

ENRIQUE GIL BOTERO

Excomisionado de la Comisión Interamericana
de Derechos Humanos. Ministro de Justicia y del Derecho

RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL DEL ESTADO

*Séptima edición,
revisada y puesta al día*



EDITORIAL TEMIS S. A.
Bogotá - Colombia
2017

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo a la séptima edición.....	VII
Prólogo a la cuarta edición.....	XV

CAPÍTULO I

FUNDAMENTOS CONSTITUCIONALES DE LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL DEL ESTADO

1. Cuestión previa: ¿por qué se debe responder?	1
2. Fundamento constitucional de la responsabilidad extracontractual del Estado	7
3. Punto de partida: el derecho natural en la Antigüedad.....	9
A) Sócrates y el positivismo.....	11
B) “Antígona” y el derecho natural.....	13
C) Del derecho natural medieval al presente	15
4. Ley natural y los derechos humanos	17
5. La Constitución de 1991	18
6. Del control de convencionalidad.....	21

CAPÍTULO II

EL DAÑO INDEMNIZABLE EN LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

1. El daño: su valoración e imputación	33
A) Características configurativas del daño.....	52
2. Principio de la integridad o indemnidad en la evaluación del daño en materia de derechos humanos y derechos fundamentales.....	149
3. Evaluación de los perjuicios por el Consejo de Estado.....	189
A) Perjuicio material	189
B) Perjuicios inmateriales	205
4. Coexistencia o acumulación de perjuicios inmateriales.....	277
A) Acumulación homogénea de perjuicios inmateriales.....	277
B) Acumulación heterogénea de perjuicios inmateriales.....	290
5. Concurrencia de la indemnización y las prestaciones sociales	291

CAPÍTULO III

EL DAÑO A LA SALUD EN COLOMBIA. RETOS FRENTE A SU DELIMITACIÓN, VALORACIÓN Y RESARCIMIENTO

1. Introducción	327
-----------------------	-----

	PÁG.
2. Análisis histórico de las categorías de daño inmaterial, diferentes al daño moral, en la jurisprudencia contencioso administrativa en Colombia	330
3. Las sentencias gemelas de unificación en Colombia	344
4. Por qué el daño a la salud o fisiológico es importante en un sistema jurídico como el colombiano. La valoración médica del daño a la salud.....	355
5. Valoración del daño a la salud en el ordenamiento jurídico interno	362
6. Críticas formuladas al daño a la salud.....	380
A) El primero que censura el daño a la salud en sí mismo	380
B) El segundo grupo de críticos, son defensores asiduos o aceptan la existencia del daño a la salud, pero discrepan del sistema de valoración empleado por el Consejo de Estado	382
7. Conclusiones	383
8. Reconocimiento e indemnización de perjuicios por daño a la salud en la jurisdicción civil	387

CAPÍTULO IV

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR LOS DAÑOS OCASIONADOS POR ACTOS TERRORISTAS

1. Evolución de la jurisprudencia.....	399
2. Regímenes legislativos especiales de indemnización	402
3. Responsabilidad del Estado por actos terroristas en el nuevo orden jurídico (bloque de constitucionalidad)	406

CAPÍTULO V

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO FRENTE AL TRANSPORTADOR TERRESTRE

1. Consideraciones previas.....	431
2. El transporte terrestre y los regímenes de responsabilidad administrativa ...	433
A) La teoría de la falla del servicio - sistema ordinario o tradicional.....	433
B) Responsabilidad por daño especial o riesgo excepcional frente al usuario de las vías públicas.....	446
3. Responsabilidad del Estado en accidentes de tránsito	452

CAPÍTULO VI

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA

Sección I. *El error judicial y la responsabilidad patrimonial del Estado*

1. La configuración del error judicial como caso de responsabilidad patrimonial del Estado	466
A) La negación de la responsabilidad patrimonial estatal por error judicial	466
B) El error judicial en la ley estatutaria de administración de justicia. Con-dicionamientos y restricciones en el control de constitucionalidad.....	470

	PÁG.
C) La superación de los condicionamientos y restricciones impuestos a la declaración del error judicial.....	474
2. Supuestos de error jurisdiccional según la jurisprudencia del Consejo de Estado.....	483
A) Casos en los que se niegan pretensiones	483
B) Casos en los que se declara la responsabilidad patrimonial del Estado..	492
3. Conclusiones	501

Sección II. Responsabilidad extracontractual del Estado por el funcionamiento defectuoso de la administración de justicia

4. Funcionamiento defectuoso de la administración de justicia en el derecho colombiano	507
5. Análisis de la jurisprudencia contencioso administrativa	512
6. Precisiones finales	517

Sección III. Responsabilidad extracontractual por privación

7. El marco conceptual del derecho a la libertad personal y la responsabilidad patrimonial del Estado por su limitación	520
8. Responsabilidad patrimonial por privación de la libertad.....	539
9. El daño antijurídico en la Constitución Política de 1991. Especial énfasis en la privación de la libertad.....	548
10. Evolución normativa y de la jurisprudencia sobre la responsabilidad patrimonial del Estado por privación de la libertad.....	549
11. Daños derivados de la vinculación a un proceso penal.....	575
12. De la causa extraña en la privación injusta de la libertad	578
13. Responsabilidad personal del servidor público y acción de repetición.....	598

Sección IV. El derecho a un proceso sin dilaciones indebidas y el retraso como funcionamiento anormal de la administración de justicia

14. Plazo razonable como manifestación de los derechos fundamentales al debido proceso y al correcto acceso a la administración de justicia.....	600
15. El plazo razonable: derecho fundamental, subjetivo y prestacional	606
16. Panorama de la dilación indebida del proceso judicial en el derecho extranjero.....	609
17. El contenido del derecho a un juicio en un plazo razonable	613
18. Plazo razonable y derecho a la libertad personal	619
19. Criterios de la jurisprudencia nacional e internacional sobre la vulneración del plazo razonable.....	623
A) La complejidad del asunto	623
B) El comportamiento de la autoridad judicial	624
C) La conducta del particular que demanda protección.....	625
20. La dilación indebida como falla del servicio por anormal funcionamiento de la administración de justicia.....	625

CAPÍTULO VII

DE LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO
POR LA ACTIVIDAD MÉDICO-SANITARIA

	PÁG.
1. Precisiones sobre el título de imputación y la carga de la prueba en materia de responsabilidad médica y hospitalaria.....	633
A) No existe una línea jurisprudencial en materia de falla presunta como título de imputación de la responsabilidad médico-hospitalaria.....	635
B) El sistema de las “cargas probatorias dinámicas”.....	644
D) La prueba de la falla en asuntos ginecobstétricos en Colombia.....	650
E) Análisis de la sentencia de 19 de agosto de 2009.....	656
2. La pérdida de oportunidad: criterio de imputación o daño autónomo. ¿Existe la pérdida de la oportunidad en la jurisprudencia del Consejo de Estado?	668
3. Responsabilidad extracontractual por la ocurrencia de “eventos adversos” en el servicio hospitalario.....	683

CAPÍTULO VIII

RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO
POR EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA.
¿RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL, EXTRA CONTRACTUAL
O FUENTE AUTÓNOMA DE LAS OBLIGACIONES?

1. Origen de la institución.....	703
2. Alcance de la expresión “hecho cumplido” y supuestos en los que se identifican ciertos hechos.....	707
3. Supuestos de responsabilidad patrimonial del enriquecido sin causa justificada.....	710
A) Elementos constitutivos del enriquecimiento sin causa.....	710
B) Responsabilidad del Estado y condiciones para su configuración.....	713
C) Irresponsabilidad del Estado por el enriquecimiento sin causa.....	726
4. Acción judicial para reclamarle el pago al enriquecido sin causa justa.....	736
5. La condena en favor del empobrecido sin causa adecuada.....	741
6. El enriquecimiento sin causa en la prestación de los servicios públicos de salud y educación.....	742
7. Tercer período. La sentencia de 22 de julio de 2009 y la restauración de la responsabilidad patrimonial por enriquecimiento sin causa.....	745
8. Cuarto período. La sentencia de unificación de la Sala Plena de la Sección Tercera del Consejo de Estado.....	750

CAPÍTULO IX

LA RESPONSABILIDAD DE LOS SERVIDORES PÚBLICOS

1. Los servidores públicos en la Constitución Política.....	753
2. Fundamentos constitucionales.....	765

	PÁG.
3. Características constitucionales de la responsabilidad de los servidores públicos	771
A) La reserva de ley en la responsabilidad de los servidores públicos	771
B) El debido proceso	776
C) Derecho al “non bis in idem”	784
4. Clases de responsabilidad de los servidores públicos	787
A) La acción de repetición (Const. Pol., art. 90)	787
B) La responsabilidad de los funcionarios por las condenas patrimoniales impuestas por la actuación de la administración de justicia	815
C) La caducidad de la acción de repetición	826
5. La responsabilidad fiscal. El daño resarcible y la imputación como elementos de la responsabilidad fiscal	827
A) la naturaleza jurídica de los procesos de responsabilidad fiscal y sus elementos definitorios	827
B) El daño resarcible en el procedimiento de responsabilidad fiscal	836
C) las particularidades de la imputación en el proceso de responsabilidad fiscal	843
D) Conclusiones	851
6. La responsabilidad disciplinaria	851
7. La responsabilidad penal de los servidores públicos	854
Índice de autores	859
Índice de materias	863

