

REPÚBLICA DE COLOMBIA



**TRIBUNAL ADMINISTRATIVO
DEL VALLE DEL CAUCA**

Auto Interlocutorio

Medio de control: Nulidad electoral
Radicación: 760012333000-2020-00243-00
Demandante: Martha Lucía Álvarez Castaño
Demandado: Efraín Rojas-Doncel - Personero de Guadalajara de Buga – Valle.

Magistrado Ponente: JHON ERICK CHAVES BRAVO

Santiago de Cali (V.), veintiuno (21) de octubre de dos mil veinte (2020)

Procede el Despacho a pronunciarse sobre el incidente de nulidad propuesto por **EFRAÍN ROJAS DONCEL**, Personero Municipal de Guadalajara de Buga, a través de apoderado, contra la notificación del auto admisorio de la demanda porque considera que la demanda no fue notificada en debida forma a su correo electrónico y, por ende, no pudo contestar la misma en el presente asunto.

ANTECEDENTES

Mediante acta de reparto, visible a folio 165 a este Tribunal le correspondió la demanda interpuesta en ejercicio del medio de nulidad electoral propuesta por la señora Martha Lucia Álvarez Castaño.

La demanda fue admitida mediante el Auto Interlocutorio del 7 de julio de 2020, folios 166 – 167 del expediente, el cual se notificó personalmente al Concejo Municipal de Guadalajara de Buga (V.), al Agente del Ministerio Público, a la Procuraduría y, por aviso al señor EFRAÍN ROJAS DONCEL

SOLICITUD Y TRÁMITE DE LA NULIDAD

El señor Efraín Rojas Doncel alegó que no fue notificado en debida forma, toda vez que, no se hizo de forma personal, sino que se procedió de forma inmediata a hacerlo por aviso, indicando que la situación es anómala, en razón que ostenta la calidad de personero de Buga, es decir, que actualmente labora desde la Personería Municipal que se encuentra ubicada en la Calle 13 N° 6-50 – Edificio Alcaldía Municipal de Buga sitio donde también funciona el Concejo Municipal, mismo que si se notificó personalmente, y además, se encuentra el correo electrónico www.personeriabuga.gov.co, donde se debió enviar la notificación.

Así mismo, afirmó que solo hasta el 18 de septiembre de la presente anualidad por tercera persona se enteró del aviso fechado 15 y 16 de agosto, por lo que procedió a revisar la página de la Rama Judicial – “Consulta de Procesos”, con el fin de tener la posibilidad de estar dentro de los términos para contestar la demanda; sin embargo, señala que revisada dicha página encuentra dentro de la “*actualización del proceso*”, si se registra el aviso, pero no obstante, no se indica nada respecto de la notificación y el traslado de la demanda con sus anexos para poder contestarla, ni habiéndosele otorgado un link donde pudiera tener acceso a los mismos, de ahí que, en razón a la pandemia, y que el Tribunal no tiene atención al público de manera presencial, adelantándose todo de forma virtual, considera que con dicha situación se le está vulnerando los derechos al debido proceso y consecuentemente el derecho de contradicción y defensa,

TRASLADO DEL INCIDENTE.

El Consejo Municipal de Buga coadyuvó el incidente de nulidad e indicó que la demandante debió aportar la dirección de correo electrónico de la personería, ya que no se puede señalar que desconoce la dirección de ésta cuando es un hecho notorio que dicha dependencia funciona en el Concejo Municipal; así mismo dijo que al ser la ciudad de Cali declarada con Covid -19, y estar los despachos judiciales cerrados debió aportarse un link para que el señor Efraín Rojas Doncel pudiera conocer de la demanda y los anexos, y que en el evento que si se le haya otorgado el link debe demostrarse que se le otorgó; de lo contrario dice que se le está vulnerando sus garantías procesales, por cuanto no se cumplió con la finalidad de la notificación personal.

Dijo además que de conformidad con el artículo 6 del Decreto 806 de 2020 era obligación de la demandante bajo la gravedad de juramento señalar la dirección electrónica o sitio que corresponde a la persona a notificar e informar como la obtuvo y aportar las evidencias.

CONSIDERACIONES Y FUNDAMENTOS

Respecto de las nulidades suscitadas en el trámite de los asuntos contencioso administrativos, la Ley 1437 de 2011, en su artículo 208 establece:

“ARTÍCULO 208. NULIDADES. Serán causales de nulidad en todos los procesos las señaladas en el Código de Procedimiento Civil y se tramitarán como incidente.”

El artículo 284 establece: Las nulidades de carácter procesal se regirán por lo dispuesto en el artículo 207 de este Código. La formulación extemporánea de nulidades se rechazará de plano y se tendrá como conducta dilatoria del proceso. Contra el auto que rechaza de plano una nulidad procesal no habrá recursos.

El artículo 133 del Código General del Proceso señala taxativamente las causales de nulidad de la siguiente manera:

“Art. 133.- El proceso es nulo, en todo o en parte, solamente en los siguientes casos:

8. Cuando no se practica en legal forma la notificación del auto admisorio de la demanda a personas determinadas, o el emplazamiento de las demás personas aunque sean indeterminadas, que deban ser citadas como partes, o de aquellas que deban suceder en el proceso a cualquiera de las partes, cuando la ley así lo ordena, o no se cita en debida forma al Ministerio Público o a cualquier otra persona o entidad que de acuerdo con la ley debió ser citado.

Cuando en el curso del proceso se advierta que se ha dejado de notificar una providencia distinta del auto admisorio de la demanda o del mandamiento de pago, el defecto se corregirá practicando la notificación omitida, pero será nula la actuación posterior que dependa de dicha providencia, salvo que se haya saneado en la forma establecida en este código.

PARÁGRAFO. *Las demás irregularidades del proceso se tendrán por subsanadas si no se impugnan oportunamente por los mecanismos que este código establece.” (Negrillas fuera de texto)*

Por su parte, el inciso primero del artículo 134 del Código General del Proceso, sobre la oportunidad y trámite para alegar las nulidades, dispone:

“Art. 134. Las nulidades podrán alegarse en cualquiera de las instancias antes de que se dicte sentencia o con posterioridad a ésta, si ocurriere en ella (...).”

Conforme a lo anterior, es claro que las nulidades pueden alegarse en cualquiera de las instancias antes de que se dicte sentencia, no obstante, también podrán ser invocadas con posterioridad a ésta, es decir cuando ya se haya proferido la misma, siempre y cuando en este último caso, la nulidad que se alegue haya ocurrido en la sentencia.

En cuanto a la notificación del auto que admite la demanda en los procesos electorales, el numeral 1° del artículo 277 del CPACA, establece que debe notificársele personalmente al elegido o nombrado para un cargo unipersonal o se demanda la nulidad del acto por las causales 5 y 8 del artículo 275 ibidem.

Por su parte tenemos que el Decreto 806 de 2020 señala en su artículo 6 lo siguiente:

“Demanda. La demanda indicará el canal digital donde deben ser notificadas las partes, sus representantes y apoderados, los testigos, peritos y cualquier tercero que deba ser citado al proceso, so pena de su inadmisión. Asimismo, contendrá los anexos en medio electrónico, los cuales corresponderán a los enunciados y enumerados en la demanda.

Y el artículo 8 ibidem señala que:

“Notificaciones personales. Las notificaciones que deban hacerse personalmente también podrán efectuarse con el envío de la providencia respectiva como mensaje de datos a la dirección electrónica o sitio que suministre el interesado en que se realice la notificación, sin necesidad del envío de previa citación o aviso físico o virtual. Los anexos que deban entregarse para un traslado se enviarán por el mismo medio. El interesado afirmará bajo la gravedad del juramento, que se entenderá prestado con la petición, que la dirección electrónica o sitio suministrado corresponde al utilizado por la persona a notificar, informará la forma como la obtuvo y allegará las evidencias correspondientes, particularmente las comunicaciones remitidas a la persona por notificar. La notificación personal se entenderá realizada una vez transcurridos dos días hábiles siguientes al envío del mensaje y los términos empezarán a correr a partir del día siguiente al de la notificación (...).” (Negrillas fuera de texto)

CASO CONCRETO

Para el caso concreto, tenemos que el incidentalista alega que la falta de notificación personal del auto admisorio de la demanda le impidió contestar la misma y, que, el aviso no contaba con la información de algún link para acceder a la demanda, lo que en estos momentos debido a la pandemia debe hacerse.

El artículo 135 del Código General del Proceso establece los requisitos para alegar la nulidad *“La parte que alegue una nulidad deberá tener legitimación para proponerla, expresar la causal invocada y los hechos en que se fundamenta, y aportar o solicitar las pruebas que pretenda hacer valer.”*; lo que en efecto se tiene pues el señor Efrain Rojas Doncel cuenta con legitimación para proponerla, expresó la causal y los hechos en que la fundamenta.

Superado lo anterior, tenemos que al momento de la admisión de la demanda, entre otras, ordenes se dispuso notificar dicho proveído personalmente a Efrain Rojas Doncel de conformidad con lo establecido en el numeral 1° del artículo 277 del CPACA y señaló que de no ser posible se procediera de conformidad con los literales b, c, y d.

Ahora bien, una vez revisado el expediente se encuentra que el auto admisorio de la demanda fue notificado a Efrain Rojas Doncel mediante aviso, sin que se avisore que la Secretaría de esta Corporación haya realizado el intento de la notificación personal; pues si bien el artículo 277 del CPACA señala en su literal b) *“sino se puede hacer la notificación personal de la providencia dentro de los dos (2) días siguientes a su expedición de la dirección suministrada por el demandante o este informa que la ignora se notificará al elegido o nombrado sin necesidad de orden especial, mediante aviso (...)”* Negritas fuera de texto, lo cierto es que, es claro que: primero, se debe hacer la notificación personal; segundo, de no ser posible dentro de los dos días siguientes a su expedición de la dirección suministrada por la demandante – la que no obra en libelo genitor -; como tampoco obra la manifestación de ignorar el domicilio, ahora sí debe notificarse por Aviso, lo que no sucedió, en el presente asunto, máxime que a la parte demandante le correspondía esta carga, adicionada por las obligaciones contenidas en el Decreto 806 de 2020, aspecto que el Tribunal involuntariamente procuró.

Debe recordarse que las notificaciones efectivas son el elemento esencial al debido proceso para que se pueda ejercer el derecho de defensa y en aras de garantizar los derechos del incidentalista se declarará la nulidad a partir de la notificación del auto admisorio de la demanda al funcionario elegido y en consecuencia se notifique al señor Efrain Rojas Doncel al correo electrónico por él indicado en el incidente de nulidad www.personeriabuga.gov.co, y al correo electrónico: efrain.rojasd@hotmail.com,

En mérito de lo expuesto, el Despacho

RESUELVE

DECRETAR la nulidad de todo lo actuado a partir de la notificación del auto admisorio de la demanda, al elegido, debiéndose efectuar la notificación del auto admisorio al señor Efrain Rojas Doncel al correo electrónico que se aportó en el incidente de nulidad www.personeriabuga.gov.co y al correo electrónico: efrain.rojasd@hotmail.com.

Notifíquese y Cúmplase

JHON ERICK CHAVES BRAVO
Magistrado