

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, veinticinco (25) de agosto de dos mil veintidós (2022)

Auto Interlocutorio 56

MAGISTRADA PONENTE: ANA MARGOTH CHAMORRO BENAVIDES

Radicación:	76001-23-33-000-2022-00606-00 (Samai)
Acción:	Nulidad Electoral
Demandante:	Andrés Eduardo Dewdney Montero andresdewdney@hotmail.com celular: 3166933431
Demandado:	Departamento del Valle del Cauca laurajvilla@hotmail.com contactenos@valledelcauca.gov.co njudiciales@valledelcauca.gov.co aarbelaez@valledelcauca.gov.co Superintendencia de Notariado y Registro Notificaiones.juridica@supernotariado.gov.co katemonts@hotmail.com celular 3122083545
Vinculado	JORGE ELIECER GALLEGU GONZÁLEZ Notario Único del Círculo de Pradera (Valle del Cauca) unicasanpedrovalle@supernotariado.gov.co Jorgegallego@hotmail.com Celular 3166949020
Instancia:	Única instancia
Tema	RESUELVE RECURSO CONTRA NEGATIVA DE SUSPENSIÓN ACTO DEMANDADO.

I. PUBLICIDAD.

El expediente físico fue digitalizado y puede consultarse en el repositorio **MERCURIO**, previa solicitud de acceso al siguiente link <https://bit.ly/3i5HGEU>. En el siguiente link encontrará un video tutorial para el ingreso: <https://bit.ly/3BQHMIh>.

El expediente digital se encuentra nuestra sede electrónica **SAMAI**, donde podrá consultar las actuaciones en el botón **“CONSULTA DE PROCESOS”** en el siguiente link <https://samairj.consejodeestado.gov.co/Vistas/Casos/procesos.aspx>.

En SAMAI también encontrará la VENTANILLA VIRTUAL, link <https://relatoria.consejodeestado.gov.co:8087/> donde los sujetos procesales podrán **radicar memoriales y escritos** para lo cual deben ingresar a la VENTANILLA VIRTUAL, dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Memoriales y/o Escritos”, aceptar términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo anexando copia del documento de identidad que acredite su calidad dentro del proceso y cargar los archivos con destino al proceso en los formatos permitidos pdf,.docx,.doc,.xlsx. Tamaño máximo por cada archivo: 20 MB. Estos memoriales y escritos se gestionarán directamente al proceso, lo que garantiza celeridad, economía, eficiencia, transparencia y publicidad, **por tanto, es el canal oficial del Tribunal para recibir memoriales a partir del 16 de mayo de 2022.**

En el mismo link los usuarios podrán solicitar ACCESO A LOS EXPEDIENTES para consultar documentos protegidos por reserva, para ello deben dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Acceso a expedientes” aceptar términos



y condiciones, diligenciar el formulario respectivo y anexar el documento de identidad escaneado por ambos lados con el fin de acreditar su calidad dentro del proceso.

En el siguiente link podrá consultar un video tutorial que lo guiará en SAMAI: [acceso a la ventanilla virtual.webm](#).

Solo de manera subsidiaria continuarán recibiendo escritos y memoriales en el correo electrónico: rpmemorialestadmvc Cauca@cendoj.ramajudicial.gov.co identificando la radicación completa del expediente, el magistrado ponente, el medio de control, las partes y el asunto so pena de no gestionar el memorial. Las partes darán cumplimiento al artículo 78.14 del CPG.

Las partes informarán el canal digital elegido para surtir las actuaciones y notificaciones del presente proceso. **En su defecto se tomarán como tales los correos electrónicos que obran en el proceso y en el SIRNA.**

De celebrarse alguna audiencia se hará a través de la plataforma LIFESIZE.

I. ANTECEDENTES.

Con auto de 1 de agosto de 2022 la Sala de Decisión negó la medida cautelar de suspensión provisional de los efectos del Decreto 1-17-0419 de 9 de mayo de 2022 confirmado por el Decreto 1-17-0545 de 8 de junio de 2022.

El auto se notificó por estado el 4 de agosto de 2022¹.

Inconforme, ese mismo día la parte actora formuló recurso de apelación.

Sostuvo que lo que cuestiona no es el derecho de preferencia de rango legal, sino que el nombramiento del señor Jorge Eliecer Gallego González en ejercicio del referido derecho se haya hecho bajo el amparo de una reglamentación “ilegal” en la medida en que el Acuerdo 01 de 2021 del Consejo Superior de la Carrera Notarial fue suspendido provisionalmente por reproducir el contenido del Decreto 254 de 16 de octubre de 2014 anulado por el Consejo de Estado. Entonces, cualquier nombramiento que se realice en aplicación del derecho de preferencia resulta ilegal por violar los artículos 4 y 131 de la Constitución.

Destacó que con la solicitud de suspensión no se pretende obstruir los derechos de carrera del señor Jorge Eliecer Gallego González pues este sigue ejerciendo como Notario del Círculo Notarial de San Pedro. Entonces, la afectación con la negativa de la decisión es de los ciudadanos en la medida en que no podrán concursar para ser notarios en la Notaria de Pradera Valle.

Por último, advirtió que el señor Guillermo Barona Sossa, notario titular de la Notaria de Pradera (Valle del Cauca) fue retirado del servicio antes de cumplir la edad de retiro forzoso, en tanto cumplía los 70 años el 27 de marzo de 2022 y fue retirado el 1 del mismo mes y año con el Decreto 1-17-0182.

Por lo anterior, insistió en que se suspendan los efectos del acto demandado.

II. CONSIDERACIONES

1. Competencia

De acuerdo con el literal f) del numeral 2 del artículo 125 modificado por el artículo 20 de la Ley 2080 de 2021, corresponde a la Sala la decisión de las medidas cautelares en los procesos electorales.

¹ Samai Índice 32.



2. Procedencia del recurso

De conformidad con lo señalado en el artículo 277-6² de la Ley 1437 de 2011 contra el auto que decide sobre la medida cautelar procede el recurso de apelación en los procesos de primera instancia.

Como quedó visto en el auto de 11 de julio de 2022, conforme lo señalado en el artículo 151³ de la Ley 1437 de 2011, modificado por el artículo 27 de la Ley 2080 de 2021, esta Corporación es competente para conocer en única instancia del presente asunto por tratarse de la nulidad del nombramiento del notario único de Pradera Valle, municipio que conforme al Dane⁴ tiene una población de 43.552 habitantes.

En consecuencia, debe rechazarse, por improcedente, el recurso de apelación propuesto. Empero, en garantía del derecho de acceso a la administración de justicia y la prevalencia del derecho sustancial sobre el formal, se tramitará la solicitud como recurso de reposición, que es el procedente y fue formulado en oportunidad⁵.

3. Traslado del recurso⁶

La Superintendencia de Notariado y Registro señaló que el trámite del derecho de preferencia finalizó antes de la notificación del auto de suspensión de 7 de abril de 2022, por lo que el Acuerdo 01 de 2021 resultaba aplicable y gozaba de presunción de legalidad.

Resaltó que la legalidad del referido Acuerdo se encuentra en discusión dentro del proceso con radicado 11001- 03-25-000-2014-01431-00 que se adelanta ante el Consejo de Estado, proceso que incidirá en las resultas del presente.

Se apoyó en los argumentos del auto recurrido para señalar que en efecto decretar la medida resultaría lesivo a los derechos de carrera del señor Jorge Eliecer Gallego González. Por último, destacó que los argumentos relacionados con que el retiro del señor Guillermo Barona Sossa no son pertinentes al caso. En virtud de lo anterior, pidió que se mantenga la negativa de la medida cautelar.

Los demás sujetos procesales guardaron silencio.

El asunto pasó a Despacho para proveer el **24 de agosto de 2022**.

4. Análisis del caso concreto.

En el auto de 1o de agosto de 2022 se negó la medida de suspensión provisional con fundamento en la interpretación de la Constitución y la Ley, que llevó a colegir que el nombramiento en propiedad de los notarios es la regla y pertenecer a la carrera notarial implica el derecho de preferencia, lo cual desarrolla el mandato constitucional de privilegiar el mérito.

Entonces, suspender el nombramiento del señor Jorge Eliecer Gallego González obstruiría su derecho de carrera y el mandato legal de preferencia, lo que podría eventualmente

² En el caso de que se haya pedido la suspensión provisional del acto acusado, la que debe solicitarse en la demanda, se resolverá en el mismo auto admisorio, el cual debe ser proferido por el juez, la sala o sección. **Contra este auto solo procede en los procesos de única instancia el recurso de reposición y, en los de primera, el de apelación.**

³ "(...) b) **De la nulidad de los actos de elección o llamamiento a ocupar la curul, según el caso, distintos de los de voto popular, y de los de nombramiento, sin pretensión de restablecimiento del derecho, de empleados públicos del nivel directivo, asesor o sus equivalentes** de los distritos y de los **municipios de menos de setenta mil (70.000)** habitantes, que no sean capital de departamento, independientemente de la autoridad nominadora. Igualmente, de los que recaigan en miembros de juntas o consejos directivos de entidades públicas de los órdenes anteriores; El número de habitantes se acreditará con la última información oficial proyectada del Departamento Administrativo Nacional de Estadística (DANE)"

⁴ <https://sitios.dane.gov.co/cnpv/#/>

⁵ Parágrafo del Artículo 318 del CGP

⁶ Conforme el artículo 242 de la Ley 1437 de 2011 modificado por el artículo 61 de la Ley 2080 de 2021 la oportunidad y trámite del recurso de reposición se regirá por lo dispuesto en el CGP, el cual señala en el artículo 318 que, este se resolverá previo traslado a la contra parte por 3 días⁶ conforme el artículo 110 ibídem. En constancia secretarial se indica que los términos corrieron los días 19, 22 y 23.



resultar más lesivo que mantener los efectos del acto censurado mientras se decide de fondo la cuestión planteada.

La parte actora argumenta que no debate el derecho de preferencia sino la inexistencia de un reglamento para su aplicación, por lo tanto, no se podía priorizar el nombramiento del señor Jorge Eliecer Gallego González.

Agregó que la vacante se produjo de forma ilegal pero la Sala no se referirá a ese argumento comoquiera que no es objeto de control judicial en este proceso.

En esta etapa del proceso se pudo constatar que con Acta No 0216 de 8 de junio de 2022 el señor Jorge Eliecer Gallego González **tomó posesión** como Notario de la Notaria Única de Pradera (Valle del Cauca), lo cual implica que el señor Jorge Eliecer Gallego González está en ejercicio de un derecho laboral que debe ser resguardado hasta la decisión definitiva.

En consecuencia, reitera la Sala su posición frente a la negativa de la medida cautelar solicitada dado que la suspensión del acto demandado conlleva desconocer el derecho legal de preferencia del señor Jorge Eliecer Gallego González, lo que podría ser más lesivo para el ordenamiento jurídico.

En ese sentido, reitera la Sala que no se satisface el requisito de perjuicio de la mora y ponderación de intereses que exige el decreto de la medida cautelar; y en consecuencia, habrá de confirmarse la decisión recurrida.

DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, el Tribunal Administrativo del Valle del Cauca, Sala de Decisión,
R E S U E L V E:

PRIMERO: INFORMAR a las partes que a partir del **16 de mayo de 2022** el canal oficial para recibir memoriales y escritos será la **VENTANILLA VIRTUAL** de Samai, como se explica en el capítulo de publicidad de esta providencia.

SEGUNDO: RECHAZAR por improcedente el recurso de apelación propuesto.

TERCERO: ADECUAR el recurso al trámite de la **REPOSICIÓN** que es el procedente conforme las razones expuestas en la parte motiva de esta providencia.

CUARTO: CONFIRMAR el auto No 51 de 1 de agosto de 2022 que negó la medida cautelar de suspensión provisional de los efectos de los Decretos 1-17-0419 de 9 de mayo de 2022 y 1-17-0545 de 8 de junio de 2022.

Esta decisión fue discutida y aprobada en Sala Virtual de la fecha, según consta en acta que se entrega a la Secretaría de la Corporación por medios virtuales, atendiendo las circunstancias de salubridad pública que se presentan en el país a raíz del COVID-19 y suscrita electrónicamente en la plataforma <http://samairj.consejodeestado.gov.co/> en donde se puede corroborar su autenticidad.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE




ANA MARGOTH CHAMORRO BENAVIDES
Magistrada


VICTOR ADOLFO HERNANDEZ DIAZ
Magistrado


ZORANNY CASTILLO OTALORA
Magistrada