**TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE CORDOBA**

**SALA TERCERA DE DECISIÓN**

**Magistrada Ponente:** *Dra. Diva María Cabrales Solano.*

Montería, ocho (8) de abril de dos mil veintiuno (2021)

|  |  |
| --- | --- |
| **Medio de Control.**  | Nulidad Electoral.  |
| **Radicación.**  | 23.001.23.33.000.2020.00040.00 |
| **Demandante.**  | Jesús María Herazo Escudero.  |
| **Demandado.**  | Rodrigo Antonio Ballesteros Argel. Personero Municipal de Cereté 2020-2023.  |

**SENTENCIA DE UNICA INSTANCIA**

Verificada la ausencia de vicios que nuliten lo actuado en la Instancia se apresta el Tribunal a proferir Sentencia de Única Instancia dentro del Medio de Control de Nulidad Electoral identificado en el pórtico de la presente.

1. **ANTECEDENTES.**
2. **De la demanda, sus hechos y pretensiones.**

El ciudadano Jesús María Herazo Escudero en nombre propio y en ejercicio del Medio de Control de Nulidad Electoral previsto en el artículo 139 del CPACA solicita del Tribunal la declaratoria de nulidad del acto de elección del Personero Municipal de Cereté periodo 2020-2023, señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel, fechado dicho Acto del 10 de enero de 2020.

Invoca como causal de anulación electoral la reglada en el numeral 5to del artículo 275 del CPACA, al estimar que el señor Ballesteros Argel no reúne las condiciones, calidades y requisitos para ocupar el cargo de Personero Municipal, pues su elección fue hecha por la Corporación Universitaria IDEAS, la cual no podía ser escogida por la Mesa Directiva del Concejo Municipal sino por la Corporación en pleno, argumentando además que dicha corporación ocultó los procedimientos de selección y evaluación de las hojas de vidas de varios candidatos lo que a su juicio comporta también una falsa motivación y una desviación de poder.

En lo que es propio a las normas violadas y el concepto de su violación indica el libelo demandatorio que el Acto de Elección demandado es contrario a las a los artículos 2, 13, 25, 29, 54, 83 y 209 de la Constitución Nacional y a los artículos 44, 137 y 275.5 de la Ley 1437 de 2011. El poco claro concepto de la violación sustentado por la parte actora se centra en determinar que la escogencia de la Corporación IDEAS por parte de la mesa directiva del H. Concejo Municipal de Cereté vulneró las normas ante dichas, en tanto, y a juicio del señor demandante dicho órgano de educación no contaba con la idoneidad necesaria para adelantar el proceso de selección del Personero Municipal.

1. **TRAMITE IMPARTIDO.**
2. **Admisión de la demanda.**

Repartido el expediente al despacho sustanciador, la señora Magistrada conductora del proceso inadmitió la demanda por auto del 27 de febrero de 2020, al estimar que la demanda incumplía con el requisito previsto en el artículo 166.1 del CPACA, en tanto, no se acompañó a la demanda de la constancia de publicación del Acto de Elección demandado. Ante la providencia inadmisoria y en el término concedido para la subsanación de la falencia indicada, la parte actora manifestó que había adelantado gestiones para la obtención de dicha constancia y a la fecha no había recibido respuesta alguna del H. Concejo Municipal de Cereté, razón por la cual el Despacho sustanciador, dispuso por auto del 5 de marzo de 2020, requerir al H. Concejo Municipal de Cereté para que se sirviera enviar la constancia de publicación en gaceta del Acto de Elección del señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel como personero del Municipio de Cereté, requerimiento que fue respondido de forma favorable por la Corporación en comento mediante memorial que milita a folio 96 del expediente.

Verificada la presentación en tiempo de la demanda, la no concurrencia del fenómeno jurídico de la caducidad y el cumplimiento de los demás requisitos de la demanda, la señora Magistrada Conductora del proceso luego de superada la suspensión de términos decretada por el Consejo Superior de la Judicatura para hacer frente a la pandemia ocasionada por el Covid-19, **admitió** la demanda por auto del tres (3) de agosto de 2020, ordenando las notificaciones y traslados de rigor.

1. **Contestación de la demanda.**

Se reproduce a continuación y de manera sucinta el ejercicio de contradicción y defensa de la parte demandada y la intervención del H. Concejo Municipal de Cereté como autoridad interviniente en la expedición del Acto Acusado de Nulidad.

* 1. **Del ejercicio de contradicción y defensa del personero demandado Dr. Rodrigo Antonio Ballesteros Argel.**

El demandando Rodrigo Ballesteros Argel se opone a la prosperidad de las pretensiones de la demanda, al estimar que las mismas carecen de fundamentación fáctica y jurídica.

En el escrito de contestación previo recuento de la naturaleza jurídica y disposiciones aplicables al concurso publico de méritos para la escogencia del personero municipal, precisa la defensa del demandado que el actor con la demanda intenta atacar el acto de elección del señor personero municipal argumentando un falsa motivación en el Acto de Escogencia de la Corporación IDEAS, aduciendo para ello que dicha Corporación Universitaria no es tan reconocida, lo que en su sentir no es cierto y que es demostrado con las pruebas arrimadas al proceso no solo la idoneidad de la Corporación sino que el actuar del Concejo Municipal apoyándose siempre en las normas que regulan el proceso de selección de los personeros. Con todo solicita se desestimen las pretensiones de la demanda.

Por último y en prosperidad de sus argumentos y razones, la defensa del demandando propone las excepciones de mérito de: *“Legalidad del Acto N°009 Sesión Especial 10 de enero de 2020”*, “*Legalidad del Procedimiento de Elección*” e “*Indebida causal de nulidad invocada por el demandante*”

* 1. **De la intervención del H. Concejo Municipal de Cereté. Autoridad Interviniente en la expedición del Acto Acusado.**

El Concejo Municipal de Cereté se opone a la prosperidad de las pretensiones de la demanda argumentando que dicho órgano actuó dentro del marco de los preceptos normativos previstos en la constitución y en las Leyes 136 de 1994 y 1551 de 2012 para la elección del personero municipal, que el proceso público de selección agotó todas las etapas previstas en la Ley y estas fueron respetuosas de los términos.

Indica además que agotadas las etapas del concurso los doctores Rodrigo Ballesteros Argel y Misael Herrera Portillo alcanzaron los máximos puntajes, y que luego de ser entrevistados por la Corporación se procedió previa verificación de puntaje y aptitudes a escoger como personero al señor Ballesteros Argel.

Conforme a lo anterior estima el Conejo Municipal de Cereté que contrario a lo estimado por el demandante no hay lugar a estimar que el Acto de elección sea contrario a la ley o que la mesa directa haya actuado con falsa motivación o desviación de poder.

La defensa del Concejo Municipal finalizó su intervención proponiendo las excepciones de fondo de *“Ausencia de falsa motivación en el Acto Acusado”* y “*El Acto Administrativo acusado fue expedido sin desviación a las atribuciones propias de quien las profirió”*

1. **De la Decisión sobre las excepciones previas.**

Las excepciones previas incoadas en este proceso fueron resueltas por escrito en aplicación del artículo 12 del Decreto Legislativo 806 de 2020 mediante proveído del veinticinco (25) de septiembre de 2020, en dicha providencia se declararon imprósperas las excepciones de *“Inepta demanda por no individualizar el Acto Acusado”* y de *“Inepta demanda por no cumplir con los requisitos formales- insuficiente concepto de violación”* incoadas por los apoderados del Concejo Municipal de Cereté y del señor demandado respectivamente, contra dicho proveído las partes no incoaron recurso alguno.

1. **Audiencia Inicial[[1]](#footnote-1).**

Agotada la fase introductora del proceso y resultas por escrito las excepciones previas, el despacho de la señora Magistrada Sustanciadora dispuso por auto del 22 de octubre de 2020, fijar el día 27 de octubre de 2020 a las 9:30 AM como fecha y hora para celebrar la Audiencia Inicial contemplada en el artículo 283 del CPACA.

En la fecha antedicha, de forma virtual y a través del aplicativo Lifesize la Magistrada Sustanciadora presidió la audiencia inicial de que trata el artículo 283 del CPACA, en dicha diligencia se proveyó sobre el saneamiento del proceso etapa en la cual no se adoptó medida de saneamiento alguno en la medida que no se observó la ocurrencia de vicio alguno que nulitara lo actuado hasta ese momento procesal, se fijó el litigio y se dictó el Auto de pruebas[[2]](#footnote-2).

Al finalizar dicha diligencia se fijó el día 10 de noviembre de 2020 a las 9:30 am como fecha y hora para celebrar la audiencia de pruebas.

1. **Audiencia de Pruebas[[3]](#footnote-3).**

En fechas del 10 de noviembre y el 2 y 12 de diciembre de 2020, a través del aplicativo LifeSize, se celebró la Audiencia de Pruebas reglada en el artículo 285 del CPACA en dicha diligencia virtual la señora Magistrada dispuso la incorporación al expediente de las pruebas documentales ordenadas en la Audiencia Inicial.

Así mismo y por considerar innecesaria la realización de la audiencia de alegaciones y juzgamiento la señora magistrada titular dispuso que las partes y el señor Agente del Ministerio Público presentaran por escrito sus alegatos y el concepto de rigor dentro de los diez (10) días siguientes a la terminación de la audiencia.

1. **ALEGACIONES CONCLUSIVAS Y CONCEPTO DEL MINISTERIO PUBLICO.**

Se reproducen a continuación y de manera sucinta los alegatos finales y el concepto del señor Agente de Ministerio Publico, rendidas dentro del término concedido por la Magistrada Conductora del proceso al finalizar la Audiencia de Pruebas.

* 1. **Alegaciones conclusivas de la parte demandante.**

Por lo sucinto del alegato conclusivo de la parte actora, la Sala lo reproduce bajo su exacta literalidad:

*“Están demostrado en el plenario que el actual personero del Municipio de Cereté- Córdoba no llena los requisitos legales para desempeñar el cargo. No existe la prueba requerida y se encuentra por debajo del puntaje requerido para ser personero.*

*Sin más elucubraciones, me permito solicitar se dicte sentencia ordenando la destitución respectiva.”*

* 1. **Alegaciones conclusivas de la parte demandada.**

El apoderado del señor Personero Municipal de Cereté rindió sus alegatos de conclusión manifestando a este Tribunal que con las pruebas allegadas al proceso se pudo establecer y comprobar que desde un principio de conformidad con la Resolución N° 105 de noviembre 25 de 2019 se convocó y reglamentó la realización del concurso público y abierto de méritos para la elección de personero Municipal de Cereté 2020-2023. Y además que ésta fue publicada en la cartelera Informativa del Honorable Concejo Municipal de Cereté, así como también fue publicada en la página de la Alcaldía Municipal de Cereté y en el portal de la Corporación Universitaria de Colombia IDEAS.

Indica además que también se pudo establecer con el material probatorio que de las propuestas presentadas por las instituciones Educativas de Educación Superior que se postularon para iniciar el proceso de elección de personero de Cereté, la propuesta más conveniente fue la de la Corporación Universitaria de Colombia IDEAS, toda vez que ésta se llevaría a cabo en la ciudad de Montería y de manera ad honorem, razón por la cual la Mesa Directiva del Concejo Municipal de Cereté no escogió las otras dos propuestas, ya que la de la Universidad de Cartagena cobrando la suma de doce millones de pesos ($12.000.000) y si bien es cierto la propuesta de la Corporación Universitaria Antonio Nariño lo hacía ad honorem ésta llevaría a cabo el proceso en su sede de la ciudad de Cartagena, condición que troncaría a muchos de los postulantes al concurso trasladarse a esa ciudad.

Aunado a ello precisa el alegato conclusivo que, la falsa motivación alegada por el demandante bajo el argumento de que la escogencia de la Corporación IDEAS es poco conocida, queda sin argumentos pues se demostró que dicha Institución cuenta con los debidos permisos de funcionamiento y se halla habilitada para realizar este tipo de procesos.

Finalmente indica el alegato que no se estructura la causal de nulidad electoral consagrada en el numeral 5 del artículo 275 del CPACA, pues se demostró que en el señor personero del Municipio de Cereté no concurrió ningún tipo de inhabilidad, incompatibilidad o conflicto de interés, recordando que estas son de rango Intuito Personae y no están sujetas a la calidad que tenga la universidad encargada de guiar el proceso de selección.

Con todo solicita se nieguen las pretensiones de la demanda.

* 1. **Alegaciones conclusivas del H. Concejo Municipal de Cereté- Autoridad Interviniente en la expedición del Acto Acusado.**

Previo recuento de la actuación procesal surtida y del proceso de selección adelantado por el H. Concejo Municipal de Cereté para la escogencia del personero municipal para el periodo 2020-2023, el alegato final presentado por el apoderado de la corporación edilicia, destaca que todos los actos administrativos preparatorios para la escogencia del personero como el de su escogencia fueron propiamente motivados con fundamentos facticos y jurídicos, así como cada una de las actuaciones de los servidores públicos del concejo fueron dentro de las atribuciones que les da la ley para ello, por lo que el acto de elección acusado no adolece de ninguna de las causales que el actor predica.

Destaca además que, no se demostró por parte del demandante que se configurara causal de nulidad como como falsas de motivación del acto acusado, ni que haya habido desviación de las atribuciones propias del Concejo Municipal de Cerete en la expedición del acto acusado; así como tampoco que se hubiere configurado la causal especifica aducida por el demandante de que el demandado Rodrigo Antonio Ballesteros Argel no cumpliera con los requisitos en su hoja de vida como estudios y experiencia profesional para ocupar el cargo, tal y como se puede analizar de su hoja de vida allegada al expediente

En ese mismo sentido indica el alegato que con las pruebas documentales que se encuentran en el expediente se demuestra que el acto administrativo de elección acusado se expidió conforme a derecho y que se motivó con fundamentos facticos y legales, se expidieron por parte del concejo todos los actos administrativos previos y preparatorios para la escogencia del Personero Municipal de Cerete y se respetaron todas las garantías procesales a cada uno de los concursantes. Así mismo que no se actuó con desviación de poder ninguno de los servidores públicos que participaron en el proceso de escogencia del personero, tal y como se aprecia en la prueba documental recopilada en el expediente.

Con todo solicita del Tribuna el despacho desfavorable de las pretensiones del señor demandante.

* 1. **Concepto del Ministerio Publico.**

El señor Procurador 124 Judicial II para la conciliación administrativa de Montería y quien actuó como Agente del Ministerio Publico en este proceso, conceptuó a la Sala solicitando la negación de las pretensiones de la demanda.

Precisa el concepto de la vista fiscal en primera medida que, de acuerdo con los cargos propuestos en la demanda, lo primero que debía estudiarse era la competencia de la Mesa Directiva del H. Concejo Municipal de Cereté para adelantar la selección de la Institución Educativa de Educación Superior que acompañaría el proceso de escogencia del personero municipal, indicando el señor Procurador que de acuerdo con la probanza militante a la foliatura, se descarta este cargo de anulación pues el pleno de la corporación edilicia facultó a su mesa directiva para que adelantara el proceso de escogencia de la Institución de Educación Superior.

En lo que respecta al cargo de falta de idoneidad de la Corporación IDEAS invocado por el actor destaca la vista fiscal que el mismo no prospera pues la dicha Institución educativa cumple con el presupuesto exigido por el artículo 2.2.27.1 del Decreto 1083 de 2015, motivo por el cual puede adelantar concursos públicos de méritos para la escogencia de personeros municipales.

En cuanto al cargo de falsa motivación relacionado con la falta de experiencia de la Corporación IDEAS, destaca el Agente del Ministerio Publico que no prospera el mismo, pues la valoración de la experiencia de dicha Corporación se hizo conforme a las reglas fijadas en la Invitación Publica dispuesta por el H. Concejo Municipal de Cereté y no obstante de existir otras propuestas y que fueron arrimadas como pruebas al proceso, la parte actora no logró demostrar que aspectos de la propuesta presentada por la corporación IDEAS carecían de veracidad.

Frente al cargo de desviación de poder indica la vista fiscal que el mismo no prospera, pues el dicho del actor no fue corroborado de manera alguna por las pruebas obrantes al expediente, resaltando que la desviación de poder, está ligada al fuero interno del funcionario, lo que impone su acreditación fundamentalmente a través de prueba indiciaria, sin perjuicio de la libertad probatoria, reiterando entonces, que el solo dicho del actor no puede ser tenido como cierto.

Finalmente, y en lo que es propio a las presuntas irregularidades en la calificación de los participantes en el concurso publico de méritos, destaca la vista fiscal que observado los criterios y valores de selección empleados por la Corporación IDEAS y que figuran como pruebas al interior del expediente, no se vislumbra variación en los resultados, descartándose de contera las irregularidades invocadas por la parte actora.

Corolario de su exposición destaca la vista fiscal que el señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel fue elegido con sujeción al principio constitucional del mérito.

1. **CONSIDERACIONES.**
2. **De la Competencia del Tribunal y de la instancia en que se decide el asunto.**

Este Tribunal es competente para conocer del Presente Medio de Control y dictar la presente Sentencia de Única Instancia, según viene normado por el numeral 10 del artículo 151[[4]](#footnote-4) del CPACA, por cuanto, el Municipio de Cereté cuenta con una población de 96.252 habitantes según información del DANE, dicho número poblacional es superior a los 70.000 habitantes que exige la disposición antes dicha para que esta Corporación conozca de la referida causa en Única Instancia.

1. **Problema Jurídico.**

De acuerdo con la fijación del litigio establecida en la Audiencia Inicial el problema jurídico al interior del asunto *sub examine* se sustrae en lo siguiente:

**“*Determinar si hay lugar a declarar la nulidad del Acto de Elección del señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel como personero del Municipio de Cereté para el periodo 2020-2024 contenido en el Acta N°009- Sesión Especial del 10 de enero de 2019 del H. Concejo Municipal de Cereté, por haberse expedido presuntamente con desviación de poder y falsa motivación, conllevando tal situación a que sobre el elegido pesare falta a las calidades legales y constitucionales para acceder al cargo de personero Municipal”***

Para dar respuesta al anterior problema jurídico se deberán estudiar los siguientes aspectos:

1. El desarrollo de concurso publico de méritos adelantado por el Concejo Municipal de Cereté para la escogencia del personero Municipal periodo 2020-2024 y si sobre el mismo la mesa directiva o la corporación en pleno incurrió en alguna irregularidad.
2. Determinar si la Corporación Universitaria IDEAS se encontraba debidamente facultada para adelantar dicho concurso publico de méritos.
3. Si concurren los presupuestos al caso concreto para invocar la causal especifica de nulidad electoral prevista en el artículo 275.5 del CPACA.

**Tesis de la Sala:** Este Tribunal al proferir la presente Sentencia sostendrá la tesis que hay lugar a declarar la nulidad del Acto de Elección del señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel como personero del Municipio de Cereté para el periodo 2020-2023, al no configurarse los cargos de nulidad propuestos en la demanda.

1. **Estudio de los cargos concretos de anulación.**

Prescribe el artículo 275.5 del CPACA, que los actos de elección o de nombramiento son nulos en los eventos previstos en el artículo 137 de este Código y, además, cuando: (…) ***5. Se elijan candidatos o se nombren personas que no reúnan las calidades y requisitos constitucionales o legales de elegibilidad o que se hallen incursas en causales de inhabilidad.*** (Las negrillas son nuestras.

Al estudiar esta causal de anulación electoral el H. Consejo de Estado por conducto de su Sala Electoral, ha recalcado:

*2.3.2. Así las cosas, puede observarse que la norma trascrita, prevé varias condiciones que se deben verificar cuando una persona pretenda el acceso a un cargo o empleo, so pretexto que su desconocimiento se erija como una causal de nulidad al no ostentar i) las calidades y requisitos constitucionales y legales de elegibilidad; ii) o al estar inmerso en alguna de las causales de inhabilidad.*

*2.3.2.1. El concepto de calidades y requisitos, hace referencia a las condiciones que según la Constitución y la ley debe cumplir una persona que aspire a determinada dignidad, las cuales varían de acuerdo con el em pleo al que se aspire. Por otra parte, las inhabilidades, se traducen en las situaciones previstas en la ley que limitan el acceso a un cargo o que conlleva a la imposibilidad sobreviniente para continuar en su ejercicio. Dichas circunstancias se constituyen en el marco del medio de control de nulidad electoral como una causal de nulidad de carácter subjetivo –dado que recae exclusivamente en el elegido- y no en el proceso de elección ni en alguna de las etapas del proceso electoral.*

*2.3.3. Es decir, bajo la óptica de la causal de nulidad consagrada en el numeral 5 del artículo 275 de la Ley 1437 de 2011, se puede controlar un acto de los consagrados en el artículo 139 ídem, por la falta de requisitos para acceder al cargo o porque quien pretende acceder al mismo se encuentra inhabilitado, según la Constitución y la Ley”* (Subrayas fuera de texto)*.[[5]](#footnote-5)*

Conforme a esta interpretación del Alto Tribunal de lo Contencioso Administrativo bien puede entenderse que la existencia de vicios o irregularidades al interior de los concursos públicos de méritos realizados con ocasión de la elección de un determinado funcionario pueden afectar la idoneidad de este y por tanto es dable atacar en sede de nulidad electoral la elección de aquel por la ocurrencia de tales vicios.

Así las cosas, se apresta el Tribunal al estudio de los 3 aspectos decantados en la fijación del litigio para resolver el problema jurídico planteado.

* 1. ***El desarrollo de concurso publico de méritos adelantado por el Concejo Municipal de Cereté para la escogencia del personero Municipal periodo 2020-2024 y si sobre el mismo la mesa directiva o la corporación en pleno incurrió en alguna irregularidad.***

Frente a este cargo de anulación la parte actora señala la falta de competencia de la mesa directiva del Concejo Municipal para escoger la entidad encargada de adelantar el concurso, pues a juicio del demandante esa competencia quedó reservada para la plenaria, de acuerdo con el Acta 067 del 8 de noviembre de 2019.

Con respecto de ello este Tribunal se permite realizar el siguiente análisis, se tiene que al expediente fue arrimada copia del dicha acta, esto es, Acta de Sesión N° 67 Sesión N° 03 del 8 de noviembre de 2019, observándose en la misma que el Concejo Municipal de Cerete autorizó a su mesa directiva para adelantar todo el proceso de selección del personero.

Así las cosas, con sujeción a las facultades otorgadas por la Corporación Edilicia en pleno, la mesa directiva procedió a la escogencia de la corporación IDEAS, expidiendo para el efecto la Resolución 104 del 18 de noviembre de 2019.

Quiere decir lo anterior que la mesa directiva del H. Concejo Municipal de Cereté si ostentaba competencia para adelantar el proceso de selección del señor Personero en razón de las facultades que le fueran concedidas por el pleno de dicha corporación edilicia, situación administrativa que no desborda las competencias ordinarias que le asisten al pleno de los concejos municipales.

Bajo estos razonamientos el cargo no próspera.

* 1. ***Determinar si la Corporación Universitaria IDEAS se encontraba debidamente facultada para adelantar dicho concurso publico de méritos.***

Censura el demandante que la escogencia de esa universidad fue amañada, al descalificarse una universidad acreditada por el Ministerio de Educación Nacional, como lo es la Universidad de Cartagena, para escoger en su lugar a IDEAS, que en su sentir no era idónea para adelantar el concurso.

Frente a este cargo el Tribunal realiza la siguiente apreciación, el artículo 35 de la Ley 1551 de 2012 prescribe:

*“****ARTÍCULO 35.*** *El artículo 170 de la Ley 136 de 1994 quedará así:*

*Artículo 170. Elección. Los Concejos Municipales o distritales según el caso, elegirán personeros para periodos institucionales de cuatro (4) años, dentro de los diez (10) primeros días del mes de enero del año en que inicia su periodo constitucional, previo concurso público de méritos, de conformidad con la ley vigente. Los personeros así elegidos, iniciarán su periodo el primero de marzo siguiente a su elección y lo concluirán el último día del mes de febrero del cuarto año.”*

De la norma en cita bien se observa que el legislador tan solo impuso la obligación de adelantar un concurso público de méritos, sin identificar o determinar las cualidades o investiduras que habría de ostentar la institución que acompañará dicho concurso.

Ahora bien, el artículo 2.2.27.1 del Decreto 1083 de 2015 Por medio del cual se expide el Decreto Único Reglamentario del Sector de Función Pública, estableció:

“***ARTÍCULO 2.2.27.1*** Concurso público de méritos para la elección personeros. El personero municipal o distrital será elegido de la lista que resulte del proceso de selección público y abierto adelantado por el concejo municipal o distrital.

**Los concejos municipales o distritales efectuarán los trámites pertinentes para el concurso, que podrá efectuarse a través de universidades o instituciones de educación superior públicas o privadas o con entidades especializadas en procesos de selección de personal.**

El concurso de méritos en todas sus etapas deberá ser adelantado atendiendo criterios de objetividad, transparencia, imparcialidad y publicidad, teniendo en cuenta la idoneidad de los aspirantes para el ejercicio de las funciones.”

Las negrillas y subrayas son nuestras.

Conforme a la norma antes expuestas se entiende sin mayores elucubraciones que la competencia para adelantar el concurso publico de méritos para la escogencia de los personeros municipales, es única de los Concejos Municipales, no obstante, este órgano municipal para apoyarse en los tramites de dicho concurso puede recurrir a universidades o instituciones de educación superior públicas o privadas o a entidades especializadas en procesos de selección de personal.

Obsérvese que tratándose de entidades de educación superior la norma no exige cualificación especial u otro requisito, como la acreditación en alta calidad (como parece entenderlo el demandante), tanto exige que se trate de universidades o instituciones de educación superior. Este requisito es superado por la Corporación Universitaria IDEAS, la cual según certificado de existencia y representación legal que obra al expediente y es datado del 9 de octubre de 2019 *“Es una institución de educación superior PRIVADA, de utilidad común, sin ánimo de lucro y su carácter académico es el de institución universitaria, con personería jurídica reconocida mediante RESOLUCIÓN número 22185 de 1984-12-18, expedida por el Ministerio de Educación Nacional”.*

Lo anterior viene en significar que la corporación Universitaria IDEAS por ser una institución de educación superior si se encontraba acta para adelantar los tramites del concurso publico de méritos para la escogencia del personero municipal de Cereté.

Este solo razonamiento vale para declarar la no prosperidad del cargo en estudio, ahora bien, y como quiera que sobre este punto la parte actora hizo otros señalamientos, el Tribunal estima necesario pronunciarse sobre los mismos a fin de hacer un estudio pleno e íntegro del cargo de anulación.

Pues bien, a juicio del señor demandante existe una falsa motivación relacionada con la experiencia de la Corporación IDEAS, pues entre otras cosas la idoneidad de esta fue calificada con 80 puntos y la Universidad de Cartagena, que cuenta con alta acreditación solo obtuvo 30, desconociéndose las razones de esa calificación.

Teniendo en cuenta lo anterior y luego de revisado el expediente Administrativo levantado por el Concejo Municipal de Cerete este Tribunal advierte que no hay prueba de que, durante la actuación administrativa, que culminó con la escogencia de IDEAS, como entidad encargada de apoyar en la realización del concurso de méritos, se hubiera demostrado o al menos cuestionado la información que allegó IDEAS con su propuesta. Ahora bien, la parte actora tampoco censuró como falsa dicha información al interior de este litigio, de suerte que sus afirmaciones solo pueden valorarse como meros dichos sin ningún respaldo factico o jurídico.

Finalmente, indica el actor en los argumentos de este cargo que la escogencia de la Corporación IDEAS se dio con desviación de poder, para favorecer a quien finalmente resultó elegido como personero del Municipio de Cereté, a saber, el señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel, frente a esta censura el Tribunal indica que de acuerdo con la concepción jurisprudencial y doctrinal que se tiene sobre la desviación de poder como casual de anulación de los Actos Administrativos, esta ocurre cuando el Acto Administrativo es producido aunque por un funcionario competente, faltando a los fines del buen servicio, correspondiéndole a quien promueva la acción de nulidad demostrar cuales fueron los verdaderos móviles y provechos del funcionario que expidió dicho Acto, situación que en el asunto *sub examine* no ocurrió, pues el señor demandante no precisa siquiera cuales son las razones de la desviación de poder alegada y los presuntos provechos de quienes intervinieron en la expedición del Acto.

Bajo estos argumentos para la Sala el cargo no prospera.

* 1. ***Si concurren los presupuestos al caso concreto para invocar la causal especifica de nulidad electoral prevista en el artículo 275.5 del CPACA.***

La causal especifica de anulación electoral prevista en el numeral 5 del artículo 275 del CPACA, es del siguiente tenor literal:

*“5. Se elijan candidatos o se nombren personas que no reúnan las calidades y requisitos constitucionales o legales de elegibilidad o que se hallen incursas en causales de inhabilidad.”*

La norma en comento bien puede decirse que consagra dos situaciones que a saber son: I) Que el elegido o nombrado no reúna las calidades o requisitos para su elección o nombramiento y II) Que el elegido o nombrado se halle incurso en causal de inhabilidad; siendo esta última parte de la norma, una norma en blanco, pues debe recurrirse a otra norma de carácter sustantivo a fin de determinar cuál de las causales de inhabilidad previstas por el Constituyente o el Legislador le es aplicable al elegido o nombrado.

En el caso concreto la parte actora invoca la causal en estudio, alegando que el demandado señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel no reúne las condiciones, calidades y requisitos para ocupar el cargo de Personero Municipal, pues su elección fue hecha por la Corporación Universitaria IDEAS, la cual no podía ser escogida por la Mesa Directiva del Concejo Municipal sino por la Corporación en pleno, argumentando además que dicha corporación ocultó los procedimientos de selección y evaluación de las hojas de vidas de varios candidatos lo que a su juicio comporta también una falsa motivación y una desviación de poder.

Quiere decir ello que la parte actora invoca la causal estimando su estructuración bajo la dialéctica de la primera parte de la norma, es decir, que el elegido no reúne los requisitos y calidades constitucionales y legales.

Frente a ello, el Tribunal advierte que en ningún momento la parte actora señaló a cuáles requisitos y calidades faltó el señor demandado y sus argumentos tan solo se basaron en indicar los cargos de falta de competencia, desviación de poder y falsa motivación que ya fueron estudiados por la Sala en los acápites que preceden y que, conforme a lo dicho respectivamente en ellos, ninguno prospera.

Aunado a ello, este Tribunal luego de revisar la amplia documental obrante al proceso, no vislumbra la inobservancia de requisito o calidad alguno por parte del señor demandado para ocupar el cargo de personero municipal. Así mismo, no es cierto que la Corporación IDEAS ocultara los procedimientos de selección y evaluación de las hojas de vidas de varios candidatos, pues desde la presentación de la propuesta al H. Concejo Municipal de Cereté la dicha Corporación indicó el método de evaluación y los criterios a tener en cuenta a la misma, además en la probanza recaudada al interior de este proceso, la Corporación IDEAS se sirvió allegar las tablas de resultados de las cuales no se observa falta alguna o alteración de resultados, cargos que valga aclarar tampoco fueron señalados durante el proceso por las Partes o el señor Agente del Ministerio Publico.

Así las cosas, este Tribunal no observa lo concurrencia en el demandado de los presupuestos de la causal de anulación electoral invocada pues no se demostró que faltare a los requisitos o cualidades exigidos para el desempeño del cargo o que se encontrara inmerso en causal alguna de inhabilidad.

Conforme a ello, el cargo no prospera.

1. **Conclusiones.**

Como quiera que no prosperan ninguno de los cargos de la demanda se negarán las pretensiones anulatorias de la parte actora. Ahora bien, ya que de acuerdo con el estudio realizado por este Tribunal es dable concluir que el Acto Electoral demandado conserva la presunción de legalidad que por ministerio de la Ley le asiste y que el procedimiento adelantando por el Concejo Municipal de Cereté para su expedición se vio libre de falsa motivación o desviación de poder, es nuestro corolario decantar que prosperan los medios exceptivos de fondo denominados: **“Legalidad del Acto N°009 Sesión Especial 10 de enero de 2020”**, **“Legalidad del Procedimiento de Elección”, “Ausencia de falsa motivación en el Acto Acusado” y “El Acto Administrativo acusado fue expedido sin desviación a las atribuciones propias de quien las profirió”** propuestas por la defensa del señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel y del Concejo Municipal de Cereté; respectivamente.

*In fine* y como se consignará en la parte resolutiva de este proveído el Tribunal declarará probadas las excepciones de fondo denominadas: **“Legalidad del Acto N°009 Sesión Especial 10 de enero de 2020”**, **“Legalidad del Procedimiento de Elección”, “Ausencia de falsa motivación en el Acto Acusado” y “El Acto Administrativo acusado fue expedido sin desviación a las atribuciones propias de quien las profirió”** propuestas por la defensa del señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel y del Concejo Municipal de Cereté; respectivamente y consecuencialmente negará las pretensiones de la demanda de nulidad electoral incoada por el señor Jesús María Herazo Escudero.

1. **COSTAS**

De acuerdo con lo normado en el artículo 188 del CPACA[[6]](#footnote-6) procede la Sala a pronunciarse sobre la condena en costas, absteniéndose este Tribunal de su imposición atendiendo a la naturaleza pública de la acción.

*En mérito de lo expuesto el Tribunal Administrativo de Córdoba, administrando justicia en nombre de la Republica de Colombia y por autoridad de la Ley*

**FALLA**

**PRIMERO: DECLARENSE** probadas las excepciones de mérito denominadas **“Legalidad del Acto N°009 Sesión Especial 10 de enero de 2020”**, **“Legalidad del Procedimiento de Elección”, “Ausencia de falsa motivación en el Acto Acusado” y “El Acto Administrativo acusado fue expedido sin desviación a las atribuciones propias de quien las profirió”** propuestas por la defensa del señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel y del H. Concejo Municipal de Cereté; respectivamente, según se indicó en la motivación.

**SEGUNDO:** En consecuencia, de lo anterior **NIEGUENSE** las pretensiones de la demanda incoada en nombre propio por el señor Jesús María Herazo Escudero contra el Acto de Elección del señor Rodrigo Antonio Ballesteros Argel como personero del Municipio de Cereté para el periodo 2020-2024, según se indicó en la motivación.

**TERCERO: SIN COSTAS** de acuerdo con lo expuesto en la motivación.

**CUARTO: EJECUTORIADO** este proveído **ARCHÍVESE** el expediente previas las anotaciones a las que hubiere lugar.

**COPIESE, COMUNIQUESE, NOTIFIQUESE Y CUMPLASE**

Los Honorables Magistrados,

****

**DIVA MARÍA CABRALES SOLANO**

**GLADYS JOSEFINA ARTEAGA DIAZ PEDRO OLIVELLA SOLANO**

1. *Las especificidades de lo acontecido en la diligencia pueden observarse en el Acta que se visualiza en el aplicativo Justicia XXI Web- TYBA.*  [↑](#footnote-ref-1)
2. *En esta oportunidad el auto de pruebas consistió la admisión de las pruebas aportadas con la demanda y su contestación y el decreto de las pruebas solicitadas por la parte demandante.*  [↑](#footnote-ref-2)
3. *Las especificidades de lo acontecido en la diligencia pueden observarse en el Acta que se visualiza en el aplicativo Justicia XXI Web- TYBA.*  [↑](#footnote-ref-3)
4. *ARTÍCULO 151. COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES ADMINISTRATIVOS EN ÚNICA INSTANCIA. Los Tribunales Administrativos conocerán de los siguientes procesos privativamente y en única instancia:*

*10. De la nulidad de los actos de elección expedidos por las asambleas departamentales y por los concejos municipales en municipios de setenta mil (70.000) habitantes o más que no sean capital de departamento. El número de habitantes se acreditará con la información oficial del Departamento Administrativo Nacional de Estadísticas –DANE–.*

*La competencia por razón del territorio le corresponderá al tribunal con jurisdicción en el respectivo departamento.* [↑](#footnote-ref-4)
5. *Consejo de Estado. Sala de lo Contencioso Administrativo. Sección Quinta. Sentencia del 4 de marzo de 2019.*  [↑](#footnote-ref-5)
6. ***ARTÍCULO 188. CONDENA EN COSTAS.****Salvo en los procesos en que se ventile un interés público, la sentencia dispondrá sobre la condena en costas, cuya liquidación y ejecución se regirán por las normas del Código de Procedimiento Civil.* [↑](#footnote-ref-6)