



GOBERNACIÓN DEL HUILA
Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila

Acta de Comité Sesión Extraordinaria No. 003 de 2015

FECHA 01 de junio de 2015

MIEMBROS JOSE PAUL AZUERO BERNAL
Delegado del Gobernador (Resolución 585 de 2014)

HERNANDO ALVARADO SERRATO
Director Departamento Administrativo Jurídico

LUIS EDUARDO SERRANO TAFUR
Secretario de Hacienda

SANDRA XIMENA CALDERON
Secretaria General

BRIGITTE OLARTE CARDOSO
Secretaria de Educación

INVITADOS ESPECIALES MARISOL GUTIÉRREZ TRUJILLO

ORDEN DEL DIA:

- 1.-Verificación del quórum.
- 2.- Exposición, análisis y conclusiones del comité frente a las siguientes solicitudes de conciliación prejudicial o judicial para la Procuraduría Judicial y Juzgados o Tribunales:
 - 2.1.- HECTOR HERNANDO QUINAYAS
- 3.-VARIOS
- 4.-RECOMENDACIONES

DESARROLLO

Siendo las 9:00 a.m. del 01 de junio de 2015 se da inicio al Comité de Conciliación en Sesión Ordinaria, y se procedió a su instalación por parte del delegado del señor Gobernador, Doctor JOSE PAUL AZUERO BERNAL, quien ordenó dar lectura al orden del día, Acto seguido se dio inicio a su desarrollo así:

1.-Verificación del quórum.

El presidente del Comité hace el llamado, se constata y manifiesta la existencia del quórum de liberatorio y decisorio para la presente sesión, quien advierte la ausencia de BRIGITTE OLARTE CARDOSO. Por lo tanto ordenó continuar el orden del día, siendo aprobado por los miembros permanentes. Acto seguido se dio inicio a la continuación del orden del día así:



GOBERNACIÓN DEL HUILA
Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila

Acta de Comité Sesión Extraordinaria No. 003 de 2015

2.- Exposición, análisis y conclusiones del Comité frente a la siguiente solicitud de conciliación prejudicial o judicial para la Procuraduría Judicial y Juzgados o Tribunales, entre otros asuntos:

2.1.- HECTOR HERNANDO QUINAYAS Y OTROS

RESPONSABLE DE LA FICHA:	DRA. MARIA ANGELICA QUINTERO VIEDA
1. REFERENCIA	
FECHA AUDIENCIA:	04 de junio de 2015
CONVOCANTE:	DEPARTAMENTO DEL HUILA
CONVOCADO:	HECTOR HERNANDO QUINAYAS Y OTROS
CONCILIACIÓN ENTRE ENTIDADES ESTATALES O PARTICULARES:	CONFLICTO CON PARTICULARES
PARTICIPACIÓN DE LA ENTIDAD:	CONVOCADO PRINCIPAL
TIPO SOLICITUD ANALIZADA POR EL COMITÉ:	JUDICIAL
AUTORIDAD CONVOCANTE:	DESPACHO JUDICIAL
PRINCIPAL MOTIVO DE LA SOLICITUD:	R.E.OMISIÓN EN EL CUMPLIMIENTO DE LA FUNCIÓN ASIGNADA
CAUSA NO ENLISTADA –OTRAS (En el punto anterior si selecciona OTROS ACTOS ADITIVOS especificar la causa,	
MEDIO DE CONTROL JUDICIAL:	CONTENCIOSO REPARACIÓN DIRECTA
VALOR TOTAL DE LAS PRETENSIONES O DE LA CONDENA:	\$145.132.600

HECHOS Y PRETENSIONES:

Los señores HECTOR HERNANDO QUINAYAS Y OTROS mediante apoderada presentó acción de Reparación Directa contra el Departamento del Huila a efecto de que se declare administrativa patrimonial y solidariamente responsable al Departamento del Huila por los perjuicios ocasionados con el accidente donde resultó quemado el niño ROBINSON HERNANDO QUINAYAS, en hechos ocurridos en la Vereda Piedra Tajada, sede del Colegio Misael Pastrana Borrero de Saladoblanco – Huila, el día 11 de Junio de 2009.

En el proceso referido se profirió sentencia condenatoria en contra del Departamento del Huila por el Juzgado Cuarto Administrativo de Descongestión, decisión que fue apelada el 22 de Abril de 2015 y en trámite del recurso conforme al artículo 192 del CPACA, el Juzgado citó a las partes a audiencia de conciliación por lo que se hace necesario traer el caso a estudio del Comité de Conciliación a efecto de determinar si se le presenta a los demandantes una propuesta de arreglo para dar cumplimiento al fallo de primera instancia y los términos en que ha de surtirse la misma o si por el contrario no hay ánimo conciliatorio y nos atenemos a las resultas de lo decidió en segunda instancia por el Tribunal Contencioso Administrativo del Huila.



GOBERNACIÓN DEL HUILA
Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila

Acta de Comité Sesión Extraordinaria No. 003 de 2015

ANÁLISIS Y RECOMENDACIÓN DE MARIA ANGELICA QUINTERO VIEDA

En el fallo se aduce como argumento para condenar al Departamento del Huila que hubo falla en el servicio por parte de la institución educativa MISAEI PASTRANA BORRERO, al omitir el deber de vigilancia, custodia y protección del menor consistente en ignorar las medidas de seguridad necesarias para proteger la integridad física de los menores dentro del plantel educativo especialmente si se desarrollarían actividades como la preparación y cocción de alimentos.

En la sentencia se condenó al pago de perjuicios morales en cuantía de 20 salarios mínimos legales mensuales para el niño y 10 para cada uno de los padres; y como daño emergente futuro a sufragar económicamente los gastos al menor en la atención hospitalaria y médico – quirúrgica que este requiera y que esté directamente relacionado con las quemaduras de II grado que padeció, así como los medicamentos que necesite para mantener o recuperar la salud.

Ahora bien, en el recurso de apelación se planteó los siguientes argumentos:

No comparte la suscrita los argumentos expuestos por el despacho para condenar al Departamento del Huila en el caso que nos ocupa, PRIMERO porque se dijo en el fallo que está probado “que el programa de alimentación escolar estuvo atendido en el primer semestre del año 2009 por el departamento del Huila pero el despacho omitió pronunciarse sobre un hecho que se le puso de presente y que fue debidamente probado por el Departamento con memorial radicado el 17 de octubre de 2014 en virtud de prueba oficiosa y es que la sede PIEDRA TAJADA de la institución educativa MISAEI PASTRANA BORRERO del municipio de Saladoblanco donde ocurrió el accidente fue la única excluida de este beneficio por estar cubierta por otro programa de alimentación escolar, tal y como se evidencia en el listado de instituciones educativas con sus respectivas sedes que debían ser atendidas en el primer semestre del año 2009 que hace parte del CONVENIO DE APOYO Y COOPERACIÓN No. 001 de 2009 celebrado entre el DEPARTAMENTO DEL HUILA y la FEDERACIÓN NACIONAL DE CAFETEROS como anexo donde de manera expresa aparece con cero (0) almuerzos asignados para esta sede educativa; así mismo, en el convenio quedó la salvedad que el Departamento asumía la alimentación escolar de los municipios no certificados del Departamento del Huila no cubierta por otros programas.

En conclusión: La institución educativa MISAEI PASTRANA BORRERO del municipio de Saladoblanco si fue beneficiaria del programa de alimentación escolar que prestaba el Departamento del Huila pero su sede educativa PIEDRA TAJADA donde ocurrió el accidente estaba excluida de este beneficio.



GOBERNACIÓN DEL HUILA
Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila

Acta de Comité Sesión Extraordinaria No. 003 de 2015

La SEGUNDA inconformidad respecto al fallo radica en el hecho que se logró establecer con la prueba testimonial que para el primer semestre del año 2009 el operador del programa de alimentación escolar para la sede educativa PIEDRA TAJADA era ALFABA quien atendía el PROGRAMA DE ALIMENTACIÓN ESCOLAR DEL ICBF y no la FEDERACIÓN NACIONAL DE CAFETEROS con quien tenía convenio el Departamento del Huila y esta prueba no fue valorada por la señora Juez.

En efecto, este hecho es probado con el testimonio de la señora CENAYDA MUÑOZ, manipuladora de alimentos en varias ocasiones de la sede educativa, quien a la PREGUNTA NUMERO DOS QUE LE HIZO EL DEPARTAMENTO DEL HUILA, acerca de si la asociación de padres de familia del colegio Misael Pastrana Borrero – Sede Piedra Tajada era el prestador del servicio de suministro de alimentos en la sede educativa o si lo hacían funcionarios del ICBF, contestó textualmente: "Pues era por parte del ICBF, esa gente es la que le va a revisar a uno"; así mismo, a la PREGUNTA NÚMERO VEINTE QUE LE HIZO LA DEMANDANTE acerca de quien asignaba los recursos económicos para la compra de los insumos para la preparación de los alimentos de los niños del Colegio precisó: "No recuerdo, me parece que era como ALFABA, como en un tiempo eran unos y después otros".

A la versión depuesta por CENAYDA MUÑOZ se le suma el testimonio de la señora ANA CECILIA CHAVARRO GAVIRIA, actual presidenta del restaurante escolar, quien a la PREGUNTA NÚMERO VEINTE QUE LE HIZO LA DEMANDANTE ¿Sabe usted quien asignaba los recursos económicos para la compra de los insumos para la preparación de los alimentos de los niños del Colegio? Contestó: "Eso era una fundación HABA, en esa época, no estoy muy segura pero me parece que se llamaba así porque tantas fundaciones que han pasado"; así mismo, a la PREGUNTA NUMERO UNO QUE LE HIZO EL DEPARTAMENTO DEL HUILA, ¿Sírvasse manifestar a este despacho si el ICBF Seccional – Huila era quien prestaba directamente el servicio de restaurante escolar en el colegio Misael Pastrana Borrero, sede vereda piedra tajada, para el año 2009?, contestó textualmente: Yo no me acuerdo, lo que recuerdo es que para esa época estaba una fundación HABA, me parece que se llamaba, no sé si tiene vínculo con el ICBF."

LA TERCERA inconformidad radica en que la entidad que represento resulta condenada con el argumento que se omitió el deber de cuidado del estudiante lesionado y por tanto se presenta una falla en el servicio educativo de lo cual difiero totalmente pues la Secretaría de Educación del Departamento del Huila nunca fue informada ni por servidores públicos del ICBF, ni por los padres de familia ni por las veedurías ciudadanas, ni siquiera por quienes ejercían la supervisión e interventoría del programa de alimentación escolar del ICBF, de las condiciones en que se estaban entregando los almuerzos en la sede educativa PIEDRA TAJADA y por el otro, el ICBF debió contratar para el programa de alimentación escolar el tipo de servicio denominado ración industrializada, es decir, la entrega del alimento ya listo para consumir, que es el sistema de entrega idóneo para los casos en que en la institución educativa no exista las instalaciones



GOBERNACIÓN DEL HUILA
Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila

Acta de Comité Sesión Extraordinaria No. 003 de 2015

adecuadas para la preparación y almacenamiento de los alimentos ni comedor para servir los mismos, por lo cual la responsabilidad del accidente recae única y exclusiva en cabeza del ICBF y su operador ALFABA que no siguieron los lineamientos establecidos expresamente en la Ley 1176/07 y las normas técnicas de alimentación escolar establecidas por el mismo ICBF.

De otro lado, si bien es cierto, existe una relación de sujeción y subordinación de los maestros hacia los alumnos que se traduce en un especial deber de protección y cuidado sobre estos, también lo es, el hecho de que no se prueba siquiera sumariamente en la demanda que hubo fallas en el deber de vigilancia, custodia y protección del menor o que sea evidente la culpa en la conducta de la docente encargada del curso y del rector de la institución educativa por la cual deba responder el Departamento por la actuación de sus agentes prestadores del servicio educativo.

En efecto, al momento en que ocurre el accidente, la profesora MARIA YUBENY FIGUEROA ARTUNDUAGA encargada del curso estaba con sus alumnos, cumpliendo con sus funciones cuando dos niños pasan corriendo y se enredan en la manguera que va del cilindro a la estufa haciendo caer una paila con aceite caliente sobre ROBINSON y la profesora YUBENY situación que resulta imprevisible en tanto su concreción dependía del azar y no de una conducta diligente de la docente; así mismo, al menor se le prestaron de inmediato los primeros auxilios como lo atestiguó la manipuladora de alimentos JAEL HOYOS ANTURI en entrevista realizada por el investigador de campo de la policía judicial SIJIN de Pitalito.

Finalmente, la CUARTA y última inconformidad radica en que la señora Juez condena al departamento del Huila a sufragar los costos del tratamiento que requiera el menor para menguar las secuelas de las quemaduras de segundo grado que padeció a título de perjuicio material en la modalidad de daño emergente futuro pero no se especifica cual es el tratamiento que requiere el menor, es decir, si es una cirugía plástica reconstructiva o el servicio médico de rehabilitación, psicología, psiquiatría etc; cuál es el valor del mismo, pues este tipo o clase de perjuicio es posible tasarlo o evaluarlo, de forma más o menos objetiva, con base en el porcentaje de invalidez decretado por el médico legista; por cuánto tiempo se debe asumir estos costos y lo más importante no se dejó en el fallo la salvedad que el tratamiento debe tener relación directa con las quemaduras de segundo grado que padeció el niño y que sea el dispuesto por los médicos tratantes.

RECOMENDACIÓN

En el caso que nos ocupa, hay una alta probabilidad de que el fallo de primera instancia sea confirmado en razón a que ha hecho carrera en la Jurisprudencia del Consejo de Estado que hay una responsabilidad de tipo objetivo en las lesiones que sufre un alumno dentro de una institución educativa de la cual solo se libera si se logra demostrar una fuerza mayor o caso fortuito en el



GOBERNACIÓN DEL HUILA

Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila

Acta de Comité Sesión Extraordinaria No. 003 de 2015

actuar de los docentes y de los rectores de las instituciones educativas por lo que considero que son pocas las probabilidades de éxito del recurso interpuesto siendo mi recomendación CONCILIAR la condena impuesta al Departamento pagando los daños morales en el porcentaje que apruebe el comité de conciliación y hacerle una oferta económica a los demandantes sobre el valor del tratamiento integral que requiere el menor incluida la cirugía plástica para lo cual deberá realizarse una valoración al niño por cuenta del Departamento a través del Hospital General de Neiva, siendo entonces necesario solicitar aplazamiento de la diligencia de conciliación.

DECISIÓN:

Terminada la exposición de la apoderada los miembros del Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila, deciden **NO CONCILIAR** el caso bajo análisis, teniendo en cuenta que el Departamento Huila no prestó el servicio de alimentación escolar en la sede PIEDRA TAJADA de la institución educativa MISAEL PASTRANA BORRERO del municipio de Saladoblanco donde ocurrió el accidente, toda vez que fue la única sede de la institución educativa excluida de este beneficio por estar cubierta por otro programa de alimentación escolar. Por lo que en el presente asunto se denota que no se integró el Litis consorte necesario al proceso, máxime cuando la apoderada del Departamento allegó en oportunidad la prueba respecto a la exclusión de dicha sede educativa (Convenio), la cual no fue valorada por el juez de primera instancia, constituyéndose un defecto factico en su decisión, sumado a lo anterior es claro y evidente según la prueba testimonial practicada que el INSTITUTO DE BIENESTAR FAMILIAR (ICBF) prestó el servicio de alimentación escolar en la sede de la Institución Educativa en comento a través de un operador (ALFABA), quien a su vez por su inadecuada prestación del servicio alimentario se estructuro la causa eficiente de las lesiones (quemaduras) al menor que hoy es el demandante.

ARGUMENTOS COMITÉ:

NO. La presente decisión se adopta bajo el concepto, según formato único de gestión de comité de conciliación – FUGCC, Concepto otros, "NO SE INTEGRO A LOS LITISCONSORTES NECESARIOS, MAXIME QUE FUE ADVERTIDO POR LA APODERADA DEL DEPARTAMENTO, PERO NO FUE VALORADA LA PRUEBA POR EL JUEZ DE PRIMERA INSTANCIA."

3. VARIOS.

NINGUNA

4.- RECOMENDACIONES

NINGUNA

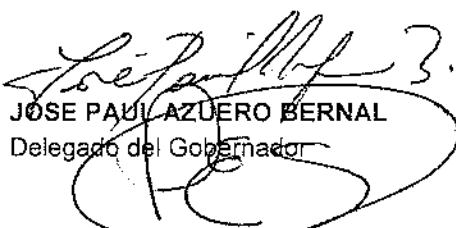


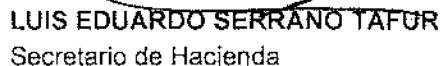
GOBERNACIÓN DEL HUILA
Comité de Conciliación y Defensa Judicial del Departamento del Huila

Acta de Comité Sesión Extraordinaria No. 003 de 2015

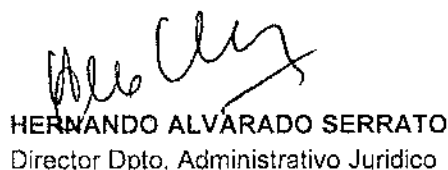
TERMINACION DE LA SESION:

Agotado el orden del día se termina la sesión siendo las 9:30 a.m. del mismo día, y una vez leída y aprobada esta Acta por los Miembros asistentes del Comité firman en constancia de lo anterior.


JOSE PAUL AZUERO BERNAL
Delegado del Gobernador


LUIS EDUARDO SERRANO TAFUR
Secretario de Hacienda

(AUSENTE)
BRIGITTE OLARTE CARDOSO
Secretaria de Educación


HERNANDO ALVARADO SERRATO
Director Dpto. Administrativo Jurídico


SANDRA XIMENA CALDERON
Secretaria General


MARISOL GUTIERREZ TRUJILLO
Jefe Control Interno


FELIPE ANDRÉS CERQUERA RIVERA
Secretario Técnico