

Manizales, 15 de mayo de 2020

Doctora

MONICA MARIA BOTERO LOPEZ

JUZGADO 4 PENAL DEL CIRCUITO DE MANIZALES

pcto04ma@cendoj.ramajudicial.gov.co

E.S.D.

Referencia: Impugnación Fallo de Tutela
Radicación: 17001-31-04-004-2020-00043-00
Accionante: JUAN CARLOS NEIRA SANTAMARIA
Accionada: DIRECCIÓN TERRITORIAL DE SALUD DE CALDAS

Cordial saludo,

La Dirección Territorial de Salud de Caldas (DTSC), de conformidad con el artículo 31 y siguientes del Decreto 2591 de 1991, de manera respetuosa y estando dentro del término legal, me permito impugnar el fallo de tutela emitido y notificado el día 12 de mayo de 2020, en virtud de las siguientes consideraciones:

CONSIDERACIONES FACTICAS

El día 01 de mayo de 2020, fue notificado a la entidad el auto admisorio de la acción de tutela interpuesta por el señor Juan Carlos Neira Santamaría, frente a la cual esta entidad procedió a dar respuesta y pronunciamiento de fondo el día 06 de mayo de 2020.

Finalmente, mediante correo electrónico el día 12 de mayo, es notificado el fallo de tutela, en el cual se decidió, lo siguiente:

"PRIMERO: TUTELAR el derecho fundamental del acceso a cargos públicos invocado por el señor JUAN CARLOS NEIRA SANTAMARIA dentro de la



Certificate No.
LAT - 0915



Teléfonos: + 57 (6) 8801620 - Línea gratuita 018000968080

Dirección: Cra 21 N° 29 - 29, Manizales - Caldas

E-mail: información@saluddecaldas.gov.co / www.saluddecaldas.gov.co

acción constitucional promovida contra la DIRECCION TERRITORIAL DE SALUD DE CALDAS –DTSC-, la COMISION NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL-CNSC-, acción a la que fue vinculada el señor FREDDY DAVID QUIROGA PAEZ.

SEGUNDO: ORDENAR a la DIRECCION TERRITORIAL DE SALUD DE CALDAS –DTSC-, que dentro de las cuarenta y ocho (48) horas contadas a partir de la notificación de la presente providencia, proceda a continuar con el correspondiente tramite para el nombramiento y posesión del señor JUAN CARLOS NERIRA SANTAMARIA, conforme a la lista de elegibles que se encuentra en firme.(...)"

La anterior decisión, es la resultante de argumentos que no comparte esta entidad, y de manera respetuosa se manifiestan las siguientes:

CONSIDERACIONES JURIDICAS

En primer lugar, es preciso aclarar que el acto administrativo cuestionado por el accionante, no es la Resolución No. 218 del 24 de marzo de 2020, por medio de la cual esta entidad decidió suspender los términos y procedimientos relacionados con los Concursos de meritos, tal y como lo expone el despacho judicial, situación que por demás, fue realizada conforme a las disposiciones del orden departamental y que luego fuese superado en virtud del Decreto 491 del 28 de marzo de 2020, por el cual el Gobierno Nacional determinó que se debían nombrar y posesionar a las personas que se encontraran en listas de elegibles, directriz que fue acatada por la Dirección Territorial de Salud de Caldas y por ende se procedió a realizar los nombramientos en merito de lo expuesto.

Así entonces, se insiste en que la resolución puesta en debate por el accionante, es la No. 0170 del 12 de marzo de 2020, mediante la que se suspende el nombramiento y posesión en el empleo público particular en el cual ocupo el primer lugar el señor Juan Carlos Neira, en razón de múltiples circunstancias inciertas que ameritaban a ello, procedimiento administrativo que se adelanto de conformidad con la ley, garantizando el debido proceso y derecho de defensa y contradicción del accionante.



Certificate No.
LAT - 0915



Teléfonos: + 57 (6) 8801620 - Línea gratuita 018000968080

Dirección: Cra 21 N° 29 - 29, Manizales - Caldas

E-mail: información@saluddecaldas.gov.co / www.saluddecaldas.gov.co

La suspensión del nombramiento y posesión del accionante, se encuentra en el marco del ordenamiento colombiano y en los principios de la función pública y por tanto goza de presunción de legalidad, la cual no se encuentra desvirtuada con los argumentos y soportes de la acción de tutela.

De manera específica, la jurisprudencia ha establecido que en materia de actos administrativos de contenido particular y concreto, la acción de tutela no es procedente para controvertir actos administrativos toda vez que las discrepancias suscitadas por la aplicación o interpretación de los mismos deben ser dirimidas a través de la jurisdicción contenciosa administrativa.

En relación con la anterior manifestación ha promulgado la Corte Constitucional que:

*“Específicamente, tratándose de la acción de tutela contra actos administrativos de carácter particular y concreto, la Corte ha indicado **que la excepcionalidad del recurso de amparo se torna especialmente estricta, en tanto no es el mecanismo idóneo para atacarlos ya que, por su propia naturaleza, se encuentran amparados por el principio de legalidad, pues se parte del presupuesto de que la administración, al momento de manifestarse a través de un acto, debe acatar las prerrogativas constitucionales y legales a las que se encuentra subordinada. De allí que la legalidad de un acto administrativo se presume, obligando a demostrar a quien pretende controvertirlo que aquel se apartó, sin justificación alguna, del ordenamiento jurídico, debate que se debe adelantar ante la Jurisdicción Contencioso Administrativa.**”¹ (Negrillas fuera de texto)*

Razón por la cual, se desprende del fallo de tutela, que el planteamiento del problema no fue el acertado, porque el estudio de instancia se circunscribió a un acto administrativo diferente al realmente cuestionado por la entidad, dejando de lado las circunstancias por las cuales esta entidad dio origen al mismo.

En segundo lugar, la actuación de la Dirección Territorial de Salud de Caldas se encuentra enmarcada en principios de buena fe, transparencia y responsabilidad.

¹ Sentencia T-332/18



Certificate No.
LAT - 0915



Teléfonos: + 57 (6) 8801620 - Línea gratuita 018000968080

Dirección: Cra 21 N° 29 - 29, Manizales - Caldas

E-mail: información@saluddecaldas.gov.co / www.saluddecaldas.gov.co

además se ajusta a la reglamentación del concurso y las disposiciones guiadas por la Comisión Nacional del Servicio Civil, quien expresamente en la Resolución No. CNSC – 20202230028095 del 14 de febrero de 2020, por medio de la cual se conformó y adoptó la lista de elegibles, indico que: “Parágrafo. **Corresponde al nominador, antes de efectuar el nombramiento o dar posesión, verificar el cumplimiento de los requisitos de las personas designadas para el desempeño de los empleos, según la Constitución, la ley, los reglamentos y el Manual de Funciones y Competencias Laborales utilizado para la realización de este proceso de selección**”.

Contexto que se encuentra además en concordancia con la normatividad colombiana, la cual en su artículo 2.2.5.1.5 del Decreto 1083 de 2015, establece que corresponde al jefe de la unidad de personal o quien haga sus veces, **antes que se efectúe el nombramiento, verificar y certificar que el aspirante cumple con los requisitos y competencias exigidos para el desempeño del empleo** por la Constitución, la ley, los reglamentos y los manuales de funciones y de competencias laborales. Misma norma, que contempla en su ARTÍCULO 2.2.5.1.4 los Requisitos para el nombramiento y el ejercicio de un empleo público, dentro de los cuales se encuentra el siguiente:

“Para ejercer un empleo de la Rama Ejecutiva de los órdenes nacional y territorial, se requiere:

- 1. Reunir los requisitos y competencias que la Constitución, la ley, los reglamentos y los manuales de funciones y de competencias laborales exijan para el desempeño del cargo.(...)”*

De esta manera, ante una presunta irregularidad de los documentos aportados por el señor Juan Carlos Neira para acreditar el cumplimiento del requisito de experiencia exigido en la OPEC del empleo al cual se inscribió se hace necesario para esta entidad establecer si efectivamente existe una presunta anomalía.

Entonces, no se trata de una situación en la cual esta entidad por simple arbitrio o con dilaciones injustificadas decide suspender el nombramiento, pues ante la formalidad y materialización de la denuncia ante la Fiscalía que fuese puesta en conocimiento a la entidad y con la finalidad de evitar la ilegalidad del acto administrativo por quebranto al ordenamiento jurídico, esta entidad en amparo de



Teléfonos: + 57 (6) 8801620 - Línea gratuita 018000968080

Dirección: Cra 21 N° 29 - 29, Manizales - Caldas

E-mail: información@saluddecaldas.gov.co / www.saluddecaldas.gov.co

derechos colectivos, del interés general traducido en la protección del patrimonio y de la función pública, determina la suspensión ya mencionada de manera transitoria.

Aunado a ello, la Carta Política preceptúa una mayor responsabilidad de los servidores públicos, quienes además de responder por infracciones a la Constitución y a la Ley, también responden por omisión o extralimitación en el ejercicio de sus funciones. La ley puede establecer varias clases de responsabilidad, que bien puede ser política (artículos 133, 135, 174 y 175), patrimonial (artículo 90), penal y disciplinaria (artículos 92 y 268) y fiscal (artículo 268).

Ante el riesgo de ilegalidad del nombramiento y posesión del accionante, tanto la entidad como los funcionarios, en entero acato de sus deberes legales, y por el conocimiento que el puesto de las irregularidades en los documentos aportados para acreditar el cumplimiento de requisitos, decide suspender el proceso, para obtener aun de manera sumaria un simple grado de certeza, de que la persona a ocupar el cargo público cumple los requisitos mínimos del mismo.

En tercer lugar, no es preciso afirmar que existe un desconocimiento del derecho adquirido del accionante en virtud de la lista de elegibles en la cual ocupó el primer lugar, toda vez que la realización del respectivo nombramiento y posesión no ha sido ignorado ni pasado por alto por parte de esta entidad, pues el mismo ha sido tratado de manera igualitaria a los demás empleos, conforme a las vacantes sometidas a concurso de méritos. Se difiere en esta etapa, la suspensión. Al respecto, se debe expresar, que dicho nombramiento, se encuentra actualmente en suspenso, por situaciones de interés colectivo y público, que afectaban la transparencia e igualdad del proceso, tal y como se manifestó y comunicó al accionante a través de la Resolución No. 0170 del 12 de marzo de 2020.

Al respecto y considerando una especial excepción, ha definido la Corte Constitucional, que por derechos adquiridos:

"(...) se tienen aquellas situaciones individuales y subjetivas que se han creado y definido bajo el imperio de una ley, y que por lo mismo han creado a favor de sus titulares un cierto derecho que debe ser respetado. Fundamento de la seguridad jurídica y del orden social en las relaciones de los asociados y de estos con el Estado, es que tales situaciones y derechos sean respetados"



Certificate No.
LAT - 0915



Teléfonos: + 57 (6) 8801620 - Línea gratuita 018000968080

Dirección: Cra 21 N° 29 - 29, Manizales - Caldas

E-mail: información@saluddecaldas.gov.co / www.saluddecaldas.gov.co



*íntegramente mediante la prohibición de que leyes posteriores pretendan regularlos nuevamente. Tal afectación o desconocimiento **sólo está permitido constitucionalmente en el caso de que se presente un conflicto entre los intereses generales o sociales y los individuales**, porque en este caso, para satisfacer los primeros, los segundos deben pasar a un segundo plano. Se trata de afirmar entonces el imperio del principio de que el bien común es superior al particular y de que, por lo mismo, este debe ceder."² (Negritas fuera de texto)*

Finalmente, se itera que ante el presunto acaecimiento de actos o hechos manifiestamente ilegales dentro del concurso de meritos por parte del accionante, situación que puede resultar en el incumplimiento de los requisitos para ocupar el cargo público, esta entidad actuando conforme a un deber legal y en aras de evitar una presunta ilegalidad dentro del proceso de nombramiento y posesión, considera acorde a la normatividad, jurisprudencia y principios generales del derecho, suspender de manera temporal el aludido nombramiento para el acceso al cargo público.

PETICION

Conforme con lo narrado, esta entidad solicita respetuosamente al despacho sean estudiados y tenidos en cuenta los argumentos esbozados en este escrito y que por tanto revoque el fallo de tutela de primera instancia.

Atentamente,


JIMENA ARISTIZÁBAL LÓPEZ
Directora General
Dirección Territorial de Salud de Caldas

Proyectó: Laura Ximena Castro Díaz, Abogada Externa 

² Sentencia del 17 de marzo de 1977