



**JUZGADO SEGUNDO CIVIL DEL CIRCUITO
SOACHA - CUNDINAMARCA**

TIPO DE PROCESO		ACCION DE TUTELA					
RADICACIÓN DEL PROCESO							
25754	31	03	002	2021	2	002	
RADICACIÓN DEL PROCESO JUZGADO DE ORIGEN CUE							
2574	044	003	002	2020	000	007	
ACCIONANTE	JOSÉ TULIO MORENO, representado mediante profesional del derecho						
ACCIONADOS	SOCIEDAD ADMINISTRADORA DE FONDOS DE PENSIONES Y CESANTÍAS PORVENIR S.A.						
DERECHO	SEGURIDAD SOCIAL		DECISIÓN	CONFIRMA			
Soacha	FECHA	DIA	veintiocho (28)	MES	enero	AÑO	dos mil veintiuno (2021)

ASUNTO A TRATAR

Procede el Despacho a resolver la impugnación del fallo de Tutela proferido el día catorce (14) de diciembre de dos mil veinte (2020) por el **JUZGADO SEGUNDO CIVIL MUNICIPAL DE SOACHA CUNDINAMARCA**, mediante la cual negó por improcedencia del amparo invocado por el accionante.

SOLICITUD DE AMPARO

El señor JOSE TULIO ROMERO, interpuso acción de tutela, de conformidad con los hechos descritos; en donde solicita el amparo a los derechos fundamentales al mínimo vital, dignidad humana y a la seguridad social.

TRÁMITE

El Juzgado Segundo Civil Municipal de Soacha Cundinamarca admitió la demanda de Tutela el día treinta (30) de noviembre de dos mil veinte (2020), y ordenó notificar a las partes para que ejercieran su derecho de defensa.

El fallador de primera instancia estudió el derecho amenazado, y de acuerdo al principio de informalidad el cual le corresponde al juez identificar y proteger, negó por improcedente el amparo invocado por el accionante.

Por lo que en oportunidad el apoderado judicial del señor JOSE TULIO ROMERO, impugna el fallo proferido por el juez de primera instancia.

Habiendo correspondido por reparto a este Juzgado, se admite la impugnación al fallo aludido, mediante auto calendado el día trece (13) de enero de dos mil veintiuno (2021).

EL FALLO IMPUGNADO

Realizado el análisis, el Juez de conocimiento indicó que al no verificarse el cumplimiento de los requisitos exigidos por la jurisprudencia constitucional, no queda otra vía para ese Juez que negarla por improcedente, en atención al principio de subsidiariedad, pues el procedimiento establecido para el litigio de las pretensiones de reconocimiento y pago de pensiones, está establecidos de manera

ASUNTO		ACCIÓN DE TUTELA					
25754	31	03	002	2021	2	002	
FECHA	DIA	veintiocho (28)	MES	enero	AÑO	dos mil veintiuno (2021)	

anticipada para dichos fines, pretendiendo que se inapliquen, modifiquen o se salten procedimientos previamente establecidos por la Ley, que de manera exclusiva corresponde a un juez diferente al de tutela.

IMPUGNACIÓN

A plenario obra escrito de impugnación, donde la parte accionante, plantea su inconformidad.

FUNDAMENTOS DE LA DECISIÓN

PROBLEMA JURÍDICO

En este asunto corresponde al Despacho resolver, si lo decidido por el Juez de primera instancia corresponde a un actuar legítimo del fallador.

COMPETENCIA

Este despacho es competente para conocer del asunto, de acuerdo con el artículo 86 de la Constitución Política y con los Decretos 2591 de 1991 y 306 de 1992, lo que indica que toda persona tendrá acción de tutela para reclamar ante los jueces la protección inmediata de sus derechos constitucionales fundamentales, cuando quiera que estos resulten vulnerados o amenazados por la acción o la omisión de cualquier autoridad pública e incluso de particulares.

La acción de tutela constituye un mecanismo encaminado a la protección efectiva de los derechos fundamentales de las personas, cuando estos resulten amenazados o vulnerados por cualquier autoridad pública e incluso en algunos casos por los particulares.

Desde el plano del propio funcionamiento estatal, también es posible identificar un cambio a partir de la Constitución de 1991, porque los fines que se predicen de nuestra organización política, los principios que se defienden en la Carta de Derechos y la estructura que se construye tras la idea de la función pública, exige la participación de todos los servidores públicos -sin importar cuál sea el contenido material de sus actos- y una aplicación de las normas vigentes que son tomadas como el inicio de la tarea de protección y garantía de los derechos.

CONTENIDO DE LA DECISIÓN

De acuerdo con los argumentos planteados por el impugnante, el análisis que esta Juzgadora, debe realizar es sí el fallo del *a quo* en efecto es acertado. Para tales efectos, se procede al análisis del caso en concreto. Y en aras de dar respuesta al problema jurídico planteado.

CASO CONCRETO

ASUNTO		ACCIÓN DE TUTELA					
25754	31	03	002	2021	2	002	
FECHA	DIA	veintiocho (28)	MES	enero	AÑO	dos mil veintiuno (2021)	

En ese orden de ideas, considera esta Jueza constitucional que en lo que respecta a las peticiones elevadas en sede de tutela, en el *Ítem PETITUM*, es procedente tener en cuenta, que Corte Constitucional ha previsto que, partiendo de una interpretación sistemática, tanto de la Constitución, como de los artículos 5º y 6º del Decreto 2591/1991, se deduce que la acción u omisión cometida que vulnere o amenace los derechos fundamentales es un requisito lógico-jurídico para la procedencia de la acción tuitiva de derechos fundamentales.

Basado en lo anterior, previo a entrar a decidir sobre el fondo del asunto, Juez debe verificar si ante la existencia de otro medio de defensa judicial, éste es eficaz e idóneo, es procedente traer aparte de la Sentencia **T-471/17**, procede la tutela como mecanismo definitivo cuando el medio ordinario dispuesto para resolver las controversias, no es idóneo y eficaz. **PRINCIPIO DE SUBSIDIARIEDAD DE LA ACCION DE TUTELA**, así:

“Subsidiariedad

1. *El inciso 4º del artículo 86 Superior consagra el principio de subsidiariedad como requisito de procedencia de la acción de tutela y establece que “[e]sta acción 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”.*

Del mismo modo, el numeral 1º del artículo 6º del Decreto 2591 de 1991, prevé que el amparo constitucional será improcedente, cuando existan otros medios de defensa judicial eficaces para resolver la situación particular en la que se encuentre el solicitante.

*En la **sentencia T-1008 de 2012**¹, esta Corporación estableció que, por regla general, la acción de tutela procede de manera subsidiaria y, por lo tanto, no constituye un medio alternativo o facultativo que permita complementar los mecanismos judiciales ordinarios establecidos por la ley. Adicionalmente, la Corte señaló que **no se puede abusar del amparo constitucional ni vaciar de competencia a la jurisdicción ordinaria, con el propósito de obtener un pronunciamiento más ágil y expedito**, toda vez que éste no ha sido consagrado para reemplazar los medios judiciales dispuestos por el Legislador para tales fines.*

*Posteriormente, en las **sentencias T-373 de 2015**² y **T-630 de 2015**³, estableció que si existen otros mecanismos de defensa judicial que resulten idóneos y eficaces para solicitar la protección de los derechos que se **consideran amenazados o vulnerados, el afectado debe agotarlos de forma principal y no utilizar directamente la acción de tutela. En consecuencia, una persona que acude a la administración de justicia con el fin de que le sean protegidos sus derechos, no puede desconocer las acciones judiciales contempladas en el ordenamiento jurídico**, ni pretender que el juez de tutela adopte decisiones paralelas a las del funcionario que debe conocer del asunto dentro del marco estructural de la administración de justicia.*

Ahora bien, en virtud de lo dispuesto en los artículos 86 Superior y 6º del Decreto 2591 de 1991, aunque exista un mecanismo ordinario que permita la protección de los derechos que se consideran vulnerados, existen algunas excepciones al principio de subsidiariedad que harían procedente la acción de tutela. La primera de ellas es que se compruebe que el mecanismo judicial ordinario diseñado por el Legislador no es idóneo ni eficaz para proteger los derechos fundamentales vulnerados o amenazados; y la segunda; que “siendo apto para conseguir la protección, en razón a la inminencia de un perjuicio irremediable, pierde su idoneidad para garantizar la eficacia de los postulados constitucionales, caso en el cual la Carta prevé la procedencia excepcional de la tutela”⁴.

En el primer supuesto, la aptitud del medio de defensa ordinario debe ser analizada en cada caso concreto, en consideración a las características procesales del mecanismo y al derecho

¹ M.P. Luis Guillermo Guerrero Pérez.

² M.P. Gloria Stella Ortiz Delgado.

³ M.P. Gloria Stella Ortiz Delgado.

⁴ Sentencia T-705 de 2012, M.P. Jorge Ignacio Pretelt Chaljub.

ASUNTO		ACCIÓN DE TUTELA					
25754	31	03	002	2021	2	002	
FECHA	DIA	veintiocho (28)	MES	enero	AÑO	dos mil veintiuno (2021)	

fundamental involucrado. Entonces, un medio judicial excluye la procedencia de la acción de tutela, cuando salvaguarda de manera eficaz el derecho fundamental invocado⁵.

*En relación con la idoneidad del recurso ordinario, esta Corporación en la **sentencia SU-961 de 1999**⁶ indicó que en cada caso, el juez de tutela debe evaluar y determinar si el mecanismo judicial al alcance del afectado puede otorgar una protección completa y eficaz, de no cumplirse con los mencionados presupuestos, el operador judicial puede conceder el amparo constitucional de forma definitiva o transitoria según las circunstancias particulares que se evalúen.*

*En el mismo sentido, la **sentencia T-230 de 2013**⁷, indicó que una de las formas para determinar que el mecanismo no es idóneo, se presenta cuando éste no ofrece una solución integral y no resuelve el conflicto en toda su dimensión. En consecuencia, la aptitud del medio debe analizarse en cada caso concreto y en su estudio se considerarán: (i) las características del procedimiento; (ii) las circunstancias del peticionario y (iii) el derecho fundamental involucrado.*

*De otra parte, en cuanto a la ocurrencia de un perjuicio irremediable, este Tribunal, en la **sentencia T-225 de 1993**⁸, señaló que de acuerdo con el inciso 3º del artículo 86 Superior, aquel se presenta cuando existe un menoscabo moral o material injustificado que es irreparable, debido a que el bien jurídicamente protegido se deteriora hasta el punto que ya no puede ser recuperado en su integridad.*

*Adicionalmente, en la **sentencia T-808 de 2010**⁹, reiterada en la **T-956 de 2014**¹⁰, la Corte estableció que se debe tener en cuenta la presencia de varios elementos para determinar el carácter irremediable del perjuicio.*

*En primer lugar, estableció que el daño debe ser **inminente**, es decir que está por suceder en un tiempo cercano, a diferencia de la mera expectativa ante un posible menoscabo. Este presupuesto exige la acreditación probatoria de la ocurrencia de la lesión en un corto plazo que justifique la intervención del juez constitucional. Es importante resaltar que la inminencia no implica necesariamente que el detrimento en los derechos este consumado. Asimismo, indicó que las medidas que se debían tomar para conjurar el perjuicio irremediable deben ser **urgentes y precisas** ante la posibilidad de un daño **grave** evaluado por la intensidad del menoscabo material a los derechos fundamentales de una persona. En esa oportunidad, la Corte señaló que la gravedad del daño depende de la importancia que el orden jurídico le concede a determinados bienes bajo su protección.*

*Finalmente estableció que la acción de tutela debe ser **impostergable** para que la actuación de las autoridades y de los particulares sea eficaz y pueda asegurar la debida protección de los derechos comprometidos.*

(...)

*Finalmente, en la **sentencia T-571 de 2015**¹¹, esta Corporación reiteró las sentencias anteriormente citadas e indicó que la informalidad que caracteriza el amparo constitucional no significa que el juez pueda sustraerse de verificar la veracidad de las afirmaciones que presentan las partes en el proceso. Asimismo, resaltó que la decisión del juez:*

“no puede ser adoptada con base en el presentimiento, la imaginación o el deseo, sino que ha de obedecer a su certidumbre sobre si en efecto ha sido violado o está amenazado un derecho fundamental, si acontece lo contrario, o si en el caso particular es improcedente la tutela”.

Con fundamento en las consideraciones anteriormente expuestas, se concluye que, en principio, la acción de tutela procede cuando se han agotado los mecanismos de defensa judicial ordinarios. No obstante, existen situaciones de hecho en las que puede demostrarse la ocurrencia o amenaza de un perjuicio irremediable, razón por la que resulta urgente la protección inmediata e impostergable por parte de las autoridades correspondientes para evitar la afectación de un bien jurídicamente protegido.

De acuerdo a lo anterior, la persona que alega la ocurrencia de un perjuicio irremediable debe acreditar probatoriamente los hechos en los que funda la configuración de dicha situación. Sin

⁵ Ver sentencias T-441 de 1993, M.P. José Gregorio Hernández Galindo; T-594 de 2006, M.P. Clara Inés Vargas Hernández y T-373 de 2015 M.P. Gloria Stella Ortiz Delgado.

⁶ M.P. Vladimiro Naranjo Mesa.

⁷ M.P. Luis Guillermo Guerrero Pérez.

⁸ M.P. Vladimiro Naranjo Mesa.

⁹ M.P. Juan Carlos Henao Pérez.

¹⁰ M.P. Gloria Stella Ortiz Delgado.

¹¹ M.P. María Victoria Calle Correa.

ASUNTO		ACCIÓN DE TUTELA					
25754	31	03	002	2021	2	002	
FECHA	DIA	veintiocho (28)	MES	enero	AÑO	dos mil veintiuno (2021)	

embargo, el análisis de los mencionados elementos demostrativos debe consultar los principios de informalidad y celeridad que orientan la solicitud de amparo”.

Dejando claro para esta jueza constitucional que se extracta de las pretensiones del escrito de tutela, que el aquí impugnante solicita al señor juez disponer:

“LA PETICIÓN DE AMPARO: *Que se ordene a la Sociedad Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías PORVENIR S.A., reconocer y pagarla pensión de garantía mínima de vejez gen favor de JOSE TULIO MORENO con efectividad a partir del 23de enero del 2019, por tener en esa fecha, los 62 años y más de las 1.150 semanas de cotización exigidas en el artículo65 de la ley 100/1993.*

PETICIÓN SUBSIDIARIA: *Que se ordene a la Sociedad Administradora de Fondos de Pensiones y Cesantías PORVENIR S.A., reconocer y pagar la pensión provisional prevista en el inc. 2º del artículo 2º del Decreto 142 del 2006, en favor de JOSE TULIO MORENO con efectividad a partir del 23de mayo del 2019, por haberse vencido en ese momento el plazo de los 4 meses contenidos en el art. 9 de la ley 797 del 2003, y por tener desde el 23 de enero del 2019, los 62 años y más de las 1.150 semanas de cotización exigidas en el artículo 65 de la ley 100/1993”.*

Remitiéndonos a la respuesta allegada por parte de la accionada ADMINISTRADORA DE FONDO DE PENSIONES Y CESANTIAS PORVENIR S.A., informo que el aquí accionante no cumple con los requisitos para acceder a una pensión de vejez en el Régimen de Ahorro Individual, pero podría tener una garantía de pensión mínima reconocida por el Ministerio de Hacienda. Lo anterior, toda vez que el Ministerio de Defensa no ha pagado el cupón a cargo correspondiente al bono pensión del accionante.

De igual manera, la accionada puso en conocimiento a esta Jueza constitucional que el Régimen de Ahorro Individual se financia con los aportes efectuados en la cuenta, las cotizaciones efectuadas con anterioridad al traslado del Régimen (bono pensional) y excepcionalmente con el aporte de la Nación para los casos de garantía de pensión mínima. Aclarando que el señor MORENO, no cumple con el capital necesario para financiar una pensión en el Régimen de Ahorro Individual, pero como tiene 1150 semanas cotizadas, puede acceder a una garantía de Pensión mínima de conformidad con lo normado en el artículo 65 de la Ley 100 de 1193, previo a los tramites pertinente y aprobaciones por parte del Ministerio de Hacienda y Crédito Público, finalmente deja en claro que la aquí accionada no es la única competente para conceder tal prestación.

Siendo este el argumento para confirmar la decisión impugnada, como quiera que se desprende de la documental adosada en sede de tutela, hechos y pretensiones de la misma que el accionante cuenta con otros mecanismos establecidos en nuestro ordenamiento procesal como lo preceptúa las **sentencias T-373 de 2015¹² y T-630 de 2015¹³**, así:

*“estableció que si existen otros mecanismos de defensa judicial que resulten idóneos y eficaces para solicitar la protección de los derechos que se **consideran amenazados o vulnerados**, el afectado debe agotarlos de forma principal y no utilizar directamente la*

¹² M.P. Gloria Stella Ortiz Delgado.

¹³ M.P. Gloria Stella Ortiz Delgado.

ASUNTO		ACCIÓN DE TUTELA					
25754	31	03	002	2021	2	002	
FECHA	DIA	veintiocho (28)	MES	enero	AÑO	dos mil veintiuno (2021)	

acción de tutela. En consecuencia, una persona que acude a la administración de justicia con el fin de que le sean protegidos sus derechos, no puede desconocer las acciones judiciales contempladas en el ordenamiento jurídico, ni pretender que el juez de tutela adopte decisiones paralelas a las del funcionario que debe conocer del asunto dentro del marco estructural de la administración de justicia”.

Teniendo en claro que el accionante, al sentirse inconforme ante la decisión tomada, contaba con los mecanismos legales de defensa para los derechos que este considera vulnerado.

Por tanto y conforme a lo ya expresado encuentra este Despacho que no es procedente la acción constitucional presentada por el accionante por intermedio de profesional del derecho, en razón que no hay vulneración a ningún derecho fundamental.

Así mismo el numeral 1° del art. 6° del Decreto 2591 de 1991 dice:

“1°. Cuando existan otros recursos o medios de defensa judiciales, salvo que aquella se utilice como mecanismo transitorio para evitar un perjuicio irremediable. La existencia de dichos medios será apreciada en concreto, en cuanto a su eficacia, atendiendo las circunstancias en que se encuentre el solicitante.

Teniendo en cuenta que se evidencio el trámite que se surtió por la accionada, no es de recibo por parte de esta Juez Constitucional, que la acción de tutela sea impostergable a fin de garantizar que sea adecuada para restablecer el orden social justo en toda su integridad, ya que como se ha citado anteriormente no se probó perjuicio irremediable para que proceda la acción constitucional.

Por ende, no es suficiente que se alegue la vulneración o amenaza de un derecho fundamental, para el caso, al mínimo vital, dignidad humana y a la seguridad social, para que se legitime automáticamente la procedencia de ese mecanismo constitucional, puesto que la tutela no puede utilizarse arbitrariamente, en especial si los derechos involucrados en el problema jurídico que se estudia, ya que dichas peticiones son de objeto de debate legal y de contradicciones jurídicas entre las partes.

En conclusión, la acción de tutela no es el instrumento apto para lograr que se ordene el pago de acreencias laboras, como quiera que no se cumple con los requisitos constitucionales, así mismo no se acreditó que éste haya realizado los trámites correspondientes ante las diferentes entidades, en busca del reconocimiento y pago de las alegadas acreencias ya que es objeto de un debate que debe darse ante otras instancias; la acción tutelar no debe ser utilizada como mecanismo alternativo para sustituir trámites administrativos y/o los jueces ordinarios en la tarea de resolver los conflictos propios de su jurisdicción. Ello desconocería la existencia de los instrumentos procesales ordinarios y especiales para declarar el derecho y resolver las controversias que les han sido asignadas previamente por la ley.

Siendo estos los argumentos para que este Despacho constitucional **CONFIRME** íntegramente la decisión adoptada por el a quo.

ASUNTO			ACCIÓN DE TUTELA				
25754	31	03	002	2021	2	002	
FECHA	DIA	veintiocho (28)	MES	enero	AÑO	dos mil veintiuno (2021)	

EN MÉRITO DE LO EXPUESTO EL JUEZ DE TUTELA EN NOMBRE DE LA REPÚBLICA DE COLOMBIA Y POR MANDATO DE LA CONSTITUCIÓN Y LA LEY.

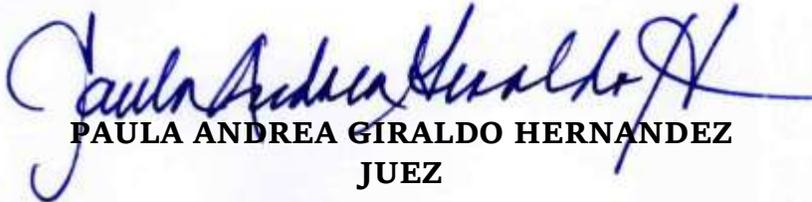
RESUELVE

PRIMERO: CONFIRMA el fallo calendarado día catorce (14) de diciembre de dos mil veinte (2020) por el **JUZGADO SEGUNDO CIVIL MUNICIPAL DE SOACHA CUNDINAMARCA**, de conformidad con la parte motiva de la presente providencia.

SEGUNDO: Notifíquese de esta decisión a las partes involucradas por el medio más expedito.

TERCERO: Cumplido lo anterior, remítase la actuación a la Corte Constitucional para su eventual revisión.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE



PAULA ANDREA GIRALDO HERNANDEZ
JUEZ

Firmado Por:

PAULA ANDREA GIRALDO HERNANDEZ
JUEZ CIRCUITO
JUZGADO 002 CIVIL DEL CIRCUITO DE SOACHA

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:

108705182410fd6c8ef13ae93e3bdb2852e2b8776e7fec2917212cdcadd745ca

Documento generado en 28/01/2021 02:16:25 PM

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