

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA
SALA DE ORALIDAD

Auto Interlocutorio

Radicación: 76001-23-33-000-2019-01061-00
Medio de control: NULIDAD ELECTORAL
Demandantes: GUSTAVO ADOLFO PRADO CARDONA Y OTROS
Demandados: ALEXANDRA CEDEÑO HERNÁNDEZ Y OTROS

TEMA: APLICACIÓN DEL DECRETO 806 DE 2020. AUTO QUE RESUELVE EXCEPCIONES PREVIAS Y MIXTAS. PRESCINDE DE AUDIENCIA INICIAL Y CORRE TRASLADOS PARA ALEGAR.

MAGISTRADA PONENTE: PATRICIA FEUILLET PALOMARES

Santiago de Cali, primero (1º) de septiembre de dos mil veinte (2020)

1. La Sala adopta las decisiones pertinentes para continuar con el trámite del medio de control de nulidad electoral promovido por Gustavo Adolfo Prado Cardona y otros.

ANTECEDENTES

1. Demanda

2. En ejercicio de la acción de nulidad electoral, los señores Gustavo Adolfo Prado Cardona, Felix Noel Chaverra Cuesta y Jhon James Castro Castillo presentaron demanda en la que formularon las siguientes pretensiones:

- Que se declare la nulidad de la lista inscripción de candidatos al Concejo Municipal de Santiago de Cali periodo 2020-2023 (Formularios E-8 CON¹) de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Polo Democrático Alternativo y Alianza Verde.
- Que, como consecuencia de lo anterior, se declare la nulidad del formulario E-26 CON² o acta de escrutinio general de los votos depositados en las elecciones al Concejo Municipal de Santiago de Cali periodo 2020-2023.

¹ Los demandantes escribieron E-8 «ASA» en el numeral primero del acápite de las pretensiones, pero es evidente que se hace alusión al formulario E-8 CON, porque se trata de la elección de concejales y, además, en las demás partes de la demanda sí lo mencionan correctamente.

² Los demandantes escribieron E-26 «ASA» en el numeral primero del acápite de las pretensiones, pero es evidente que se hace alusión al formulario E-26 CON, porque se trata de la elección de concejales y, además, en las demás partes de la demanda sí lo mencionan correctamente.

- Que, como consecuencia de lo anterior, se anule el acta expedida por la Comisión Escrutadora del Valle del Cauca que declara la elección de los concejales del municipio de Santiago de Cali periodo 2020-2023.
- Que, como consecuencia de las nulidades anteriores, se disponga la cancelación de las credenciales expedidas por la Comisión Escrutadora del Valle del Cauca (Formularios E-27) a nombre de Alexandra Hernández Cedeño, Carlos Hernán Rodríguez Naranjo, Terry Hurtado Gómez, Flower Enrique Rojas Torres, María Isabel Moreno Salazar, Roberto Rodríguez Zamudio y Ana Leidy Erazo Ruiz como concejales del municipio de Santiago de Cali para el periodo 2020-2023.
- Que, de los escrutinios consignados en los formularios E-26 CON³, E-24 CON⁴ y E-14 CON⁵, se excluyan los votos depositados por las listas de candidatos de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Polo Democrático Alternativo y Alianza Verde
- Que, luego de esa exclusión de votos, se lleve a cabo un nuevo escrutinio y se declaren electos, con la respectiva expedición de credenciales, a los candidatos que resulten según el sistema de asignación de curules.
- Que se ordene al Consejo Nacional Electoral el no pago de la reposición económica de votos excluidos a los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Polo Democrático Alternativo y Alianza Verde.

3. Como fundamento de esas pretensiones, alegaron que los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena Social, Alianza Social Independiente, Polo Democrático Alternativo y Alianza Verde desconocieron el artículo 28 de la Ley 1475 de 2011, porque no cumplieron el 30 % de la cuota de género en las listas de candidatos inscritas para las elecciones al Concejo Municipal de Santiago de Cali periodo 2020-2023. En ese sentido, adujeron que cada lista debía inscribir mínimo 7 mujeres, pues, a su juicio, el 30 % de la cuota de género se calcula sobre las curules a proveer, que ascendían a 21 en el Concejo Municipal de Santiago de Cali.

4. Por otra parte, reprocharon la lista de candidatos del partido Cambio Radical para las elecciones del Concejo Municipal de Santiago de Cali periodo 2020-2023, por cuanto, según ellos, fue inscrita de manera extemporánea. Al respecto, manifestaron: **i)** que, de acuerdo con el calendario electoral expedido por la Registraduría Nacional del Estado Civil para las elecciones de 2019 (Resolución 14778 de 2018) y de conformidad con los artículos 30 y 31 de la Ley 1475 de 2011, la fecha límite para inscripción de listas era el 27 de julio de 2019; **ii)** que, inicialmente, el partido político

³ Consolidado municipal.

⁴ Correspondientes a cada una de las zonas.

⁵ Correspondientes a cada una de las mesas.

Cambio Radical había inscrito la lista de candidatos antes de la fecha límite, pero que esta fue revocada íntegramente por el Consejo Nacional Electoral, por no respetar la cuota de género; **iii)** que, el 27 de septiembre de 2019, Cambio Radical presentó ante la Registraduría Nacional del Estado Civil el Formulario E-7, de modificación de listas y constancia de aceptación de candidaturas, y **iv)** que, a pesar de haber sido denominado modificación, se trató de una verdadera inscripción inicial de candidatos, porque al haber sido revocada íntegramente la anterior, no había lista sobre la cual recayera la modificación.

2. Auto admisorio y notificaciones

5. Mediante auto del 5 de diciembre de 2019⁶, el Despacho admitió el medio de control de nulidad electoral y ordenó:

- Que se notificara personalmente a Alexandra Hernández Cedeño, Carlos Hernán Rodríguez Naranjo, Terry Hurtado Gómez, Flower Enrique Rojas Torres, María Isabel Moreno Salazar, Roberto Rodríguez Zamudio y Ana Leidy Erazo Ruiz.
- Que se notificara personalmente al Ministerio Público, a la Registraduría Nacional del Estado Civil, al Consejo Nacional Electoral y a los siguientes partidos políticos o grupos significativos de ciudadanos: Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Alianza Social Independiente, Alianza Verde, Polo Democrático Alternativo, Conservador, Liberal, Colombia Justa y Libre, Social de la Unidad Nacional de la U, Colombia Renaciente y Firme con el Chontico.
- Que se vinculara como terceros con interés, y se les notificara de conformidad con el artículo 277 del CPACA, a los candidatos que resultaron electos como concejales de Santiago de Cali y a los demás candidatos que se inscribieron por los partidos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Alianza Social Independiente, Alianza Verde, Polo Democrático Alternativo, Cambio Radical, Conservador, Liberal, Colombia Justa y Libre, Social de la Unidad Nacional de la U y Colombia Renaciente.

6. La Secretaría del Tribunal Administrativo del Valle del Cauca notificó personalmente⁷ a los concejales Flower Enrique Rojas Torres, Alexandra Cedeño Hernández, Terry Hurtado Gómez, Roberto Rodríguez Zamudio, Ana Erazo Ruiz, Carlos Hernando Pinilla Malo, Juan Pablo Rojas Suárez, Fernando Alberto Tamayo Ovalle, Milton Fabian Castrillón Rodríguez, Audry María Toro Echavarría, Tania Fernández Sánchez, Carlos Andrés Arias Rueda, Natalia Lasso Ospina, Harvy Mosquera, Roberto Ortiz Urueña, María Isabel Moreno Salazar y Diana Carolina Rojas Atehortúa.

7. Los restantes cuatro concejales, Fabio Alonso Arroyave Botero, Juan Martín Bravo Castaño, Carlos Hernán Rodríguez Naranjo y Henry Peláez Cifuentes, se negaron a

⁶ Folio 121 del expediente físico y 115 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

⁷ Folios 126-130 y 132-143 del expediente físico y 123-127 y 129-140 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

recibir la notificación personal y manifestaron que iban a esperar a ser notificados por otro medio⁸.

8. De otro lado, se notificó, por medio de mensaje de datos a las direcciones electrónicas⁹, al Consejo Nacional Electoral, a la Registraduría Nacional del Estado Civil, al Ministerio Público y a los siguientes partidos políticos: Polo Democrático Alternativo, Alianza Verde, Centro Democrático, Liberal, Social de la Unidad Nacional de la U, Movimiento Alternativo Indígena Social, Colombia Renaciente y Conservador.

9. Además, se elaboró el aviso¹⁰ de que trata el numeral 1º, literales b, c y d, del artículo 277 de la Ley 1437 de 2011 y fue publicado en dos periódicos de amplia circulación regional: El País (en la edición del 2 de febrero de 2020)¹¹ y Occidente (en la edición del 31 de enero de 2020)¹².

3. Contestaciones de demanda

3.1. Concejala Ana Leidy Erazo Ruiz¹³

10. Adujo que el 30 % de la cuota de género se aplicaba sobre el número de candidatos inscritos en la respectiva lista, y no sobre las curules a proveer. Al referirse al caso concreto, expuso que el partido Polo Democrático Alternativo inscribió 16 candidatos y 6 de ellos eran mujeres, de ahí que sí hubiera cumplido la cuota de género.

11. Propuso una excepción (de fondo) que denominó cumplimiento de la ley de cuotas y no aportó pruebas.

3.2. Concejal Flower Enrique Rojas Torres¹⁴

12. En primer lugar, reprochó que la demanda electoral pidiera como pretensión principal la nulidad de un acto de trámite (formulario E-8 CON) y como pretensión consecuencial la nulidad del acto definitivo de elección (Formulario E-26). También cuestionó que la demanda de nulidad electoral fuera utilizada para pedir el no pago de la reposición económica de votos. En cuanto al fondo del asunto, manifestó que el 30 % de la cuota de género se calculaba sobre el número de candidatos inscritos en la respectiva lista y que, en todo caso, las curules a proveer en el Concejo Municipal de Santiago de Cali eran 20, y no 21, porque una curul pertenecía al candidato que ocupó el segundo lugar en las elecciones a la alcaldía. Afirmó que el partido político Alianza Verde cumplía la cuota de género en cualquiera de los dos

⁸ Folios 131 y 198 del expediente físico y 128-194 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

⁹ Folios 251-262 del expediente físico y 43-54 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

¹⁰ Folio 124 del expediente físico y 121 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

¹¹ Folio 156 del expediente físico.

¹² Folio 155 del expediente físico.

¹³ Folios 145-152 del expediente físico y 142-149 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

¹⁴ Folios 157-171 del expediente físico y 151-165 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

escenarios (el 30 % calculado sobre las 20 curules a proveer o sobre el número de candidatos de la lista).

13. Propuso la excepción innominada y aportó como pruebas: i) Oficio 285 del 30 de enero de 2020, expedido por la Registraduría Nacional del Estado Civil, mediante el cual se hace entrega de los formularios E-6 CON, E-7 CON y E-8 CON (que también se adjuntaron) del partido político Alianza Verde para las elecciones al Concejo Municipal de Santiago de Cali periodo 2020-2023, y ii) Resolución 1101 del 7 de marzo de 2014, emanada del Consejo Nacional Electoral.

3.3. Concejal Harvy Mosquera¹⁵

14. Destacó que las pretensiones no iban dirigidas en su contra o contra la lista de candidatos inscrita por el partido político Colombia Renaciente, al que él pertenecía. Mencionó que, de todos modos, el partido político Colombia Renaciente sí cumplió la cuota de género.

15. Propuso la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva y no aportó pruebas.

3.4. Concejal Roberto Ortiz Urueña¹⁶

16. Alegó que no le era exigible el requisito de la cuota de género previsto en el artículo 28 de la Ley 1475 de 2011, pues había obtenido la curul al Concejo Municipal de Santiago de Cali de conformidad con el artículo 25 de la Ley 1909 de 2018, es decir, por haber ocupado el segundo lugar en la elección a la alcaldía de ese municipio.

17. Propuso la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva y aportó como prueba el Formulario E-6 AL de inscripción de candidato y constancia de aceptación de la candidatura.

3.5. Concejal Terry Hurtado Gómez¹⁷

18. Indicó que la cuota de género debía calcularse sobre el número de inscritos en la respectiva lista del partido político, y no sobre el número de curules a proveer en la elección. Refirió que, en gracia de discusión, el porcentaje de la cuota de género se aplicaba sobre 20 curules, porque la curul 21 fue asignada al candidato que quedó en segundo lugar en las votaciones a la alcaldía de Santiago de Cali. Agregó que, al aplicar el 30 % de la cuota de género sobre el total de inscritos en la lista o sobre las 20 curules que efectivamente se asignaron a los candidatos al concejo municipal, era evidente que el partido político Alianza Verde sí cumplía ese requisito. Destacó que no había una regla jurídica clara y decantada que acogiera la interpretación de los demandantes (que el 30 % se calcula sobre las 21 curules de los concejales) y, por

¹⁵ Folios 189-196 del expediente físico y 184-191 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

¹⁶ Folios 199-208 del expediente físico y 195-204 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

¹⁷ Folios 213-225 del expediente físico y 4-16 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

ende, sancionar al partido político con la pérdida de las curules resultaría desproporcionado y contrario a los postulados constitucionales, más aún si se tenía en cuenta que se actuó de buena fe.

19. No aportó pruebas y propuso las siguientes excepciones: **i)** *«indefinición o incertidumbre sobre el medio de control usado por los demandantes para promover la acción»*, que, a su juicio, provocaba que la demanda fuera inepta, porque los actores invocaron los medios de control de nulidad y de nulidad electoral, a pesar de que tenían objetos y trámites distintos; **ii)** *«inexistencia de la causal para demandar la nulidad electoral ante la Jurisdicción Contencioso Administrativo»*, a partir de la cual alegó que el supuesto incumplimiento endilgado por los demandantes debía tramitarse ante el Consejo Nacional Electoral, toda vez que la causal invocada por los demandantes (incumplimiento de la cuota de género) no estaba prevista en el artículo 275 de la Ley 1437 de 2011 y, además, la Ley 1475 de 2011 no establecía cuál era la consecuencia; **iii)** *«el porcentaje de la cuota de género se calcula sobre los candidatos inscritos en la lista y no sobre el total de curules de cada corporación»*; **iv)** *«el estatuto de la oposición y la disminución de las curules en juego»*, y **v)** *«imposibilidad de sanción por una regla no especificada en el ordenamiento jurídico»*.

3.6. Concejala Alexandra Hernández Cedeño¹⁸

20. Expuso que el 30 % de la cuota de género se aplicaba sobre el número de candidatos inscritos en la respectiva lista, requisito que sí cumplía la lista definitiva del partido Cambio Radical.

21. Aportó como prueba la lista definitiva de candidatos por el partido Cambio Radical (Formulario E-7) y propuso las excepciones que denominó: **i)** *«conformación de listas con fundamento en la ley y precedente jurisprudencial»* y **ii)** *«legalidad de los actos administrativos de la elección al Concejo Municipal de Cali, conforme al artículo 88 del CPACA»*.

3.7. Concejala María Isabel Moreno Salazar¹⁹

22. Adujo que el 30 % de la cuota de género se aplicaba sobre el número de inscritos en la lista, mas no sobre el número de curules a proveer en la elección. Advirtió que las curules a proveer en las elecciones al Concejo Municipal de Santiago de Cali no eran 21, sino 20 (pues una curul fue asignada al candidato que ocupó el segundo lugar en las elecciones a la alcaldía de Santiago de Cali), por lo que, en caso de asistírle razón a los demandantes en la interpretación del artículo 28 de la Ley 1475 de 2011, el 30 % correspondía a 6 mujeres, número que sí cumplía la lista del partido político Alianza Verde. Añadió que se presentaría una vulneración al debido proceso y al derecho a la igualdad en caso de desconocer los resultados obtenidos por Alianza Verde, pues durante el procedimiento previo el Consejo Nacional Electoral no formuló reproche alguno en relación con la cuota de género, de tal manera que hubiera tenido la posibilidad de subsanar esa falencia, como sí lo hicieron otros partidos políticos. Aunque la contestación de la demanda relaciona

¹⁸ Folios 227-233 del expediente físico y 19-25 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

¹⁹ Folios 263-272 del expediente físico y 55-64 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

algunas pruebas que supuestamente iban a ser aportadas²⁰, lo cierto es que con ese memorial no se adjuntaron pruebas.

23. Mediante escrito posterior²¹, la concejala adicionó la contestación de la demanda y manifestó que no había claridad respecto de los actos administrativos demandados, por cuanto se hacía alusión a los formularios E-26 ASA y E-8 ASA, que correspondían a la asamblea departamental, y no al concejo municipal. También resaltó que uno de los candidatos inscritos al Concejo Municipal de Santiago de Cali por el partido político Alianza Verde pertenecía a la comunidad LGTBI, circunstancia que, en su sentir, favorecía el cumplimiento de la exigencia del artículo 28 de la Ley 1475 de 2011.

24. Aportó como pruebas: i) la credencial expedida por la Comisión Escrutadora que acredita a Roberto Ortiz Urueña (Formulario E-28) como concejal del municipio de Santiago de Cali, y ii) publicidad de la campaña del candidato Ángel Manuel Araujo Rendón. Pidió como prueba que se oficiara a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara los documentos mediante los cuales se realizó la distribución de curules para el Concejo Municipal de Santiago de Cali 2020-2023, a partir de la aceptación del candidato que ocupó el segundo lugar en las elecciones a la alcaldía.

25. Propuso como excepciones: i) «*ineptitud de la demanda por no reunir los requisitos legales*», porque los demandantes no invocaron causal de nulidad de las previstas en el artículo 275 de la Ley 1437 de 2011, requisito cuyo cumplimiento ha sido reafirmado por la jurisprudencia de la Corte Constitucional y del Consejo de Estado; ii) «*ineptitud de demanda por indebida acumulación de pretensiones*», toda vez que se estaban acumulando causales de nulidad objetivas, pues se pedía la nulidad del Formulario E-26 CON y ello afectaba a todos los candidatos, y subjetivas, porque se demandaron actos de inscripción de candidatos (Formularios E-8 CON) de partidos políticos determinados; iii) «*falta de legitimidad por pasiva*», pues el partido político Alianza Verde sí respetó la cuota de género; iv) «*buena fe*», principio que le reprocha a la parte demandante por no haber informado que una curul al concejo municipal fue asignada al candidato que ocupó el segundo lugar en las elecciones a la alcaldía de Santiago de Cali, así como también por no haber informado que uno de los candidatos del partido político Alianza Verde pertenecía a la comunidad LGTBI, y v) la innominada.

3.8. Concejal Carlos Hernán Rodríguez Naranjo²²

26. Manifestó que si bien el Consejo Nacional Electoral revocó la lista de candidatos inscrita inicialmente por el partido político Cambio Radical, lo cierto era que se había presentado modificación de lista de candidatos a través del formulario respectivo (E-7) y dentro del plazo previsto para ello según el calendario electoral, que vencía

²⁰ Cartilla denominada Mujeres y Política, Resolución 4574 de 2019 de la Registraduría Nacional del Estado Civil y copia de la inscripción de María Isabel Moreno Salazar como candidata al Concejo Municipal de Santiago de Cali 2020-2023 (folio 271 del expediente físico y 63 de archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal).

²¹ Folios 349-359 del expediente físico y 142-163 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

²² Folios 319-348 del expediente físico y 111-140 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

el 27 de septiembre de 2019. En ese sentido, aseguró que la lista definitiva del partido político Cambio Radical sí cumplió la cuota de género, pues se inscribieron 19 candidatos y 10 de ellos eran mujeres. Mencionó que, en todo caso, los demandantes hacen una interpretación equivocada del artículo 28 de la Ley 1475 de 2011.

27. Aportó como pruebas: i) certificación expedida por el secretario del Concejo Municipal de Santiago de Cali, que da cuenta de la posesión de Carlos Hernán Rodríguez Naranjo como miembro de esa corporación pública; ii) certificados de vigencia de las tarjetas profesionales de los demandantes Gustavo Adolfo Prado Cardona y Félix Noel Chaverra Cuesta, y iii) Resolución 4572 de 2019, expedida por el Consejo Nacional Electoral.

28. Además, pidió que se decretaran las siguientes pruebas: **i)** oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara copia auténtica de los formularios E-8 CON a fecha 27 de septiembre de 2019 de los partidos políticos Cambio Radical, Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena Social, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo; **ii)** oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara copia auténtica del formulario E-7 formalizado por el partido político Cambio Radical el 27 de septiembre de 2019, a través del cual modificó la lista de candidatos inscritos a la elección del Concejo Municipal de Santiago de Cali; **iii)** oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara copia auténtica del formulario E-26 CON que resultó de las elecciones del 27 de octubre de 2019 para el Concejo Municipal de Santiago de Cali; **iv)** oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara copia auténtica de las credenciales expedidas por la comisión escrutadora (E-27) a nombre de quienes resultaron electos como concejales del municipio de Santiago de Cali para el periodo 2020-2023; **v)** oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara copia auténtica de las credenciales expedidas por los delegados del Consejo Nacional Electoral (E-28) a nombre de quienes resultaron electos como concejales del municipio de Santiago de Cali para el periodo 2020-2023; **vi)** oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que certifique si, durante los escrutinios de las listas de aspirantes al Concejo Municipal de Santiago de Cali por el partido Cambio Radical, los demandantes presentaron reclamaciones o impugnaciones por la causal prevista en el artículo 192-9 del Código Electoral, y **vii)** oficiar al partido político Cambio Radical para que certifique si los delegados competentes otorgaron los avales a los candidatos aspirantes al Concejo Municipal de Santiago de Cali y, de ser así, indique los nombres completos de quienes conformaron la lista definitiva.

29. Como excepciones, propuso:

- *«Ausencia de los presupuestos axiológicos de la acción electoral simple y general contra la inscripción de las listas de candidatos al Concejo Municipal de Santiago de Cali, inscritas por los partidos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático».* Que los demandantes no indicaron qué causal de nulidad se predicaba respecto de la inscripción de listas de candidatos de los partidos políticos y tampoco explicaron el concepto de la violación.

- «Ausencia de los presupuestos axiológicos de la acción electoral simple y particular contra la inscripción de la lista de candidatos al Concejo Municipal de Santiago de Cali, inscrita por el partido Cambio Radical». Que los demandantes no indicaron qué causal de nulidad se predicaba respecto de la inscripción de la lista de candidatos del partido político Cambio Radical, no explicaron el concepto de la violación y, por el contrario, estaban desconociendo el derecho que le asistía a esa colectividad para, ante la revocatoria dispuesta por el Consejo Nacional Electoral, modificar la lista de candaditos mediante el formulario E-7, como en efecto se hizo.
- «Cumplimiento de los presupuestos de validez inherentes a la inscripción de la lista de candidatos al Concejo Municipal de Santiago de Cali, inscrita por el partido Cambio Radical, mediante nueva solicitud de fecha 27 de septiembre de 2019 y por ende el cumplimiento de los presupuestos de validez inherentes a la elección del concejal Carlos Hernán Rodríguez Naranjo». Que los demandantes incurrieron en una indebida interpretación y aplicación de las disposiciones legales y reglamentarias que definían el calendario electoral, según las cuales era permitido la modificación de la lista de candidatos hasta el 27 de septiembre de 2019, fecha en que lo hizo el partido Cambio Radical.
- «Ineficacia de la acción electoral simple y general instaurada contra la inscripción de las listas de candidatos al Concejo Municipal de Santiago de Cali, inscritas por los partidos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático e ineficacia de la acción electoral simple y particular instaurada contra la inscripción de la lista de candidatos al Concejo Municipal de Santiago de Cali, realizada por el partido Cambio Radical». Que los demandantes no hicieron las reclamaciones e impugnaciones ante las autoridades electorales al momento de los escrutinios, como lo exigían los artículos 192-9 y 193 del Código Electoral y los artículos 161-6, 275-4 y 275-5 de la Ley 1437 de 2011 (requisito de procedibilidad).
- «Improcedencia de la acción de nulidad simple del Formulario E-26 CON del Consejo Nacional Electoral de Colombia y de los formularios E-8 ASA de la Registraduría Nacional del Estado Civil, donde consta la inscripción de candidatos al Concejo Municipal de Cali por los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo, por cuanto el Tribunal Contencioso Administrativo del Valle del Cauca no es competente para conocer de la nulidad simple de los actos administrativos expedidos por las autoridades electorales del orden nacional». Que los formularios E-8 y E-26 son actos administrativos expedidos, respectivamente, por la Registraduría Nacional del Estado Civil y por el Consejo Nacional Electoral, de ahí que, al ser emitidos por autoridades del orden nacional (a pesar de estar suscritos por delegados departamentales), el conocimiento del medio de control de nulidad le corresponda al Consejo de Estado, en única instancia, de conformidad con el artículo 149 de la Ley 1437 de 2011.
- «Invalidez de la acción de nulidad simple del formulario E-26 CON del Consejo Nacional Electoral de Colombia y de los formularios E-8 ASA de la Registraduría Nacional del Estado Civil, donde consta la inscripción de candidatos al Concejo Municipal de Cali por los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo, por cuanto se incumplió el formalismo de determinar si los ya citados formularios fueron

expedidos con infracción de las normas en que debían fundarse, o sin competencia, o en forma irregular, o con desconocimiento del derecho de audiencia y defensa, o mediante falsa motivación, o con desviación de las atribuciones propias de quien los profirió». Que los demandantes no invocaron qué causal o causales de nulidad de las previstas en el artículo 137 de la Ley 1437 de 2011 son las que afectan la validez de los formularios E-8 CON y E-26 CON, falencia que no podía ser subsanada por el juez.

- *«Ineficacia de la pretensión de que se adelante un nuevo escrutinio, se declare la elección de los candidatos electos y se ordene expedir las credenciales respectivas, puesto que los demandantes carecen de legitimación en la causa por ausencia de poder suficiente para el efecto, vale decir, no tienen la representación para pretender, ni aún como fenómeno consecucional, el reconocimiento de los derechos políticos de quienes no obtuvieron la credencial de concejales por los presuntos vicios anotados en la demanda; porque carecen de interés para actuar en nombre de dichas personas con lo cual se violan por aplicación indebida los artículos 1505 y 2143 del Código Civil y se vulneran, también por aplicación indebida, los artículos 73, 74 y 75 del C.G.P., aplicables por remisión del artículo 288 del C.P.A.C.A.». Que la pretensión de un nuevo escrutinio para la designación de nuevos concejales haría que el medio de control mutara al de nulidad y restablecimiento del derecho, lo cual sería improcedente porque los potenciales beneficiarios no otorgaron poder a los demandantes para perseguir esa declaración y, por ende, se configuraría la falta de legitimación en la causa por activa.*
- *«Ineficacia de la demanda planteada por los actores por indebida acumulación de pretensiones; por no sustentar las causales de nulidad simple de los formularios E-26 CON del Consejo Nacional Electoral y E-8 ASA de la Registraduría Nacional del Estado Civil, por ausencia de los requisitos sustanciales previstos por la ley adjetiva para las demandas y por alteración de los textos legales y los hechos en que se fundamentan las pretensiones». Esta excepción la sustenta con los siguientes argumentos: i) que hay indebida acumulación de pretensiones, porque la demanda acumuló dos medios de control, el de nulidad simple y el de nulidad electoral, y tres pretensiones, que, aunque versen sobre aspectos electorales, tiene origen, naturaleza y contenidos distintos; ii) que no se demandó a los representantes legales de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo, como lo exigía el artículo 162 de la Ley 1437 de 2011; iii) que la demanda incumplió el requisito previsto en el artículo 162-3 del CPACA, por cuanto no sustenta cuál de las causales del artículo 137 de la Ley 1437 de 2011 es la que afecta la validez de los formularios electorales; iv) que los demandantes, al subsanar la demanda, no aportaron los formularios E-8 existentes para el 27 de septiembre de 2019, sino los que existían al 3 de agosto de 2019; v) que los demandantes alteraron los textos legales y los hechos en que fundamentan las pretensiones, y vi) que la demanda pretendió inducir a error a la autoridad judicial por guardar silencio respecto de la modificación de la lista de candidatos del partido político Cambio Radical.*

3.9. Consejo Nacional Electoral²³

²³ Folios 368-373 del expediente físico y 173-184 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

30. Se opuso a las pretensiones de la demanda y, para el efecto, explicó que la cuota de género del 30 % se aplica sobre la respectiva lista de candidatos, y no sobre las curules a proveer. Analizó una a una las listas de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo y concluyó que sí cumplían la cuota de género.

31. No propuso excepciones y aportó como prueba los formularios E-8 de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo.

3.10. Centro Democrático²⁴

32. Defendió la legalidad de la lista de candidatos inscrita para la elección del Concejo Municipal de Santiago de Cali periodo 2020-2023. Sostuvo que el 30 % de la cuota de género se calcula sobre el número de candidatos inscritos en cada lista, y no sobre el número de curules a proveer. Expuso que el partido político Centro Democrático inscribió 16 candidatos y 5 de ellos eran mujeres, por lo que sí se cumplía la cuota de género de que trata el artículo 28 de la Ley 1475 de 2011. Destacó que, de hecho, el Consejo Nacional Electoral avaló la lista del partido Centro Democrático en cuanto al cumplimiento del requisito de la cuota de género.

33. No aportó pruebas y propuso las siguientes excepciones: i) *«inexistencia del incumplimiento de la cuota de género»*; ii) *«errónea e indebida interpretación del régimen del cumplimiento de la cuota de género»*; iii) *«ineptitud sustancial de la demanda por deficiente fundamentación jurídica»*, por cuanto la indicación de las normas violadas y el concepto de la violación parten de una indebida interpretación del artículo 28 de la Ley 1475 de 2011 y, en ese sentido, no cumple la suficiente carga argumentativa, y iv) *«génerica»*.

CONSIDERACIONES

34. Como es sabido, el Decreto Legislativo 806 de 2020 introdujo algunas modificaciones procedimentales en materia de lo contencioso administrativo, que rigen a partir del 4 de junio de 2020 y cuya vigencia es de dos años únicamente (artículo 16).

35. Así, el artículo 12 dispone que la resolución de las excepciones previas y mixtas, cuando no requieran pruebas, deberá hacerse por la Sala respectiva y antes de la audiencia inicial.

36. A su turno, el numeral 1º del artículo 13 prevé la posibilidad de dictar sentencia anticipada sin necesidad de celebrar audiencia inicial, cuando no haya pruebas que practicar, para lo cual deberá prescindirse de esa diligencia y conceder a las partes la oportunidad de alegar de conclusión.

²⁴ Folios 382-386 del expediente físico y 199-208 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal.

37. En materia electoral, la Sección Quinta del Consejo de Estado ha dado aplicación al Decreto 806 de 2020. Por ejemplo, en providencia del 30 de julio de 2020²⁵ procedió de la siguiente manera: i) advirtió que no había excepciones previas o mixtas por resolver, ii) incorporó las pruebas documentales aportadas por las partes, iii) denegó algunas pruebas pedidas por la parte demandante y iv) corrió traslado para que las partes alegaran de conclusión.

38. De conformidad con lo anterior, la Sala ejercerá el control de legalidad, resolverá las excepciones previas y mixtas formuladas por los demandados, definirá sobre el decreto de pruebas y ordenará correr traslado para que las partes aleguen de conclusión (pues, como se verá, no habrá pruebas pendientes por practicar).

1. Control de legalidad

39. De conformidad con el artículo 207 de la Ley 1437 de 2011, la Sala destaca que el trámite impartido al presente medio de control está acorde con las disposiciones que regulan el procedimiento especial de los asuntos electorales.

40. En efecto, al presente proceso fueron vinculados todas las personas que resultaron electas como concejales del municipio de Santiago de Cali para el periodo 2020-2023 y fueron debidamente notificadas: 17 de ellos de manera personal y los otros 4, por haberse negado a recibir la notificación, se entienden notificados con la publicación del aviso en los dos periódicos de amplia circulación local.

41. Además, si bien se pretendió notificar a los partidos políticos a través de mensaje dirigido a la dirección electrónica, lo cierto es que, de conformidad con el literal e del numeral 1º del artículo 277 de la Ley 1437 de 2011, estos se entienden notificados mediante la publicación de los avisos en los dos periódicos de amplia circulación local.

42. También fueron vinculados, y notificados en debida forma (mediante mensaje dirigido al buzón electrónico para notificaciones judiciales), la Registraduría Nacional del Estado Civil y el Consejo Nacional Electoral, autoridades que intervinieron en la expedición de los actos administrativos demandados.

43. En consecuencia, a juicio de la Sala, no hay irregularidad que amerite saneamiento y, por ende, procede dar continuidad al trámite del proceso.

2. Resolución de excepciones previas y mixtas

2.1. Falta de legitimación en la causa por pasiva

44. El señor **Harvy Mosquera** alegó la falta de legitimación en la causa por pasiva porque la demanda no iba dirigida contra él o contra su partido político (Colombia Renaciente). A su turno, **Roberto Ortiz Urueña** propuso la falta de legitimación en la causa por pasiva porque adquirió la curul de concejal al obtener el segundo lugar en las elecciones a la Alcaldía de Santiago de Cali, y no en las votaciones al concejo

²⁵ Ver, entre otras, providencia del 30 de julio de 2020, expediente 11001-03-28-000-2019-00086-00.

municipal. Finalmente, **María Isabel Moreno Salazar** invocó la falta de legitimación en la causa por pasiva porque la lista de candidatos del partido político Alianza Verde, de la cual salió electa, sí cumplía la cuota de género (la argumentación denota una excepción de fondo).

45. Sobre la excepción de la falta de legitimación en la causa por pasiva en materia electoral, la Sección Quinta del Consejo de Estado (2020)²⁶ sostiene:

Esta Sala de decisión ha precisado en varias oportunidades que “La legitimación en la causa se establece a partir de la figura del litisconsorcio necesario, según la cual al proceso deben vincularse forzosa y necesariamente, en calidad de partes, las personas sin cuya presencia no sería posible resolver la controversia jurídica, y que de llegar a serlo se haría contrariando el debido proceso y otras garantías fundamentales de los ausentes”.

En sede electoral la legitimación en la causa por pasiva se determina en virtud de la persona o personas a quien debe dirigirse la acción, esto es, el nombrado o elegido, lo que se traduce en que, esa calidad de demandado puede configurarse, en los casos en que se demanda actos electorales de carácter popular, como sucede con las Corporaciones Públicas, en varias personas, dependiendo la causal de nulidad que se invoque.

Ahora, el artículo 288 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, numeral 2, prevé las consecuencias del fallo de nulidad electoral, y dispone que “Cuando se anule la elección, la sentencia dispondrá la cancelación de las credenciales correspondientes, declarar la elección de quienes finalmente resulten elegidos y les expedirá su credencial, si a ello hubiere lugar. De ser necesario el juez de conocimiento practicará nuevos escrutinios”.

Asimismo, la legitimación por pasiva en el proceso electoral atiende a la declaración de nulidad que eventualmente deba dictarse, es decir, si hay necesidad de practicar o no un nuevo escrutinio respecto al acto de elección que se demanda nulitar, pues en ese evento, esto es, que se requiera un nuevo escrutinio debido a dicha declaración, se entenderán demandados todos los ciudadanos elegidos por los actos cuya nulidad se pretende.

46. Como se ve, la legitimación en la causa por pasiva está determinada por el alcance de la declaración de nulidad electoral que eventualmente adopte la autoridad judicial (en caso de que prosperen las pretensiones de la demanda).

47. Así, tratándose de corporaciones públicas elegidas por voto popular, si la declaración de nulidad electoral se circunscribe a un elegido o elegidos determinados (porque se demanda por causales subjetivas) y la decisión electoral se mantendrá inalterable respecto de los demás, la legitimación en la causa por pasiva asistirá únicamente a quienes les endilgan los cargos de la demanda. En cambio, si la declaración de nulidad electoral recae sobre toda la decisión electoral, a tal punto que deba procederse con un nuevo escrutinio, la legitimación en la causa por pasiva asistirá a todos quienes resultaron electos, independientemente de que hayan sido demandados o no.

²⁶ Providencia del 16 de julio de 2020, expediente 68001-23-33-000-2020-00019-01.

48. En el presente asunto, los demandantes pretenden, entre otras cosas: i) que se declare la nulidad del formulario E-26 o acta de escrutinio general de los votos depositados en las elecciones al Concejo Municipal de Santiago de Cali periodo 2020-2023; ii) que se excluyan las votos depositados a las listas de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo, y iii) que se lleve a cabo un nuevo escrutinio.

49. Por ende, en caso de que llegasen a prosperar plenamente las pretensiones, la declaración de nulidad electoral afectaría todo el formulario E-26 (la exclusión de votos alteraría el umbral y la cifra repartidora) y la Sala se vería obligada a llevar a cabo un nuevo escrutinio, de tal modo que la legitimación en la causa por pasiva le asiste a todos quienes resultaron electos como concejales del municipio de Santiago de Cali para el periodo 2020-2023.

50. Así lo puso de presente la Sección Quinta del Consejo de Estado en un caso con supuestos fácticos y jurídicos similares, en el que expuso²⁷:

32. Dicho de otra forma, al pretenderse la nulidad del acto electoral como consecuencia de la infracción de una norma superior, como lo es el artículo 28 de la Ley 1475 de 2011, en este caso concreto, se tiene como consecuencia directa que de prosperar la demanda se afectaría el trámite del escrutinio, elemento que hace que el presente medio de control deba tramitarse conforme las reglas de las llamadas nulidades electorales de carácter objetivo, entendidas como aquellas en las que se alegan vicios en el procedimiento que afectan la votación o los escrutinios, caso en el cual se debe aplicar el literal d) del artículo 277 de la Ley 1437 de 2011, ya que se entenderán demandados todos los ciudadanos elegidos por los actos cuya nulidad se pretende y en razón de ello, se les tiene que notificar el auto admisorio de la demanda.

Por manera que, al pretender de manera expresa los demandantes la nulidad del acto que declaró la elección de los concejales de Buga y, ante la posibilidad que de prosperar la demanda se deba practicar un nuevo escrutinio, emana necesario la vinculación de todos los miembros del Concejo municipal de Buga, ya que pueden verse afectados con las resultas del proceso, ello con el fin que si a bien lo tienen, defiendan la legalidad del acto que declaró su elección.

51. En ese contexto, la Sala desestimaré la excepción de falta de legitimación en la causa por pasiva propuesta por Harvy Mosquera, Roberto Ortiz Urueña y María Isabel Moreno Salazar, en tanto que, como consta en el formulario E-26²⁸, ellos fueron declarados electos como concejales del municipio de Santiago de Cali periodo 2020-2023.

2.2. Falta de competencia

52. A pesar de que denominó la excepción de manera distinta, el concejal **Carlos Hernán Rodríguez Naranjo** propuso la falta de competencia del Tribunal Administrativo del Valle del Cauca. A su juicio, la competencia para conocer del medio de control radica en el Consejo de Estado, en virtud de lo dispuesto en el artículo 149 de la Ley 1437 de 2011, porque se pretende la nulidad de los formularios

²⁷ Providencia del 2 de julio de 2020, expediente 76-001-23-33-000-2019-01081-01.

²⁸ Folio 61 del expediente físico y 63 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

E-8 y E-26, que son actos administrativos expedidos por autoridades del orden nacional: Registraduría Nacional del Estado Civil y Consejo Nacional Electoral.

53. Esa excepción se fundamenta en el numeral primero del artículo 149 de la Ley 1437 de 2011, según el cual, el Consejo de Estado conocerá en única instancia *«de los de nulidad de los actos administrativos expedidos por las autoridades del orden nacional o por las personas o entidades de derecho privado cuando cumplan funciones administrativas del mismo orden»*.

54. Sin embargo, esa norma se refiere al medio de control de nulidad simple (artículo 137 del CPACA), y no al medio de control de nulidad electoral (artículo 139 de la Ley 1437 de 2011). Como se sabe, la pretensión de nulidad de actos administrativos de elección es completamente autónoma y tiene sus propias reglas de asignación de competencia, que difieren de las diseñadas para los asuntos de nulidad simple.

55. El presente proceso versa sobre la nulidad del acto de elección (formulario E-26 CON) de los miembros del Concejo Municipal de Santiago de Cali, es decir, de una corporación pública de un municipio capital de departamento. Por lo tanto, la norma que adscribe competencia específica para conocer de este medio de control es la prevista en el numeral 8 del artículo 152 de la Ley 1437 de 2011²⁹, que asigna el conocimiento en primera instancia a los tribunales administrativos.

56. Por esa razón, se desestimaré la excepción propuesta por Carlos Hernán Rodríguez Naranjo.

2.3. Ineptitud de la demanda

57. El concejal **Terry Hurtado Gómez** alegó que la demanda era inepta debido a la indeterminación sobre el medio de control que se estaba ejerciendo, toda vez que los demandantes invocaron el de nulidad simple y el de nulidad electoral, que tienen objeto y trámite distinto. Por su parte, **María Isabel Moreno Salazar** adujo que la demanda no cumplía los requisitos legales, porque: i) no invocó alguna de las causales de nulidad electoral de las previstas en el artículo 275 de la Ley 1437 de 2011 y ii) se acumularon causales objetivas y subjetivas de nulidad electoral (indebida acumulación de pretensiones). Por último, **Carlos Hernán Rodríguez Naranjo** reprochó: i) que la demanda no invocaba la causal de nulidad, y tampoco explicaba el concepto de violación, que se predicaba de la inscripción de las listas de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena y Social, Cambio Radical, Alianza Social Independiente, Alianza Verde y Polo Democrático Alternativo; ii) que la demanda no establecía cuál de las causales de nulidad del artículo 137 de la Ley 1437 de 2011 era la que afectaba la validez de los formularios E-8 CON y E-26 CON; iii) que había

²⁹ ARTÍCULO 152. COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES ADMINISTRATIVOS EN PRIMERA INSTANCIA. Los Tribunales Administrativos conocerán en primera instancia de los siguientes asuntos:
(...)

8. De la nulidad del acto de elección de contralor departamental, de los diputados a las asambleas departamentales; de concejales del Distrito Capital de Bogotá; de los alcaldes, personeros, contralores municipales y miembros de corporaciones públicas de los municipios y distritos y demás autoridades municipales con setenta mil (70.000) o más habitantes, o que 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 corresponde al Tribunal con jurisdicción en el respectivo departamento.

indebida acumulación de pretensiones porque se promovieron medios de control de nulidad simple y de nulidad electoral, y iv) que no se demandó a los representantes legales de los partidos políticos, como lo exigía el artículo 162 del CPACA.

58. De entrada, la Sala advierte que en el presente asunto no hubo acumulación de medios de control y tampoco de causales de nulidad objetivas y subjetivas. A pesar de que la demanda afirma ejercer el medio de control de nulidad simple (artículo 137 de la Ley 1437 de 2011) y el de nulidad electoral (artículo 139 ibidem), lo cierto es que las pretensiones formuladas son exclusivamente de contenido electoral.

59. En efecto, se persigue la declaratoria de nulidad del Formulario E-8 CON de determinados partidos políticos (porque en ellos se originó la causal de nulidad), la nulidad del Formulario E-26 CON que constituye el acto definitivo de elección, la cancelación de credenciales de algunos concejales, la exclusión de los votos depositados a las listas cuestionadas, la realización de un nuevo escrutinio y el no pago de reposición económica de los votos excluidos.

60. De hecho, el Despacho admitió la demanda como nulidad electoral únicamente y ordenó impartir el trámite que corresponde a ese medio de control, aspecto que no fue reprochado por la parte demandante. Ello permite concluir que estamos en presencia de un único medio de control: de nulidad electoral.

61. Ahora, tampoco es cierto que se hayan acumulado causales objetivas y subjetivas de nulidad electoral.

62. Las causales de nulidad subjetivas son aquellas que se predicen de un candidato determinado y que se sustentan en falta de calidades, requisitos, inhabilidades o doble militancia, por lo que, en caso de prosperar, afectarían únicamente a esa persona. A su turno, las causales de nulidad objetivas tienen la potencialidad de afectar a todos los elegidos.

63. En el presente caso, el reproche de ilegalidad no se sustenta en falta de calidades, requisitos, inhabilidades o doble militancia de determinados candidatos, sino que el vicio de nulidad se predica de la inscripción de las listas de candidatos de ciertos partidos políticos y ello tiene incidencia en todo el escrutinio (a tal punto que se pide realizar uno nuevo), por lo que estamos en presencia de una causal objetiva de nulidad.

64. Es más, la Sección Quinta del Consejo de Estado ya ha dicho que la demanda de nulidad electoral cuyo sustento radique en el incumplimiento de la cuota de género (artículo 28 de la Ley 1475 de 2011) debe ser catalogada como una causal de nulidad de naturaleza objetiva. Aunque el pronunciamiento ya fue citado en el párrafo 50 de esta providencia, se citará nuevamente por su pertinencia para este aspecto puntual³⁰:

32. Dicho de otra forma, al pretenderse la nulidad del acto electoral como consecuencia de la infracción de una norma superior, como lo es el artículo 28 de la Ley 1475 de 2011, en este caso concreto, se tiene como consecuencia directa que de prosperar la demanda se afectaría el trámite del escrutinio, elemento que hace que el presente

³⁰ Providencia del 2 de julio de 2020, expediente 76-001-23-33-000-2019-01081-01.

medio de control deba tramitarse conforme las reglas de las llamadas nulidades electorales de carácter objetivo, entendidas como aquellas en las que se alegan vicios en el procedimiento que afectan la votación o los escrutinios, caso en el cual se debe aplicar el literal d) del artículo 277 de la Ley 1437 de 2011, ya que se entenderán demandados todos los ciudadanos elegidos por los actos cuya nulidad se pretende y en razón de ello, se les tiene que notificar el auto admisorio de la demanda (subrayado fuera de texto).

65. Por otra parte, la Sala estima que la demanda sí invocó la causal de nulidad que endilga a los actos administrativos y explicó el concepto de violación. En ese sentido, la demanda permite inferir claramente que la causal de nulidad invocada es la de expedición con infracción de las normas en las que deberían fundarse (prevista en el artículo 137 de la Ley 1437 de 2011 y aplicable para la anulación electoral³¹). Así expresamente se sostiene en varios apartes de la demanda: i) *«son contrarios y violan de manera directa, ostensible, manifiesta y flagrante, disposiciones constitucionales de mayor jerarquía»*³²; ii) *«se violó de manera flagrante las disposiciones legales establecidas en los artículos (...)»*³³, y iii) *«esta situación, demuestra que los actos demandados se dictaron en contravención de la norma en que debía fundarse»*³⁴. De hecho, esa última expresión se repite varias veces en el acápite de violación de normas legales.

66. Adicionalmente, como dan cuenta los párrafos 3 y 4 de esta providencia, la parte demandante también explicó el concepto de la violación, que alude, de una parte, a la infracción del artículo 28 de la Ley 1475 de 2011, por incumplimiento de la cuota de género (respecto de los listas de los partidos políticos Centro Democrático, Coalición Convergencia Humana, Movimiento Alternativo Indígena Social, Alianza Social Independiente, Polo Democrático Alternativo) y, de otra, a la infracción de los artículos 30 y 31 de la Ley 1475 de 2011 y de la Resolución 14778 de 2018 (que definió el calendario electoral), por inscripción extemporánea de la lista de candidatos de Cambio Radical.

67. Por último, no se comparte el argumento según el cual debía demandarse a los representantes legales de los partidos políticos. Como quedó visto, la demanda se sustenta en una causal de nulidad que puede ser considerada de naturaleza objetiva, pues puede afectar la totalidad del acto de elección de los concejales del municipio de Santiago de Cali periodo 2020-2023 y provocar un nuevo escrutinio, de ahí que los que deban tenerse como demandados sean *«todos los ciudadanos elegidos por los actos cuya nulidad se pretende»*³⁵.

68. En todo caso, los partidos políticos fueron vinculados al medio de control y debidamente notificados. Ahora, si el reproche consiste en que no se designó a los representantes legales de los partidos políticos, debe decirse que esa exigencia resulta inane en atención a que los directamente afectados son los ciudadanos electos y, por ende, resultaría desproporcionado obstaculizar el derecho de acceso a la administración de justicia porque los demandantes desconocen el nombre de los

³¹ ARTÍCULO 275. CAUSALES DE ANULACIÓN ELECTORAL. Los actos de elección o de nombramiento son nulos en los eventos previstos en el artículo 137 de este Código y, además, cuando:

³² Folio 15 del expediente físico y 17 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

³³ Folio 29 del expediente físico y 31 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

³⁴ Folio 31 del expediente físico y 33 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal.

³⁵ Literal d del numeral 1º del artículo 277 de la Ley 1437 de 2011.

representantes legales de los partidos políticos, más aún cuando la vinculación de estos al proceso se dio en debida forma.

69. Con base en esas consideraciones, la Sala denegará las excepciones relacionadas con la supuesta ineptitud de la demanda.

2.4. Incumplimiento del requisito de procedibilidad

70. El concejal **Carlos Hernán Rodríguez Naranjo** afirmó que la demanda no cumplió el requisito de procedibilidad de que trata el artículo 161-6 del CPACA, toda vez que los demandantes, al momento de los escrutinios, no hicieron las reclamaciones e impugnaciones de que tratan los artículos 192-9 y 193 del Código Electoral ante las autoridades electorales.

71. La Sala desestimaré ese argumento por tres razones: i) porque la Corte Constitucional, mediante sentencia C-283 de 2017, declaró inexecutable el numeral 6º del artículo 161 del CPACA³⁶, ii) porque la causal de nulidad invocada por los demandantes no es de aquellas previstas en los numeral 3º y 4º del artículo 275 de la Ley 1437 de 2011, y iii) porque las reclamaciones e impugnaciones de los artículos 192-9 y 193 del Código Electoral están establecidas para que las ejerzan «*los candidatos inscritos, sus apoderados o los testigos electorales legalmente constituidos*», condición que no está acreditada respecto de los demandantes.

2.5. Otras cuestiones

72. Algunos concejales alegaron la improcedencia de las pretensiones relacionadas con la realización de un nuevo escrutinio y con el no pago de la reposición económica de votos que llegaren a resultar excluidos.

73. Frente a esos reparos, la Sala precisa que corresponden a pretensiones que se formulan a modo de consecuencia de la declaratoria de nulidad del acto de elección y, por ende, la procedencia o improcedencia de esas declaraciones debe ser analizada en la sentencia de mérito y únicamente en el evento en que prospere la pretensión principal de nulidad.

3. Decreto y incorporación de pruebas

3.1. Parte demandante

74. Téngase como pruebas los documentos aportados con la demanda y la subsanación de la demanda, visibles de folios 47-96 y 103-109 del expediente físico (folios 49-99 y 107-113 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal). Esos documentos serán valorados al momento de dictar sentencia.

3.2. Concejales demandados

³⁶ 6. Cuando se invoquen como causales de nulidad del acto de elección por voto popular aquellas contenidas en los numerales 3 y 4 del artículo 275 de este Código, es requisito de procedibilidad haber sido sometido por cualquier persona antes de la declaratoria de la elección a examen de la autoridad administrativa electoral correspondiente.

75. Téngase como pruebas los documentos aportados con la contestación de la demanda del **concejal Flower Enrique Rojas Torres**, visibles de folios 172-187 del expediente físico (folios 166-181 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal). Esos documentos serán valorados al momento de dictar sentencia.

76. Téngase como pruebas los documentos aportados con la contestación de la demanda del **concejal Roberto Ortiz Urueña**, visibles de folios 209-211 del expediente físico (folios 205-208 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal). Esos documentos serán valorados al momento de dictar sentencia.

77. Téngase como pruebas los documentos aportados con la contestación de la demanda de la **concejala Alexandra Hernández Cedeño**, visibles de folios 234-247 del expediente físico (folios 26-39 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal). Esos documentos serán valorados al momento de dictar sentencia.

78. Téngase como pruebas los documentos aportados con la contestación de la demanda de la **concejala María Isabel Moreno Salazar**, visibles de folios 361-363 del expediente físico (folios 166-170 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal). Esos documentos serán valorados al momento de dictar sentencia. Se negará la solicitud probatoria tendiente a oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara los documentos mediante los cuales se realizó la distribución de curules para el Concejo Municipal de Santiago de Cali 2020-2023, a partir de la aceptación del candidato que ocupó el segundo lugar en la elección a la alcaldía. La prueba será negada por innecesaria, toda vez que en el expediente obra: i) el formulario E-26 CON (folios 48-61 del expediente físico y 50-63 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal), que da cuenta de la asignación de una curul como concejal de Santiago de Cali a Roberto Ortiz Urueña, por ocupar el segundo lugar en la elección a alcaldía, y ii) la credencial de la comisión escrutadora departamental (E-28) que acredita a Roberto Ortiz Urueña como concejal del municipio de Santiago de Cali (folio 361 del expediente físico y 166 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal).

79. Téngase como pruebas los documentos aportados con la contestación de la demanda del **concejal Carlos Hernán Rodríguez Naranjo**, visibles de folios 275-318 del expediente físico (folios 69-110 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal). Esos documentos serán valorados al momento de dictar sentencia. Se negarán las pruebas tendientes a oficiar a la Registraduría Nacional del Estado Civil para que aportara: **i)** copia auténtica de los formularios E-8 CON a fecha 27 de septiembre de 2019 de los partidos políticos Cambio Radical y a los que se les reprocha el incumplimiento de la cuota género; **ii)** copia auténtica del formulario E-7 formalizado por el partido político Cambio Radical el 27 de septiembre de 2019, a través del cual modificó la lista de candidatos inscritos a la elección del Concejo Municipal de Santiago de Cali; **iii)** copia auténtica del formulario E-26 CON que resultó de las elecciones del 27 de octubre de 2019 para el Concejo Municipal de Santiago de Cali; **iv)** copia auténtica de las credenciales expedidas por la comisión escrutadora (E-27) a nombre de quienes resultaron electos como concejales del municipio de Santiago de Cali para el periodo 2020-2023; **v)** copia auténtica de las

credenciales expedidas por los delegados del Consejo Nacional Electoral (E-28) a nombre de quienes resultaron electos como concejales del municipio de Santiago de Cali para el periodo 2020-2023, y vi) certificación en la que conste si, durante los escrutinios de las listas de aspirantes al concejo municipal de Santiago de Cali por el partido Cambio Radical, los demandantes presentaron reclamaciones o impugnaciones por la causal prevista en el artículo 192-9 del Código Electoral. Esas pruebas resultan impertinentes y/o innecesarias. Sea lo primero indicar que, de conformidad con el artículo 246 del Código General del Proceso, las copias simples tienen el mismo valor probatorio que el documento original. Entonces, los formularios E-8 CON de los partidos políticos a los que se les reprocha el incumplimiento de la cuota de género no fueron modificados y, por ende, a fecha 27 de septiembre de 2019 se mantenían los mismos formularios presentados inicialmente, que obran a folios 103-109 del expediente físico (folios 107-113 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal) y en el CD que contiene los anexos de la contestación del Consejo Nacional Electoral (folio 366 del expediente físico y archivo denominado «000IntervenciónConsejoNalElectoralPFP20190106100GustavoPradoCarno1ACdFolio366» del expediente colgado en el aplicativo Sharepoint). Por su parte, la lista definitiva de candidatos del partido político Cambio Radical al Concejo Municipal de Santiago de Cali 2020-2023 está contenida en el Formulario E-7 CON, a raíz de la modificación formalizada el 27 de septiembre de 2019, y ya obra a folios 94-96 y 234-236 del expediente físico (folios 96-99 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal y folios 26-28 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal). Además, la lista definitiva de candidatos por partido político es un dato que puede obtenerse en la página web de la Registraduría Nacional del Estado Civil³⁷. Ahora, el Formulario E-26 CON también reposa en el expediente, a folios 48-61 (folios 50-63 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal). Entretanto, las credenciales expedidas por la comisión escrutadora y por los delegados del Consejo Nacional Electoral (formularios E-27 y E-28) son pruebas impertinentes, porque ellas acreditarían la condición de concejal de los demandados (aspecto que no está en discusión en este proceso) pero no suministrarían información relevante sobre si se incumplió o cumplió la cuota de género o de si hubo o no una inscripción extemporánea por parte del partido político Cambio Radical. Finalmente, la certificación acerca de las reclamaciones o impugnaciones durante los escrutinios es igualmente impertinente, porque a través de ella se pretendía acreditar el incumplimiento de un supuesto requisito de procedibilidad, que, como se vio al resolver sobre las excepciones previas y mixtas, no aplicaba al presente caso. También se negará la prueba tendiente a oficiar al partido político Cambio Radical para que certificara si los delegados competentes otorgaron los avales a los candidatos aspirantes al Concejo Municipal de Santiago de Cali y, de ser así, se indicara los nombres completos de quienes conformaron la lista definitiva. Los documentos que acreditan esos avales fueron aportados con la contestación de la concejala Alexandra Hernández Cedeño (folios 237-247 del expediente físico y 29-39 del archivo PDF que contiene la segunda parte del expediente principal) y, en todo caso, la lista definitiva de candidatos del partido Cambio Radical puede ser consultada en la página web de la Registraduría Nacional del Estado Civil.

³⁷ <https://wapp.registraduria.gov.co/electoral/Elecciones-2019/infocandidatos2019.php>.

3.3. Consejo Nacional Electoral

80. Téngase como pruebas los documentos aportados con la contestación de la demanda del Consejo Nacional Electoral, contenidos en CD que obra a folio 366 del expediente físico³⁸. Esos documentos serán valorados al momento de dictar sentencia.

3.4. Partido político Centro Democrático

81. Pidió que se tuviera como prueba la Resolución 4574 del 3 de septiembre de 2019, expedida por el Consejo Nacional Electoral. Aunque no aportó ese documento, lo cierto es que esa resolución obra a folios 69-92 del expediente físico (folios 71-94 del archivo PDF que contiene la primera parte del expediente principal) y ya fue decretada como prueba.

4. Traslado para alegar de conclusión

82. En atención a lo dispuesto por el numeral 1º del artículo 13 del Decreto 806 de 2020 y en vista de que, según lo decidido en esta providencia, no hay pruebas por practicar, la Sala dictará sentencia anticipada sin necesidad de evacuar audiencia inicial.

83. Para el efecto, se ordenará correr traslado común por un término de cinco (5) días, para que los sujetos procesales presenten por escrito los alegatos de conclusión (o el concepto en el caso del Ministerio Público). Se advierte a las partes que el término concedido es de cinco (5) días, teniendo en cuenta que en los asuntos electorales los términos son más cortos que los concedidos para las actuaciones en los procesos ordinarios.

84. Para garantizar en debida forma el ejercicio del derecho de contradicción, el traslado de los alegatos de conclusión deberá incluir un link que permita visualizar el expediente en el aplicativo Sharepoint.

En mérito de lo expuesto, se

RESUELVE

PRIMERO: EJERCER CONTROL DE LEGALIDAD y declarar saneado el proceso hasta la pretense etapa, de acuerdo con lo expuesto.

SEGUNDO: NEGAR LAS EXCEPCIONES PREVIAS Y MIXTAS formuladas por la parte demandada, de conformidad con la parte considerativa.

TERCERO: INCORPORAR las pruebas documentales aportadas con la demanda, la subsanación y las contestaciones de la demanda y **NEGAR** las demás solicitudes probatorias, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva.

³⁸ En el expediente colgado en el aplicativo Sharepoint, los documentos aparecen en la carpeta denominada «000IntervenciónConsejoNalElectoralPFP20190106100GustavoPradoCdno1ACdFolio366».

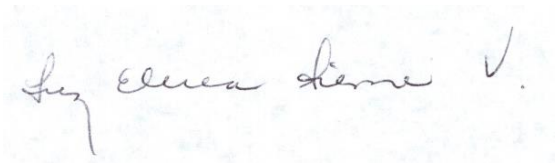
CUARTO: En firme las decisiones anteriores, **ORDENAR** a la secretaría que corra traslado común de cinco (5) días para que los sujetos procesales presenten alegatos de conclusión (o concepto, en el caso del Ministerio Público). Para el efecto, deberá incluir un link que permita visualizar el expediente en el aplicativo Sharepoint.

QUINTO: **NOTIFICAR** la presente providencia a los sujetos procesales, de conformidad con la Ley 1437 de 2011.

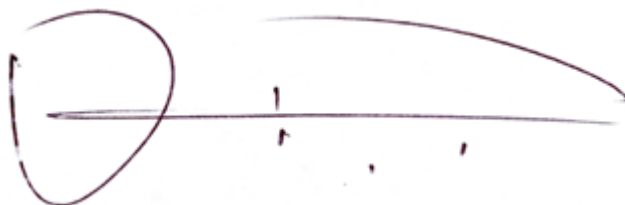
NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE



PATRICIA FEUILLET PALOMARES



LUZ ELENA SIERRA VALENCIA



OSCAR ALONSO VALERO NISIMBLAT