto 2591 de 1991, de lo cual resulta que no solamente puede configurarse a partir de la desatención, burla o incumplimiento de lo dispuesto en el fallo de tutela sino también de la desobediencia a otras decisiones adoptadas por el juez en el curso del proceso, como por ejemplo las que ordenan la práctica de pruebas, la remisión de documentos, la presentación de informes, la supresión de aplicación de un acto o la ejecución de medidas provisionales para protegerlos derechos en peligro...”²

¹ Sentencia T-763 de 1998

² Sentencia T-766 de 1998

Así mismo, en sentencia T-942 del 2000 la Corte Constitucional manifestó:

“Competencia y funciones del juez de primera instancia: En conclusión, el incidente de desacato no es el punto final de una tutela incumplida. El desacato es un simple incidente que puede o no tramitarse. Lo que es obligatorio para el juez de primera instancia, en cuanto no pierde competencia para ello, es hacer cumplir la orden de tutela”.

Ahora bien, para el caso presente, la orden no se ha cumplido de acuerdo con las pautas sentadas en el referido fallo, cuestión absolutamente probada en el trámite de este incidente.

De acuerdo con el artículo 52 del Decreto 2591 de 1991 y teniendo en cuenta la mora injustificada en el cumplimiento de la sentencia pese a haber transcurrido el término concedido para ello, se le impondrá a los accionados e incidentados, el Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira, y la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA SABOGAL**, gerente zonal de Caldas, todos de la **NUEVA EPS**, o quienes hagan sus veces, sanción de arresto de cuatro (04) días y multa de 100,090 UVT, los cuales deberán consignar dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la ejecutoria de este auto, en la cuenta que para ello se señalará, por cuanto son los llamados a cumplir con la sentencia y no han dado efectivo cumplimiento a la totalidad del fallo como ha quedado demostrado en estas diligencias y como consecuencia del incumplimiento de lo ordenado se hacen merecedores de las sanciones que prevé el artículo 52 del Decreto 2591.

La medida se hará efectiva una vez se surta la consulta y el arresto se efectuará en el domicilio o residencia actual de los sancionados, informando previamente el lugar donde cumplirán la sanción al Juzgado, para lo cual se expedirán las órdenes de arresto correspondientes.

Las multas serán consignadas por los incidentados dentro de los diez (10) días siguientes a la notificación del auto que ordene estarse a lo resuelto por el superior, en la cuenta nro. 3-0820-000640-8 del Banco Agrario de Colombia S.A., código convenio nro. 13474, que para estos efectos tiene establecida el Consejo Superior de la Judicatura, lo cual deberá ser acreditado en el mismo término.

De conformidad con los artículos 27, 52 y 53 del Decreto 2591 de 1991, se enviará copia de esta decisión a la Fiscalía General de la Nación para la investigación a que hubiere lugar por fraude a resolución judicial o prevaricato por omisión en que pudieron incurrir los incidentados, así mismo, copia a la Procuraduría General de la Nación para la investigación disciplinaria a que hubiere lugar con ocasión de esta omisión.

Finalmente, se advertirá los accionados que no obstante la sanción, quedan con la obligación de cumplir las órdenes impartidas por el Despacho en la sentencia de tutela de fecha primero (01) de octubre de dos mil doce (2012).

Frente a la solicitud realizada por parte de la NUEVA EPS, tendiente a que se desvincule del presente trámite al Dr. JOSE FERNANDO CARDONA URIBE, en calidad de presidente de NUEVA EPS y a la Dra. MARÍA LORENA SERNA

MONTOYA, en calidad de Gerente Regional Eje Cafetero de la NUEVA EPS, el despacho reitera los argumentos expuestos con anterioridad, indicando que no se accede a la misma, en razón a que, mediante acta Nro. 084 del 18 de abril de 2022, dentro del trámite de consulta de incidente de desacato con radicado nro. 2007-00481, sancionado por este despacho el día 31 de marzo de 2022, en el cual se sancionaron a las mismas tres (3) personas que aquí se relacionan, el H. Tribunal Superior del Distrito Judicial, Sala de Decisión Civil Familia expresó: *“Atinente a la solicitud de que se exonere al Dr. José Fernando Cardona Uribe, Presidente de la Nueva EPS de las sanciones por desacato, es preciso revelar que en Sala Plena de esta Corporación realizada el 27 de marzo de 2017, se unificaron las diversas posiciones de las Salas Especializadas, definiéndose la necesidad de incluir a todos los miembros responsables de la referida entidad tanto en los trámites de tutela como en los incidentes de desacato, dada la necesidad de procurar la obtención del efectivo cumplimiento de los mandatos constitucionales establecidos por los jueces de la jurisdicción constitucional del Distrito de Manizales. Adicionalmente, la sanción en relación con el Presidente de la entidad goza de plena validez en la medida que funge como superior de todos los funcionarios de la EPS, siendo su deber mantener atento a que los directamente obligados materialicen los procedimientos y demás ordenamientos prescritos en favor de sus usuarios. De ahí que la sanción en comento se mantendrá.”*

Sumado a ello, el artículo 27 del Decreto 2591 de 1991, en ningún aparte establece que el trámite de incidente solo puede seguirse en contra de una o dos personas, por el contrario, considera este judicial que las tres (3) personas aquí relacionas, sí son las directas responsables de dar cumplimiento al fallo que hoy nos ocupa.

En mérito de lo expuesto, el Juez Cuarto de Familia del Circuito de Manizales, Caldas,

RESUELVE

PRIMERO: NEGAR la solicitud de desvincular del presente trámite incidental al Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE**, Presidente de la NUEVA EPS y la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA**, gerente regional Eje Cafetero en Pereira, por lo dicho en la parte motiva.

SEGUNDO: DECLARAR que el Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira, y la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA SABOGAL**, gerente zonal de Caldas, todos de la **NUEVA EPS**, han incurrido en **DESACATO** al incumplir la orden impartida en la sentencia de tutela proferida el día primero (01) de octubre de dos mil doce (2012), dentro de la acción de tutela promovida por el señor **ÓSCAR DAVID RAMOS TANGARIFE**, por los motivos expuestos en la parte considerativa de este proveído.

TERCERO: SANCIONAR al Dr. **JOSÉ FERNANDO CARDONA URIBE** en calidad de presidente, la Dra. **MARÍA LORENA SERNA MONTOYA** gerente regional Eje Cafetero en Pereira, y la Dra. **MARTHA IRENE OJEDA SABOGAL**,

gerente zonal de Caldas, todos de la **NUEVA EPS**, con arresto de cuatro (04) días cada uno y multa de 100,090 UVT cada uno, por cuanto son los primeros llamados a cumplir con la sentencia.

CUARTO: DISPONER que las multas serán consignadas por los incidentados dentro de los diez (10) días siguientes a la notificación del auto que ordene estarse a lo resuelto por el superior, en la cuenta nro. 3-0820-000640-8 del Banco Agrario de Colombia S.A., código convenio nro. 13474, que para estos efectos tiene establecida el Consejo Superior de la Judicatura, lo que deberá ser acreditado en el mismo término.

Parágrafo: La medida de arresto se hará efectiva una vez se surta la consulta y la misma se efectuará en el domicilio o residencia actual de los sancionados, informando previamente el lugar donde cumplirán la sanción al Juzgado, para lo cual se expedirán las órdenes de arresto correspondientes.

QUINTO: ENVIAR las copias de esta decisión a las autoridades mencionadas en el cuerpo de este auto, para los fines allí indicados.

SEXTO: LIBRAR los oficios respectivos de acuerdo a lo dispuesto en la parte considerativa, tendientes al cumplimiento de lo ordenado.

SÉPTIMO: ADVERTIR a los sancionados, que no obstante la sanción impuesta, quedan con la obligación de cumplir la orden impartida en el fallo de tutela del primero (01) de octubre de dos mil doce (2012).

OCTAVO: NOTIFICAR esta decisión a los incidentados y al incidentante por el medio más expedito y eficaz.

NOVENO: CONSULTAR en el efecto devolutivo con el superior la presente providencia. Para el efecto se dispone **ENVIAR** el expediente de manera inmediata al Honorable Tribunal Superior de Manizales, Sala Civil - Familia.

DÉCIMO: ENVIAR, una vez este en firme este auto, copia auténtica de esta providencia a la Oficina de Jurisdicción Coactiva de la Administración Judicial, con la constancia de haber quedado en firme, si los sancionados no acreditan el pago de la multa dentro del término indicado en el ordinal Cuarto.

NOTIFÍQUESE

**PEDRO ANTONIO MONTOYA JARAMILLO
JUEZ**

ALOB

Firmado Por:

Pedro Antonio Montoya Jaramillo

Juez

Juzgado De Circuito

Familia 004

Manizales - Caldas

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: **260b0875258214b5e7c8e806b66e76166425beee1e8ff0229a7777a6b7addf5a**

Documento generado en 09/08/2023 02:01:48 PM

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

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