Expte. N° 54/2020
Carátula: ASENSIO, MARIA MANUELA c/ INSSJYP s/AMPARO LEY 16.986

Azul,

Atento el estado de los presente obrados, las circunstancias suscitadas y visto la naturaleza de los valores comprometidos en la presente acción expedita de amparo, es que, de conformidad a lo previsto en el art. 12 -inc. c) e *in fine*- del Reglamento de la Excma. Cámara Federal Apelaciones de Mar del Plata (Acordada 243/95), HABILÍTASE LA FERIA JUDICIAL ESPECIAL correspondiente al año y mes en curso, para el proveimiento del presente.

Tiénese a la **Sra. María Manuela Asensio**, por presentada, parte, con el **patrocinio letrado** del Sr. Defensor Público Oficial **-Dr. Francisco Javier POSSE-**, por denunciado domicilio real y por constituido domicilio electronico y procesal dentro del radio de la ciudad asiento geográfico de este Juzgado. *(Arts. 42 y 58 CPCCN, 25, 54, 60 Ley 24.946, 17 Ley 16.986; Acordadas 54/87 y 37/87 CSJN; Acordadas CSJN 38/2013 y CFAMDP 112/2014).*

Agrégadas las piezas que anteceden, dado el cariz y características de la petición habida y la ***calidad ostentada por la entidad estatal nacional*** en contra de quien y de cuyo accionar se dirige este amparo, **DECLÁRASE LA COMPETENCIA** de este Juzgado Federal para entender en la acción urgente de tutela promovida *(arts. 4° Ley 16.986, 116/117, 33, 42, 43, 75 -inc. 22- y cctes. C.N., 2 -inc.6- Ley 48; 1, 4 y cctes Ley 16.986; 25, 39 y 41 Ley 24.946; Ley Acordadas 1/06 y 7/06 C.S.J.N. y C.F.A.M.D.P.; Leyes 24.368, **19.032**, 23.660, 23.661; 22.431, 24.901, 25.280 y 26.378; 23.753, 25.788, Decreto 1271/98, Resoluciones 301/1999, 201/2002, 310/2004, 58/2003 del Ministerio de Salud).-*

Respecto de la **habilitación de instancia, resulta entonces de suma trascendencia el relato en el escrito de inicio, en cuanto se señala la patología del amparista,** con un cuadro ***ONCOLOGICO, cuya integridad física corre peligro,* quien es titular de un beneficio jubilatorio y se encuentra afiliado a la entidad demandada-.-**

Es por ello que declaro HABILITADA LA PRESENTE INSTANCIA JUDICIAL con oportuna citación fiscal. *(Arts. 2°/4° Ley 16.986; 43, 116/117, y cctes. C.N., Leyes **19.032**, 23.660 y 23.661).-*

En tal sentido, tiénese por promovida **ACCIÓN DE AMPARO** contra el ***INSTITUTO NACIONAL DE SERVICIOS SOCIALES PARA JUBILADOS Y PENSIONADOS (I.N.S.S.J.yP.)*** y declárase **exenta** del pago de **tasa de justicia** según lo dispuesto por el *art. 13 -incs. a), b) y f)- de la Ley 23.898.-*

En consecuencia, **REQUIÉRASE** a la entidad accionada que dentro del plazo de **DIEZ DÍAS** de anoticiada, **INFORME EN FORMA CIRCUNSTANCIADA** acerca de los antecedentes y fundamentos de la

#34526019#253987081#20200117083029746

negativa en autorizar a la amparista -**Sra. María Manuela Asensio**, **DNI N° 3.881.187, afiliada titular de dicha obra social -beneficio N° 150396444402- (conforme la documental que se adjunta)-** la provisión permanente, regular y continua, durante el tiempo que indiquen los profesionales -mientras exista prescripción médica que así lo indique-, con cobertura total (al 100% de su costo), del insumo prescrito -**a saber: *2 (DOS) GUIAS HIDROFILICAS, 1 (UN) STENT BILIAR (PROTESIS AUTOEXPANDIBLE BILIAR) Y 1 (UN) STENT ESOFAGICO (STENT AUTOEXPANDIBLE PARCIAL) PARA LA REALIZACION DE UNA DERIVACION BILIO-DIGESTIVA GUIADA POR ECOENDOSCOPIA (LINEA),*** en virtud del tratamiento que según indicación médica requiere la patología que le ha sido diagnosticada -a saber: ***TUMOR DUODENAL/ESTENOSIS.*** (*Art. 8 Ley 16.986*). Asimismo, por aplicación de los principios de economía, celeridad y concentración procesales, dada la especial naturaleza de la acción en trámite, **AMPLÍASE** el requerimiento efectuado precedentemente, de modo tal que junto con el informe circunstanciado requerido, el ***INSTITUTO NACIONAL DE SERVICIOS SOCIALES PARA JUBILADOS Y PENSIONADOS (I.N.S.S.J.yP.),*** acompañe las actuaciones administrativas y antecedentes obrantes en su poder, relativos al reclamo que iniciara en sede administrativa la accionante, bajo apercibimiento de ley. *(Arts. 34, 36, 325, 326 -inc.4°-, 329, 387, 388, 389, 398, 400 y cctes C.P.C.C.N.; 8, 11 y 17 Ley 16.986).-*

Concédase provisoriamente el beneficio de litigar sin gastos en los términos de lo previsto por el *art. 83 del C.P.C.C.N.* **Fórmese incidente de beneficio de litigar sin gastos,** que se conformará con las actas que la accionante deberá arrimar dando cumplimiento a lo previsto por el *art. 79 del C.P.C.C.N.*, y con copia de la presentación efectuada y del presente proveído. Todo ello, dejándose debida constancia en autos y registro pertinente. Fecho, se proveerá lo que por derecho corresponda en el incidente ordenado.-

Téngase presente las autorizaciones conferidas, con el alcance indicado y bajo entera responsabilidad del peticionante, la reserva del caso federal (*art.14 Ley 48*), la prueba ofrecida así como lo demás expuesto para su oportunidad.-

Atento el estado de los presentes obrados, pasen los **autos a despacho** a fin de resolver *inaudita pars* en torno a la cuestión cautelar aquello que por derecho corresponda. *(Arts. 34, 36, 133, 161, 195 y cctes C.P.C.C.N.; 17 Ley 16.986).-*

Y VISTOS Y CONSIDERANDO: Respecto de la **medida cautelar innovativa** peticionada esgrimida en forma anticipatoria y cuyo objeto se identifica -mas no se agota- con el fondo de la cuestión, en primer lugar, debemos recordar que la medida solicitada por la actora es de las llamadas "***innovativas***", que como sabemos, determina un cambio en el estado de hecho o bien modifica

en forma anticipada una situación jurídica, precisamente para evitar que se comprometa el eventual resultado del proceso principal. La medida innovativa "*es una diligencia precautoria que tiende a modificar el estado de hecho o de derecho existente antes de la petición de su dictado, medida que se traduce en la injerencia del tribunal en la esfera de libertad de los justiciables a través de la orden de que cese una actividad contraria a derecho o de que se retrotraigan las resultas consumadas de un proceder antijurídico*". (Cfr. COLOMBO, Carlos y otros; *Código Procesal Civil y Comercial de la Nación, Anotado y Comentado*, Tomo II, LLey 2006, p. 801).-

Por tal característica, además de los requisitos propios de otras cautelares, la doctrina exige el cumplimiento de uno adicional: la ***irreparabilidad de la situación de hecho o de derecho*** que se pretende innovar. Sea que se la considere un cuarto presupuesto o bien que se la entienda comprendida dentro del "***peligro en la demora***", no puede soslayarse que frente a la ausencia del aludido gravamen irreparable, este tipo de medida no podría prosperar. (cfr. C.F.A.Rosario, Sala A, Acuerdo 356/10 en "*Pieza separada en autos: CASTILLO, Mariano G. c/ Galeno Argentina S.A s/ Acción de Amparo*").-

En efecto, ademas de lo antes expuesto, la ***verosimilitud en el derecho*** del amparista a obtener la prestación -contraprestación, diría- de **los insumos**, surge por su **condición de afiliado -al ser** titular de **UN BENEFICIO PREVISIONAL N° *150396444402*** (conforme la documental que se adjunta)**- al INSSJP en su carácter de agente natural del seguro de salud** (que lo hace acreedor a la cobertura de sus prestaciones médicas), y por la **afección en la salud** que padece que se encuentra debidamente **certificada por profesional** médico interviniente así como la evolución de su tratamiento (ver documental agregada a la demanda); ello así, toda vez que de las constancias obrantes en el expediente dimana "prima facie" acreditado el padecimiento de la amparista, la condición de afiliado a la obra social, como así también la falta de entrega por parte de la demandada de los ***insumos*** necesaria para su **tratamiento** requeridos en función de la dolencia que afecta a la amparista, su conocimiento por parte de la entidad demandada,, creando un estado de indefensión e inseguridad para la salud de la accionante.-

Mas tratándose, en el caso, de un proceso constitucional, incoado en procura de amparar los intereses vitales de una **ciudadana de 80 años de edad, *Sra. María Manuela Asensio-* DNI N° 3.881.187-,** con cuadro de ***TUMOR DUODENAL/ESTENOSIS***, la decisión de denegar su autorización, postergarla o dilatarla, y/o interrumpir la provisión del insumo indicado por su médico especialista tratante, respecto de quien resulta con cobertura del

#34526019#253987081#20200117083029746

INSTITUTO NACIONAL DE SERVICIOS SOCIALES PARA JUBILADOS Y PENSIONADOS (I.N.S.S.J.yP.), por **resultar ser afiliada titular a la entidad accionada** *-conforme surge de copia de* ***credencial de afiliación a INSSJP-PAMI****, copia de* ***documento de identidad*** *(DNI), formulario de* ***prescripción médica*** *signado por el* ***Dr. GASTON L. JURY****, ejemplar de REQUERIMIENTO con constancia de presentacion en sede administrativa, historia clínica y prescripciones médicas firmadas por los galenos tratantes, informes y estudios médicos acompañados, etc…-*, **posee aptitud para poner en alto riesgo la salud y/o calidad de vida del amparista.-**

En definitiva, tanto la **verosimilitud del derecho** como el **peligro en la demora** se encuentran acreditados en autos como para que la medida cautelar proceda. Por ello, compartiendo el criterio sustentado reiteradamente por la Alzada y por nuestro Máximo Tribunal, a partir de una apreciación atenta de la realidad aquí comprometida, a mi juicio es procedente, por ahora, el otorgamiento de la pretensión impetrada por la parte accionante; ello, sin que éste pronunciamiento implique sentar posición frente a la cuestión de fondo.

Por otra parte, no ha de olvidarse que ha de propenderse a la protección de derechos y, en tal sentido, también se ha dicho que: "Brindar protección tardía a los derechos equivale a desampararlos, máxime cuando el garantismo actual nos exige otorgar una efectiva tutela judicial de los distintos derechos, cualquiera sea su naturaleza y no propender a su lesión haciendo primar excesivos formulismos". (Cfr CFAMDP, 9/11/2000, *in re "SOBARZO Soledad del Pilar c/ Secretaría de Comunicaciones de la Nación s/ Amparo"*, Expte. 4862; Registro 5898, Dres. Ferro-Tazza, Procedencia: JF N°. 2 MDP).-

En consecuencia, siguiendo precedentes contestes por ante este Juzgado Federal y la propia Alzada marplatense, dictados ante pedidos de similares características que el presente, y siendo que en definitiva **se ha demostrado la existencia de un perjuicio irreparable que habilite el adelantamiento de la tutela jurisdiccional**, habida ceuntea de que se encuentran comprometidos los intereses vitales del afiliado a la obra social accionada, encontrándose satisfechos los presupuestos que avalan su dictado a la luz de las alegaciones vertidas en el escrito inicial, de la documental adjunta y de los preceptos que emanan de los *arts. 34, 36, 198, 199, 200, 230 y cctes del C.P.C.C.N., y del complejo normativo integrado por arts. 14 "bis", 17, 33, 43, 75 -inc. 22- CN; las Leyes* ***19.032***, ***23.611***, *23.660, 23.661, 22.431, 24.901, 25.280 y 26.378; Resoluciones 201/2002 y 310/2004 del Ministerio de Salud (Anexos I -apartados 7.3 y 7.4-, II, III y IV) y sus modificatorias; art. 75 -inc 22- C.N.; sin que ello implique evaluar anticipadamente acerca del fondo de la cuestión,*

#34526019#253987081#20200117083029746

corresponde y así **resuelvo**: **DECRÉTASE MEDIDA CAUTELAR INNOVATIVA** -***bajo entera responsabilidad del accionante, y previa CAUCIÓN JURATORIA que se entiende prestada en la demanda inicial***-, **ORDENÁNDOSE** al ***INSTITUTO NACIONAL DE SERVICIOS SOCIALES PARA JUBILADOS Y PENSIONADOS (I.N.S.S.J.yP.)*** que EN FORMA INMEDIATA, a partir de la recepción de la presente, autorice, otorgue, concrete y efectivice el suministro y entrega ("en mano") a la **Sra. María Manuela Asensio DNI N° 3.881.187 afiliada titular de dicha obra social -beneficio N° 150396444402-, de modo permanente, regular y continuo de la medicación prescrita por su galeno tratante, a saber, *2 (DOS) GUIAS HIDROFILICAS, 1 (UN) STENT BILIAR (PROTESIS AUTOEXPANDIBLE BILIAR) Y 1 (UN) STENT ESOFAGICO (STENT AUTOEXPANDIBLE PARCIAL) PARA LA REALIZACION DE UNA DERIVACION BILIO-DIGESTIVA GUIADA POR ECOENDOSCOPIA (LINEA),*** requerido ante el tratamiento indicado para su patología -con la cobertura del 100 %- comprendiendo a las variaciones que en cuanto a intervalos y/o dosis y/o insumos y/o prácticas y/o aplicaciones demande la evolución y continuidad de su tratamiento y enfermedad -según estadio en que, eventualmente, se encontrase-, durante el tiempo que indiquen los profesionales -mientras exista prescripción médica que así lo indique y hasta tanto se dicte pronunciamiento definitivo en la presente tramitación.-

El suministro, su autorización y cobertura deberán ser efectivizado de inmediato, en la forma más expedita posible, evitando todo tipo de dilación y/o traba burocrática -arbitrando **toda medida de acción positiva** que para ello sea menester-. Dichas circunstancias y, en particular, su efectivo cumplimiento, deberán ser acreditadas en autos por la entidad asistencial requerida, dentro del plazo de CINCO DÍAS de anoticiado, y en el ínterin informar pormenorizadamente acerca de cada paso dado en pos de su concreción; así como los datos (nombre, apellido, cargo, legajo, etc.) respecto de los funcionarios encargados del área competente para el cumplimiento de lo aquí ordenado. Todo ello, **bajo apercibimiento de ley, de informar a su superioridad y remitir los antecedentes a la justicia penal** -responsabilizando a los funcionarios competentes intervinientes- ante la posible comisión del delito de desobediencia a una orden judicial, en caso de silencio y/o incumplimiento. *(Arts. 34, 36, 37, 325, 329, 396, 398, 400 y cctes del C.P.C.C.N., 239 C.P., 17 y 20 del Decreto-Ley 1285/58; 13 de la Ley 48; 15, 17 de la Ley 16.986).-*

Para su cumplimiento, **LÍBRESE UNICO OFICIO de estilo al *INSTITUTO NACIONAL DE SERVICIOS SOCIALES PARA JUBILADOS Y PENSIONADOS (I.N.S.S.J.yP.),*** con **HABILITACIÓN DE TIEMPO INHÁBIL** al efecto, debiendo ser aportado el proyecto respectivo por la accionante para su contralor y confronte en la forma de estilo.

Fecha de firma: 17/01/2020
Firmado por: MARTÍN BAVA, Juez Federal Subrogante

#34526019#253987081#20200117083029746

Expte. N° 54/2020
Carátula: ASENSIO, MARIA MANUELA c/ INSSJYP s/AMPARO LEY 16.986

(Arts. 34, 36 -inc. 4, ap. "c"-, 131, 133, 153, 333, del C.P.C.C.N.; 8 y 17 Ley 16.986; 37, 54 bis, 136 -inc. 2°- R.J.N.).-

REGÍSTRESE ***-cfr. Acordada CSJN 6/2014-;*** **NOTIFÍQUESE a los litigantes** -personalmente o mediante cédula dirigida al domicilio electrónico constituido en autos-; **CUMPLASE, OFICIESE**; y, fecho, prosiga la causa según su estado. *(Arts. 34, 36, 136 -inc. 2, 13 y 16-, 143 y cctes CPCCN -texto aprobado Ley 26.939, D.J.A.-; 17 Ley 16.986; Acordada 112/2014 CFMDP; Acordadas CSJN 38/2011, 6 y 11/2014 y 3/2015).*

Déjase constancia de que firmo el presente proveído -en calidad de Juez Federal Subrogante-, desde la ciudad de Azul en la que me encuentro, siendo la sede del Juzgado Federal a mi cargo.-

MARTIN BAVA
JUEZ FEDERAL

En igual fecha se ***registró****, protocolizándose como Sentencia* ***Interlocutoria****, a través de la plataforma respectiva del Sistema de Gestión Lex 100, conforme al* ***Sistema de Protocolización*** *implementado por* ***Acordada CSJN 6/2014****. Conste.*

En igual fecha **se notificó electrónicamente** a la parte actora. Conste.

Mariana RÉBORA
Prosecretaria Administrativa
Juzgado Federal Necochea

En fecha **se libro oficio** dirigido a la entidad demandada, conforme a lo ordenado por SS. Conste.

Mariana RÉBORA
Prosecretaria Administrativa
Juzgado Federal Necochea

Fecha de firma: 17/01/2020
Firmado por: MARTÍN BAVA, Juez Federal Subrogante

#34526019#253987081#20200117083029746

Expte. N° 54/2020
Carátula: ASENSIO, MARIA MANUELA c/ INSSJYP s/AMPARO LEY 16.986

En fecha **es retirado** por_____en su calidad de_____el **oficio librado** dirigido a la entidad demandada. Conste.

Mariana RÉBORA
Prosecretaria Administrativa
Juzgado Federal Necochea

En fecha **pasan** los autos al **Ministerio Público Fiscal,** en cumplimiento de la citación ordenada por SS. Conste.

Mariana RÉBORA
Prosecretaria Administrativa
Juzgado Federal Necochea

Fecha de firma: 17/01/2020
Firmado por: MARTÍN BAVA, Juez Federal Subrogante

#34526019#253987081#20200117083029746