

TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE NORTE DE SANTANDER

Magistrado Ponente: Hernando Ayala Peñaranda

San José de Cúcuta, dieciséis (16) de enero de dos mil dieciocho (2018)

Radicado número: 54-001-23-33-000-2018-00006-00
Accionante: Departamento Norte de Santander
Accionado: Reinaldo Silva Lizarazo
Medio de Control: Nulidad Electoral

Por reunir los requisitos y formalidades previstas en la ley, **ADMÍTASE** la demanda presentada, en ejercicio del medio de control de nulidad electoral consagrado en el artículo 139 del C.P.A.C.A., por el Departamento Norte de Santander, contra Reinaldo Silva Lizarazo. En virtud de lo anterior, se dispone:

1°. Ténganse como acto administrativo del cual se pretende la nulidad el Decreto 001269 de diciembre 7 de 2017 proferido por el Gobernador del Departamento Norte de Santander.

2°. Tener como parte demandante en el proceso de la referencia al **Departamento Norte de Santander**, y como parte demandada al señor **Reinaldo Silva Lizarazo**.

3°. **Notifíquese** personalmente esta providencia a **Reinaldo Silva Lizarazo**. Dicha notificación se realizará de conformidad con lo establecido en el literal a) del numeral 1° del artículo 277 del CPACA. Para el efecto comisionese al Juzgado Único Administrativo de Pamplona.

De no ser posible su notificación personal se procederá de conformidad con el literal b) y c) del numeral 1° del artículo en cita.

4°. **Notifíquese** personalmente al Partido Centro Democrático, por intermedio de su respectivo presidente, mediante mensaje dirigido al buzón electrónico para notificaciones judiciales, de conformidad con el numeral 2° del artículo 277 del

Radicado 54-001-23-33-000-2018-00006-00
Actor Departamento Norte de Santander
Auto

CPACA

5°. Notifíquese por estado la presente providencia a la parte demandante, en los términos del numeral 4° del artículo 277 del CPACA.

6°. Notifíquese personalmente al señor Agente del Ministerio Público, de conformidad con el numeral 3° del artículo 277 del CPACA.

7°. Infórmese a la comunidad la existencia de este proceso a través del sitio web de la jurisdicción de lo contencioso administrativo, o en su defecto a través de otros medios eficaces de comunicación, tales como radio o televisión institucional, de conformidad con el numeral 5° del artículo 277 del C.P.A.C.A

8°. De conformidad con lo establecido en el artículo 279 del CPACA, el demandado tendrá un término de quince (15) días siguientes al día de notificación personal del presente auto o al día de la publicación del aviso, según el caso, para contestar la demanda.

9°. De la suspensión provisional:

➤ **Sustento de la medida cautelar:**

El Departamento Norte de Santander a través de la Secretaría Jurídica propuso en escrito separado con la demanda (Cuaderno de medida cautelar) la sustentación de la medida cautelar, en atención a la presunta inhabilidad que recae sobre el demandado para ser designado como alcalde del Municipio de Pamplona por haber suscrito contrato de prestación de servicios profesionales N° 186 el 5 de julio de 2017 el cual tenía un plazo de 5 meses y 26 días, teniendo como acta de inicio el 5 de julio y acta de liquidación el 4 de diciembre de 2017.

El actor esgrime como argumento central, como se indicó, que el designado se encontraba inhabilitado para ser alcalde conforme lo prevé el numeral 3° del artículo 95 de la Ley 136 de 1994 modificado por el artículo 37 de la Ley 617 de 2000, dando cuenta que de la simple lectura de la norma es necesario demostrar los siguientes supuestos: 1) Que el demandado haya sido designado alcalde; 2) El objeto, que exista un contrato en cuya celebración el designado hubiere intervenido; 3) La naturaleza del contrato, puesto se debe probar que éste se celebró con entidades públicas de cualquier nivel; 4) El tiempo en que fue

Radicado 54-001-23-33-000-2018-00006-00
Actor Departamento Norte de Santander
Auto

celebrado, año anterior a la celebración; 5) El lugar, pues exige que el contrato deba ejecutarse en el mismo municipio donde resultó designado el demandado.

Afirma la parte demandante que los anteriores supuestos se cumplen a cabalidad, toda vez que mediante Decreto N° 1269 de diciembre 7 de 2017 el Gobernador del Departamento Norte de Santander designó como alcalde municipal de Pamplona a Reinaldo Silva Lizarazo de terna enviada por el partido Centro Democrático; que entre el Municipio de Pamplona y el prenombrado se celebró el contrato de prestación de servicios profesionales N° 186 de julio 5 de 2017, que tenía como objeto “la prestación de servicios profesionales para el desarrollo del programa de titulación de bienes fiscales por parte de la alcaldía de Pamplona”, el cual se adelantó entre el 5 de julio y el 4 de diciembre de 2017 y en cuya cláusula N° 29 se estipuló que las actividades del mismo se desarrollarían en la Alcaldía del ente territorial en cita.

Agrega que conforme a la situación fáctica en mención, la normatividad en cita y las pruebas allegadas se encuentran demostrados todos los supuestos de hecho necesarios para que se configure respecto del señor Reinaldo Silva Lizarazo la causal de inhabilidad de que trata el numeral 3° del artículo 95 de la Ley 136 de 1994 modificado por el artículo 37 de la Ley 617 de 2000, por lo que solicita se decrete como medida cautelar la suspensión provisional del Decreto N° 1269 de diciembre 7 de 2017.

➤ **De la suspensión provisional de los efectos de un acto administrativo y sus requisitos:**

La medida cautelar de suspender provisionalmente los efectos de un acto administrativo se encuentran consagrados en el numeral 3° del artículo 230 del C.P.A.C.A. la cual tiene como fin proteger y garantizar, provisionalmente, el objeto del proceso y la efectividad de la sentencia, como lo prevé el artículo 229 ibídem.

En lo que respecta a los requisitos de procedencia de la citada medida cautelar, el artículo 230 y el inciso 1° del artículo 231 de la norma en cita dispone los siguientes:

“...Contenido y alcance de las medidas cautelares. Las medidas cautelares podrán ser preventivas, conservativas, anticipativas o de suspensión, **y deberán tener relación directa y necesaria con las pretensiones de la demanda.** Para el efecto, el Juez o Magistrado Ponente podrá decretar una o varias de las siguientes medidas:

(...) 3. Suspender provisionalmente los efectos de un acto administrativo...” (Negrillas del Sala)

“...Requisitos para decretar las medidas cautelares. Cuando se pretenda la nulidad de un acto administrativo, la suspensión provisional de sus efectos **procederá por violación de las disposiciones invocadas en la demanda o en la solicitud que se realice en escrito separado, cuando tal violación surja del análisis del acto demandado y su confrontación con las normas superiores invocadas como violadas o del estudio de las pruebas allegadas con la solicitud.** Cuando adicionalmente se pretenda el restablecimiento del derecho y la indemnización de perjuicios deberá probarse al menos sumariamente la existencia de los mismos...” (Negrillas y subrayado del Sala)

Caso concreto

En el presente asunto, el actor aduce como reparo en el acápite de fundamentos de derecho y concepto de la violación la causal de inhabilidad en la que se encuentra incurso el designado como alcalde del Municipio de Pamplona, Reinaldo Silva Lizarazo, contemplada en el numeral 3º del artículo 95 de la Ley 136 de 1994 modificado por el artículo 37 de la Ley 617 de 2000, por haber participado en la celebración del contrato de prestación de servicios profesionales N° 186 suscrito el día 5 de julio de 2017, con el ente territorial en mención, esto es dentro del año anterior a la designación.

A efectos de resolver la medida cautelar solicitada, se citará el numeral 3º del artículo 95 de la Ley 136 de 1994 modificado por el artículo 37 de la Ley 617 de 2000, por ser la causa de inhabilidad invocada por la parte accionante:

“...ARTICULO 37. INHABILIDADES PARA SER ALCALDE. El artículo 95 de la Ley 136 de 1994, quedará así:

"Artículo 95. Inhabilidades para ser alcalde. No podrá ser inscrito como candidato, ni elegido, ni designado alcalde municipal o distrital: (..)

3. Quien dentro del año anterior a la elección haya intervenido en la gestión de negocios ante entidades públicas del nivel municipal o en la celebración de contratos con entidades públicas de cualquier nivel en interés propio o de terceros, siempre que los contratos deban ejecutarse o cumplirse en el respectivo municipio. Así mismo, quien dentro del año anterior a la elección, haya sido representante legal de entidades que administren tributos, tasas o contribuciones, o de las entidades que presten servicios públicos domiciliarios o de seguridad social de salud en el régimen subsidiado en el respectivo municipio. (...) Negrillas de la Sala.

Como respaldo probatorio a la solicitud elevada se allega con la demanda y el escrito de medida cautelar copia de:

- I. Decreto N° 001269 de 7 de diciembre de 2017, por medio del cual el Gobernador del Departamento de Norte de Santander designa como Alcalde del Municipio de Pamplona a Reinaldo Silva Lizarazo¹.
- II. Contrato de Prestación de Servicios Profesionales N° 186 de julio 5 de 2017, celebrado entre el Municipio de Pamplona y el señor Reinaldo Silva Lizarazo, el cual tenía como plazo de ejecución 5 meses y 26 días².
- III. Acta de inicio del contrato de prestación de servicios de la referencia, adiada 5 de julio de 2017³.
- IV. Acta de liquidación del contrato en cita por mutuo acuerdo, calendada 4 de diciembre de 2017⁴.
- V. Oficio de fecha 1 de diciembre de 2017, por medio del cual quien se anuncia como apoderada general del Partido Centro Democrático envía terna al para alcalde del Municipio de Pamplona.⁵

Así las cosas de la lectura del artículo 37 de la Ley 617 de 2000, se tiene que se encuentra inhabilitado para ser elegido y designado como alcalde municipal quien

¹ Folios 5 y 6 del cuaderno de medida cautelar

² Folios 8 a 14 del cuaderno de medida cautelar

³ Folio 15

⁴ Folios 16 a 18

⁵ Folios 22 y 23.

Radicado 54-001-23-33-000-2018-00006-00
Actor Departamento Norte de Santander
Auto

durante el año anterior a la elección haya intervenido en la celebración de contratos con entidades públicas de cualquier nivel en interés propio o de terceros, siempre que los contratos deban ejecutarse o cumplirse en el respectivo municipio.

Al respecto encuentra acreditado la Sala que el año anterior a la designación del señor Reinaldo Silva Lizarazo como Alcalde Municipal de Pamplona corresponde al periodo comprendido entre el 7 de diciembre de 2016 y 6 de diciembre de 2017, por lo que conforme a la norma en cita, para dicho periodo no podía el prenombrado haber suscrito contrato alguno que debiera ejecutarse en el Municipio de Pamplona, puesto que dicha circunstancia lo inhabilitaba.

De esta forma se tiene que efectivamente el día 5 de julio de 2017, el señor alcalde del Municipio de Pamplona y Reinaldo Silva Lizarazo suscribieron contrato de prestación de servicios profesionales N° 186, el que conforme a la cláusula 29, se pactó que la ejecución del mismo corresponde a la Alcaldía del ente territorial en cita.

Así mismo acreditado se tiene que en virtud del mismo se suscribió acta de inicio el día 5 de julio y acta de liquidación por mutuo acuerdo el 4 de diciembre de 2017.

Así las cosas para la Sala claro se tiene que de la confrontación, del acto administrativo de nombramiento (Decreto 001269 de 7 de diciembre de 2017), del señor Reinaldo Silva Lizarazo como Alcalde designado del Municipio de Pamplona y el numeral 3° del artículo 95 de la Ley 136 de 1994 modificado por el artículo 37 de la Ley 617 de 2000, se trasgrede la normatividad en cita, puesto de las pruebas allegadas con la solicitud, notoriamente se tiene que el designado había suscrito contrato de prestación de servicios profesionales N° 186, el cual se ejecutó en la Alcaldía del Municipio de Pamplona, durante el año inmediatamente anterior a la designación, razón suficiente para acceder a **decretar la suspensión provisional de los efectos del acto que designa al señor Reinaldo Silva Lizarazo como Alcalde del Municipio de Pamplona, contenido en el Decreto 001269 de diciembre 7 de 2017.**

10°. Notificar por el medio más expedito el decreto de la medida cautelar al demandado Reinaldo Silva Lizarazo.

11°. COMUNÍQUESE al Gobernador del Departamento Norte de Santander para que adopte las medidas legales previstas en los artículos 106, 108 de la Ley 136 de 1994, en armonía con el inciso tercero del artículo 29 de la Ley 1475 de 2011 para proveer el cargo de Alcalde Municipal de Pamplona.


NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

(Esta providencia fue discutida y aprobada en Sala Extraordinaria de Decisión No 1 del 16 de enero de 2018)


HERNANDO AYALA PEÑARANDA
Magistrado


EDGAR E. BERNAL JÁUREGUI
Magistrado


CARLOS MARIO PEÑA DÍAZ
Magistrado

 xEstado
Nº 5.
17 ENE 2018