

# RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL DEL ESTADO

**ENRIQUE GIL BOTERO**

**Séptima edición**

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. Condicionamientos 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
12. 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**

13. Plazo razonable como manifestación de los derechos fundamentales al debido proceso y al correcto acceso a la administración de justicia.....	600
14. El plazo razonable: derecho fundamental, subjetivo y prestacional .....	606
15. Panorama de la dilación indebida del proceso judicial en el derecho extranjero.....	609
16. El contenido del derecho a un juicio en un plazo razonable.....	613
17. Plazo razonable y derecho a la libertad personal .....	619
18. 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
19. 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