

20231302079851

Al contestar por favor cite estos datos:

Radicado No.: 20231302079851

Fecha: 29-11-2023

Código de dependencia 130
OFICINA ASESORA JURIDICA

Bogotá, D.C., 29-11-2023

Respetado Juez

Fabián Eduardo Vega Alvarado

Juzgado Cincuenta y Ocho Administrativo del Circuito de Bogotá D.C.

Sección Tercera Correo electrónico: jadmin58bta@notificacionesrj.gov.co

Ciudad.

Referencia: Acción de reparación directa (Por ahogamiento, el 28 de febrero de 2021 fallece el señor Cesar Augusto Bolaños Barriga, Playa de Cabo San Juan, Parque Tayrona)
Demandante: Natalia Rojas Murillo y Otros
Demandado: Parques Nacionales Naturales de Colombia y Otros
Radicado: 11001334305820230017200
Etapas procesales: Contestación demanda

Neil Armstrong Lozano Falla, identificado con la cédula de ciudadanía 80.418.734 y tarjeta profesional 90.880 del Consejo Superior de la Judicatura, actuando como apoderado de la Unidad Administrativa Especial Parques Nacionales Naturales de Colombia, de acuerdo con el poder anexo, comedidamente solicito se nieguen las pretensiones, para lo cual, me permito contestar la demanda conforme a las siguientes **CONSIDERACIONES**:

1. De las excepciones de fondo en contra de las pretensiones con la fundamentación fáctica y jurídica de la defensa.

1.1. Excepción culpa exclusiva de la víctima como causal de eximente de responsabilidad del Estado.

Lamentablemente es claro que el deceso del señor Cesar Augusto Bolaños Barriga (q.e.p.d.), tuvo como causa su actuación imprudente, es decir, que bajo su propia responsabilidad y riesgo decide ingresar a las aguas colindantes con la playa de Cabo San Juan.

Es un hecho notorio, los cambios periodos y/o inesperados del nivel de las aguas marinas por fuerte oleaje, corrientes de resaca, entre otros, que representan un alto riesgo para la vida de las personas.

Parques Nacionales Naturales de Colombia

Nombre Dependencia – Grupo – Área – Territorial

Dirección: Calle 74 No. 11 - 81, Bogotá D.C., Colombia

Conmutador: (+57) 601 353 2400

Línea Gratuita: (+57) 01 8000 129722

El Consejo de Estado, en su abundante jurisprudencia, en sentencia del 26 de agosto de 2015, proceso 88001233100020080003501 (38.252), magistrado ponente Carlos Alberto Zambrano Barrera, en la parte pertinente señaló:

"Específicamente, para que pueda hablarse de culpa de la víctima jurídicamente, ha dicho el Consejo de Estado, debe estar demostrada además de la simple causalidad material según la cual la víctima directa participó y fue causa eficiente en la producción del resultado o daño, el que dicha conducta provino del actuar imprudente o culposo de ella, que implicó la desatención a obligaciones o reglas a las que debía estar sujeta. Por tanto, puede suceder en un caso determinado, que una sea la causa física o material del daño y otra, distinta, la causa jurídica la cual puede encontrarse presente en hechos anteriores al suceso, pero que fueron determinantes o eficientes en su producción."

Al respecto, es importante indicar que la Unidad Administrativa Especial Parques Nacionales Naturales de Colombia, en uso de sus facultades legales, expidió el acto administrativo de interés general, Resolución 092 del 6 de marzo de 2018, por la cual se exige una póliza de seguro de accidentes y rescate como requisito de ingreso a las áreas protegidas del Sistema de Parques Nacionales Naturales de Colombia con vocación ecoturística y se dictan otras disposiciones.

El artículo 1º de esta Resolución dispone:

"ARTÍCULO PRIMERO: OBJETO. - Establecer como requisito obligatorio para el ingreso a las áreas del Sistema de Parques Nacionales de Colombia con vocación ecoturística, adquisición y presentación de una póliza de seguro de accidentes y rescate para aquellos visitantes que ingresen con finalidades de recreación, contacto con la naturaleza, descanso y/o educación asociados al ecoturismo."

La presentación de esta póliza operará sin perjuicio de las demás obligaciones establecidas en los respectivos reglamentos y/o regulaciones vigentes.

PARÁGRAFO PRIMERO. - La exigencia de la póliza de seguro de accidentes y rescate no compromete la responsabilidad de Parques Nacionales Naturales de Colombia en la adquisición y ejecución del contrato de seguro, en tanto que los riesgos que puedan presentarse durante su permanencia en el área protegida son asumidos por los visitantes, en los términos establecidos en el artículo 2.2.2.1.13.3 del Decreto Único 1076 de 2015. (...)

(...)

Parques Nacionales Naturales de Colombia

Nombre Dependencia – Grupo – Área – Territorial

Dirección: Calle 74 No. 11 - 81, Bogotá D.C., Colombia

Conmutador: (+57) 601 353 2400

Línea Gratuita: (+57) 01 8000 129722

En ese sentido, cabe señalar que el artículo 2.2.2.1.13.3 del Decreto Único 1076 de 2015, único Reglamentario del Sector Ambiente y Desarrollo Sostenible, preceptúa:

*"ARTÍCULO 2.2.2.1.13.3. Otras disposiciones de autorizaciones. Las autorizaciones de que trata el artículo anterior de esta norma no confieren a sus titulares derecho alguno que pueda impedir el uso de las áreas del Sistema de Parques Nacionales Naturales por otras personas, ni implican para Parques Nacionales Naturales de Colombia ninguna responsabilidad, por tanto, **los visitantes de estas áreas asumen los riesgos que puedan presentarse durante su permanencia en ellas.**" (resaltado fuera de texto)*

De la lectura integral de las normas transcritas, atendiendo el tenor literal de las palabras utilizadas en su sentido natural y obvio, es claro, que le asiste a favor de la Unidad Administrativa Especial Parques Nacionales Naturales de Colombia la excepción de mérito o de fondo objeto de la presente sustentación, eximente de responsabilidad que opera por ministerio de la Ley.

Es diáfana la voluntad del Decreto reglamentario y de la resolución de carácter general, expedida por la entidad, de imponerle la carga objetiva a las personas que ingresan a las áreas protegidas con fines de recreación, contacto con la naturaleza, descanso y educación asociados al ecoturismo, de asumir sin excepción los riesgos que ello representa.

Sumado a lo anterior, es necesario resaltar que la reiterada jurisprudencia del Consejo de Estado, máximo tribunal de cierre en materia de lo contencioso administrativo, ha sostenido de manera expresa e inequívoca que quien ejerce una actividad peligrosa a voluntad propia asume directamente las consecuencias.

En sentencia del 16 de mayo de 2019, Magistrado Ponente Marta Nubia Velásquez Rico, Expediente 2011-00545-01(47971), en la parte pertinente predica:

"De este modo, en el caso de quien ejerce una actividad peligrosa y sufre un daño, el derecho a ser indemnizado debe gobernarse con fundamento en la tesis de la falla probada del servicio y no del régimen de responsabilidad objetiva por riesgo excepcional, por cuanto el perjudicado fue quien generó la situación de peligro y, por ende, está obligado a asumir las consecuencias que de ello se deriven."

Como actividad peligrosa, dicho Operador Judicial en providencia 12487 del 13 de septiembre del 2001, determinó:

Parques Nacionales Naturales de Colombia

Nombre Dependencia – Grupo – Área - Territorial

Dirección: Calle 74 No. 11 - 81, Bogotá D.C., Colombia

Conmutador: (+57) 601 353 2400

Línea Gratuita: (+57) 01 8000 129722

"Una actividad es peligrosa cuando rompe el equilibrio existente, colocando a las personas ante el peligro inminente de recibir lesión en su persona o en sus bienes. La inminencia de un peligro que aborda la capacidad de prevención o resistencia común de los seres humanos, son las características determinantes para definir las actividades peligrosas."

Tal y como ya se advirtió, es un hecho notorio que el sumergimiento a las aguas marinas, además de constituirse en una actividad peligrosa, es voluntad del legislador eximir de toda responsabilidad a la Unidad Administrativa de Parques Nacionales Naturales por los accidentes que puedan sufrir los visitantes de las áreas protegidas (artículo 2.2.2.1.13.3 del Decreto Único 1076 de 2015), por lo que solicito de Honorable Operador Judicial declarar probada la presente excepción y por consiguiente negar las pretensiones.

Sin perjuicio de lo anterior, cabe destacar que la Unidad Administrativa de Parques al momento del ingreso de los visitantes al área protegida, en nuestro caso al señor Cesar Augusto Bolaños Barriga (q.e.p.d.), realizó unas conversaciones de los cuidados que se debe tener frente a los peligros que representa el ingreso a las aguas marinas, lugar donde además se encuentra una valla informativa ubicada en la playa cabo san juan del guía, conforme se prueba con el informe fechado el 28 de febrero de 2021 suscrito por los contratistas de la referida Unidad Administrativa.

1.2. Excepción de pago en relación con los perjuicios causados a los accionantes.

De la lectura integral del Decreto 1076 de 2015 y demás normas concordantes, así como de la Resolución 092 del 6 de marzo de 2018 anteriormente señalada, se evidencia que el ingreso voluntario de las personas a las áreas protegidas se convierte en un contrato de adhesión.

La Superintendencia de Industria y Comercio el contrato de adhesión lo define en los siguientes términos:

"Por regla general la celebración de un contrato, cualquiera que este sea, implica una discusión previa de las partes en relación con las cláusulas que lo integran; sin embargo, existen contratos en los que dicha discusión no se lleva a cabo puesto que en este evento, es la empresa que ofrece el bien o el servicio quien determina las condiciones sin que el usuario tenga lugar a discutirlos, éstos son los denominados contratos de adhesión."

De acuerdo con dicha definición, tenemos que con forme al Decreto 1076 de 2015 las personas que ingresen voluntariamente a las áreas protegidas deben asumir directamente los riesgos que ello implica.

Sumado a lo anterior, de acuerdo con la Resolución 092 del 6 de marzo de 2018 de forma obligatoria se requiere que el visitante adquiera una póliza de seguro, que se constituye en una tasación anticipada de los daños.

La póliza de seguro conforme a la oferta, establece los eventos que cubre y el valor máximo del siniestro.

Así las cosas, es claro que los visitantes que ingresan a las áreas protegidas, se adhieren a las condiciones establecidas por la Unidad Administrativa de Parques Nacionales Naturales, sustentadas en las normas ya señaladas.

En ese orden de ideas, los perjuicios causados a los accionantes por el deceso del señor Cesar Augusto Bolaños Barriga, ya fueron pagados por la compañía de seguros METLIFE COLOMBIA SEGUROS DE VIDA S.A, tal y como consta en el acta del 26 de octubre de 2022 suscrita ante la Procuraduría 55 Judicial II Para Asuntos Administrativos de Bogotá D.C.

Por lo anterior, respetuosamente solicito del Honorable señor Juez, declarar probada la excepción pago total de los perjuicios reclamados, negando las pretensiones.

1.3. Excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva, así como la falta de comprender en la demanda a todos los litis consorcios necesarios.

La jurisdicción de lo contencioso administrativo se rige por el principio de la justicia rogada, esto es, que corresponde al demandante la carga de identificar los integrantes que deben concurrir al proceso como parte pasiva, como las evidencias de la falla en el servicio de cada una de ellas.

Teniendo en cuenta dicho precepto, se resalta que según la demanda, el deceso del señor Bolaños Barriga ocurrió aguas marinas adentro.

En ese contexto, es claro que si bien cierto el Parque Tayrona el manejo como área protegida se encuentra a cargo de la Unidad Administrativa de Parques Nacionales Naturales, también lo es, que existe diversidad de autoridades nacionales, distritales y municipales que concurren de acuerdo con sus competencias, intervenir en la citadas áreas, como ejemplo, tenemos la Dirección General Marítima (inspección de las playas).

Así las cosas, le asiste a favor de la Unidad Administrativa de Parques Nacionales Naturales, la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva.

- 1.4. Excepción de fondo improcedencia de alegar en favor de terceros la propia culpa del causante del hecho.

Según la Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Civil, en su diccionario jurisprudencial define la culpa como:

"Hay culpa cuando el agente no previó los efectos nocivos de su acto, habiendo podido preverlos o cuando a pesar de haberlos previstos, confió imprudente en poderlos evitar."

Así las cosas, siendo un hecho notorio que la inmersión de aguas marinas representa un peligro para la vida de las personas, es claro, que corresponde al nadador adoptar todas las medidas necesarias para asegurar su propia integridad.

En gracia de discusión, lo propios accionantes argumentan que en la zona no se encontraban personas salvavidas, lo que infiere que el señor Cesar Augusto Bolaños Barriga confió en su propia pericia para avocarse y solventar los peligros de ingresar a las aguas marinas, no siendo otra cosa, que su fallecimiento acaeció por su propia culpa, la cual no puede ser aprovechada en favor de terceros.

Obsérvese que no se allega ninguna prueba que la inmersión en las aguas marinas por parte de señor Bolaños Barriga, se generó a consecuencia de un accidente, caída intempestiva por hechos externos, etc., lo que habrá de declararse probada la presente excepción de fondo.

- 1.5. Excepción de fondo las pretensiones incoadas por la parte actora se constituyen en un enriquecimiento sin justa causa.

De acuerdo con el caudal jurisprudencial de la jurisdicción civil, el enriquecimiento sin justa causa se concreta en las siguientes circunstancias, tal y como lo recoge el Juzgado 19 Civil del Circuito de Bogotá, proceso 110014003068 2018-00609 01, sentencia del 24 de septiembre de 2020:

"El enriquecimiento sin causa se configura en todos aquellos eventos en los que se acrecienta el patrimonio de una persona, a expensas del detrimento del patrimonio de otra persona, sin que medie para este desplazamiento patrimonial una causa jurídica o justificación alguna."

Parques Nacionales Naturales de Colombia

Nombre Dependencia – Grupo – Área - Territorial

Dirección: Calle 74 No. 11 - 81, Bogotá D.C., Colombia

Conmutador: (+57) 601 353 2400

Línea Gratuita: (+57) 01 8000 129722

Así las cosas, la configuración del enriquecimiento sin causa presupone la existencia de dos patrimonios diferentes, uno que se debe empobrecer y otro que se enriquece a costa de dicho empobrecimiento.

El fundamento jurídico de la prohibición de enriquecimiento injustificado, se basa en el artículo 8 de la ley 153 de 1887, en virtud de la cual "cuando no hay ley exactamente aplicable al caso controvertido, se aplicarán las leyes que regulen casos o materias semejantes, y en su defecto, la doctrina constitucional y las reglas generales de derecho.

Cabe decir, que el artículo 95 de la Constitución Política de Colombia en su primer numeral, establece "respetar los derechos ajenos y no abusar de los propios", en virtud del cual se puede apoyar el principio de enriquecimiento injustificado."

Claro queda entonces, de concederse las pretensiones invocadas por la parte actora en contra de la PNNC, se configuran en un enriquecimiento sin justa causa.

Vale la pena reiterar, que la compañía METLIFE COLOMBIA SEGUROS DE VIDA S.A ya efectuó a los demandantes el pago de los perjuicios ocasionados por el fallecimiento del señor Cesar Augusto Bolaños Barriga, de tal manera que no se ajusta a derecho pretender por segunda vez perseguir un nuevo pago a cargo de la PNNC, razón suficiente para negar las pretensiones del presente proceso.

2. Del pronunciamiento sobre las pretensiones y los hechos de la demanda.

Tal y como quedó demostrado en las excepciones de mérito, no es cierto que la causa de la muerte del señor Cesar Augusto Bolaños Barriga obedeció a una falla en el servicio atribuible a la Unidad Administrativa de Parques Nacionales Naturales de Colombia.

De acuerdo con el Decreto 1076 de 2015, las personas que ingresan a las áreas protegidas asumen bajo su propia responsabilidad, las consecuencias de los accidentes que se puedan generar.

Es uno hecho notorio, el peligro que representa ingresar a las aguas marinas, los oleajes intempestivos, entre otros.

La Unidad de Parques, previo y durante el ingreso al área protegida les brinda a sus visitantes las alertas de los peligros que se pueden correr con la inmersión en las aguas marinas, con la correspondiente señalización.

Parques Nacionales Naturales de Colombia

Nombre Dependencia – Grupo – Área - Territorial

Dirección: Calle 74 No. 11 - 81, Bogotá D.C., Colombia

Conmutador: (+57) 601 353 2400

Línea Gratuita: (+57) 01 8000 129722

En este orden de ideas, es claro que las pretensiones están llamadas al fracaso, con la simple lectura del artículo 2.2.2.1.13.3 del Decreto Único 1076 de 2015, no se resiste la más mínima discusión jurídica para concluir que no existen los fundamentos de hecho y de derecho que permitan en legal forma condenar a la Unidad Administrativa de Parques Nacionales, al pago de las sumas de dinero reclamadas por los accionantes.

3. De las pruebas a decretar a favor de la Unidad Administrativa de Parques Nacionales Naturales de Colombia.

Comedidamente solicito del Honorable Despacho Judicial de conocimiento, tener como pruebas documentales las siguientes:

- Comprobante de pago de las sumas de dinero reclamadas en el presente proceso, acta del 26 de octubre de 2022 suscrita ante la Procuraduría 55 Judicial II Para Asuntos Administrativos de Bogotá, por parte del apoderado de los accionantes y la compañía de seguros METLIFE COLOMBIA SEGUROS DE VIDA S.A.
- Resolución 092 del 6 de marzo de 2018 (acto administrativo de interés general), proferida por la Unidad Administrativa de Parques Nacionales Naturales de Colombia, mediante la cual se le impone la carga a las personas que visitan las áreas protegidas adquirir una póliza de seguro. Resolución publicada en el diario oficial 50.534 del 13 de marzo de 2018.
- Informe fechado el 28 de febrero de 2021, suscrito por la señora Erika Flores Navarro y Otros, contratistas de PNNC, donde se tiene inmerso el registro fotográfico que da cuenta de la existencia de la valla informativa ubicada en la playa cabo san juan del guía, y de las charlas dirigidas a los visitantes advirtiendo de los peligros que representar ingresar a las aguas marinas.

Así mismo, se decrete interrogatorio de parte, cuyas preguntas se formularán en la oportunidad procesal correspondiente.

Nota: En cuanto a lo preceptuado en el parágrafo 1 del numeral 7 del artículo 175 del Código de Procedimiento y de lo Contencioso Administrativo, es de señalar que de acuerdo con lo manifestado por la Dirección Territorial Caribe de PNNC, no se logró ubicar documentos adicionales a los adjuntados como prueba.

4. De las notificaciones.

Tanto el suscrito como PNNC recibimos notificaciones en el correo electrónico:

Parques Nacionales Naturales de Colombia

Nombre Dependencia – Grupo – Área - Territorial

Dirección: Calle 74 No. 11 - 81, Bogotá D.C., Colombia

Conmutador: (+57) 601 353 2400

Línea Gratuita: (+57) 01 8000 129722

notificaciones.judiciales@parquesnacionales.gov.co

5. De los anexos.

- Poder para actuar con los respectivos soportes
- Los documentos señalados en el título de pruebas.

Atentamente,



NEIL ARMSTRONG LOZANO FALLA
C.C. 80.418.734
T.P. 90.880 del C. S. de la J.