



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DE CUNDINAMARCA

SALA PLENA

MAGISTRADO PONENTE: JOSÉ ÉLVER MUÑOZ BARRERA

Bogotá, D.C., dieciséis (16) de julio de dos mil veinte (2020)

| | |
|------------------------------|--|
| RADICACIÓN NO.: | 25000-23-15-000-2020-02387-00 |
| MEDIO DE CONTROL: | CONTROL INMEDIATO DE LEGALIDAD ART. 136 CPACA |
| AUTORIDAD EXPEDIDORA: | GOBERNADOR DE CUNDINAMARCA |
| OBJETO DE CONTROL: | DECRETO No. 324 DE 2020 |
| ASUNTO: | AVOCA CONOCIMIENTO Y OTRAS DISPOSICIONES. |

Previa constancia secretarial, procede el Despacho a estudiar si es procedente avocar conocimiento del presente asunto, con fundamento en los siguientes,

I. ANTECEDENTES

El señor Gobernador de Cundinamarca expidió el Decreto No. 324 del 23 de junio de 2020, el cual fue remitido para el trámite de control inmediato de legalidad, correspondiendo por reparto de Sala Plena de esta Corporación al Magistrado Ponente para su sustanciación.

II. CONSIDERACIONES

Situación excepcional. El mundo despertó un día conmocionado porque había amanecido nublado de un virus que anunciaba la invasión de la tierra, y todo adquirió un nuevo sentido, comprendimos que la tierra es nuestra casa común y que la globalización que hasta ahora era para lo económico, debía pasar a ser para los Derechos fundados en la solidaridad, la dignidad humana, el cuidado mutuo, en la ciencia y la economía al servicio de la vida, en la ecología y los bienes básicos y en la fortaleza de las instituciones estatales, los deberes y la corresponsabilidad, así, en una Constitución Global.

Los tiempos que recorre el mundo y nuestra patria son excepcionales, el SARS-CoV-2 causante de lo que se conoce como la enfermedad del COVID-19 o popularmente "coronavirus", nos llevó a que se rompiera la normalidad tanto de la vida cotidiana como del funcionamiento de nuestras instituciones democráticas. Así la Organización Mundial de la Salud- OMS- el pasado 11 de marzo de 2020 calificó este brote del COVID-19 como pandemia y el Ministerio de la Protección Social, mediante Resolución 385 del 12 de marzo de 2020, declaró "la emergencia sanitaria en todo el territorio nacional hasta el 30 de mayo de 2020, asimismo, ordenó a los jefes y representantes legales de entidades pública y privadas, adoptar las medidas de prevención y control para evitar la propagación del COVID19 (Coronavirus).

Declaratoria de estado de excepción. Ante esta situación del COVID19, el Presidente de la República, en uso de las facultades otorgada por el artículo 215 de la Constitución Política, declaró el Estado de Emergencia, que es el instrumento normativo para enfrentar circunstancias distintas a la previstas en los artículos 212 y 213 de la Constitución, que perturben o amenacen en forma grave e inminente el orden económico, social, ecológico del país, o constituyan grave calamidad pública.

Mediante Decreto Nacional No. 417 del 17 de marzo de 2020, el Presidente de la República declaró el Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica en todo el territorio nacional, por el término de treinta (30) días calendario.

Del control judicial de las medidas de carácter general que sean dictadas por las autoridades administrativas en el marco de los estados de excepción. Como nuestro Estado Social de Derecho está fundado en el reconocimiento y garantía de los derechos (Arts. 1, 2, 85 y 86 CP); que todas las autoridades de la República están instauradas para proteger, garantizar y promover la realización efectiva de los mismos (Art. 2 CP); que, todas ellas actúan en búsqueda del bien común y el bienestar general y deben colaborar armónicamente para alcanzar los fines propuestos en la Constitución Política (Art. 113 y 209 CP); por tanto, el balance para estos momentos excepcionales es un sistema de controles políticos y jurídicos efectivos y oportunos para permitir que las instituciones y sus autoridades actúen, pero al mismo tiempo que lo hagan bajo los estrictos y específicos límites que la misma Constitución y la Ley les otorga.

Ahora bien, uno de los elementos esencial del Estado Social de Derecho es la división de poderes que, si bien, pueden verse flexibilizados en los estados de excepción, nunca pueden ser anulados. Por esta razón, al adquirir mayores poderes el Presidente de la República, dentro del marco de los estados de excepción, al mismo tiempo, las personas se ven protegidos en sus derechos a través de los diferentes controles dispuestos por la misma Constitución, para que los mismos sean preservados dentro del nuevo marco jurídico. Por ello, sostiene la Corte Constitucional que "la razón de ser de los mecanismos de control estriba en conciliar la necesaria eficacia de las instituciones de excepción con la máxima preservación posible, en circunstancias extraordinarias, de los principios esenciales del ordenamiento amenazado"¹

Para el caso de los actos administrativos que son expedidos por las autoridades distritales, regionales y locales, dentro del marco del estado de excepción adoptado por el Presidente de la República, es la jurisdicción contencioso administrativa la que actúa como Juez natural de la legalidad de dichos actos de la administración (Arts. 236, 237 y 238 de la Carta Política), y debe asumir su examen, ya porque le sean remitidos por la misma autoridad que expidió el

acto, o porque los asuma directamente, mediante el control inmediato de legalidad. Luego es el juez de lo contencioso administrativo quien adquiere jurisdicción y competencia de manera exclusiva y excluyente.

Del control inmediato de legalidad. Características y requisitos. En consonancia con lo anterior, el artículo 20 de la Ley 134 de 1994 y el artículo 136 de la Ley 1437 de 2011, disponen claramente que las medidas de carácter general que sean dictadas en ejercicio de la función administrativa y como desarrollo de los decretos legislativos durante los Estados de excepción, tendrán un control inmediato de legalidad, ejercido por la jurisdicción de lo contencioso administrativo en el lugar donde se expidan, si se tratare de entidades territoriales o del Consejo de Estado, si emanaren de autoridades nacionales, de acuerdo con las reglas de competencia establecidas en dicha Ley. Asimismo, que las autoridades competentes que los expidan enviarán los actos administrativos a la autoridad judicial indicada, dentro de las cuarenta y ocho (48) horas siguientes a su expedición. Si no se efectuare el envío, la autoridad judicial competente aprehenderá de oficio su conocimiento.

De allí que para efectos de establecer la procedencia del control inmediato de legalidad, se deben tener en cuenta como condición necesaria y previa, **i)** que el **Presidente de la República haya declarado uno de los estados de excepción** de los consagrados en los artículos 212 a 215 de la Constitución Política; luego que se cumplan los siguientes **requisitos formales: ii)** que la autoridad distrital, departamental o municipal adopte **medidas de carácter general**, mediante actos administrativos; **iii)** que **éstos sean** dictadas en **ejercicio de la función administrativa**, y **iv)** como **desarrollo de los decretos legislativos** durante los **estados de excepción**. Esto último supone, claro está, que sólo serán estudiados los actos generales proferidos con posterioridad a la declaratoria de estado de excepción efectuada por el Presidente de la República, pues sólo a partir de ese momento se habilita la competencia de las demás autoridades administrativas para adoptar este tipo de decisiones. Por último, en el caso del Tribunal Administrativo de Cundinamarca, **v)** debe verificarse que dichas medidas emanan de las **entidades territoriales** con jurisdicción en Cundinamarca.

Finalmente, debe advertirse que el control inmediato de legalidad se surte a través del procedimiento especial consagrado en el artículo 185 de la misma Ley 1437 de 2011, que por su naturaleza, implica la prevalencia del principio de publicidad, en procura de la participación activa de los ciudadanos, organizaciones, comunidades, etc., que se encuentren interesados en defender u oponerse a la legalidad de las medidas adoptadas dentro de este paradigma de la excepcionalidad.

III. CASO EN CONCRETO

Dicho lo anterior, el Despacho procede a realizar el estudio de los requisitos contemplados en los artículos 136 y 185 de la Ley 1437 de 2011, de la siguiente manera:

1. Existe declaratoria del estado de excepción.

Mediante Decreto No. 417 de 17 de marzo de 2020, el Presidente de la República declaró un Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica en todo el territorio nacional para adoptar las medidas de prevención y control para evitar la propagación del Coronavirus (COVID 19).

De igual forma, a través del Decreto No. 637 de 6 de mayo de 2020, el Presidente de la República declaró por segunda (2ª) vez el Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica en todo el territorio nacional por treinta (30) días adicionales, con ocasión de la pandemia del Coronavirus.

2. Que el acto administrativo de carácter general provenga de una autoridad distrital, departamental o municipal de la jurisdicción de Cundinamarca.

El señor Gobernador de Cundinamarca remitió al Tribunal Administrativo de Cundinamarca para su control inmediato de legalidad, el Decreto No. 324 del 23 de junio de 2020, "Por el cual se incorporan recursos al capítulo presupuestas independiente del Sistema General de Regalías, Bienio 2019-2020 - Secretaría de Salud" (expediente electrónico).

3. Que el acto administrativo sea dictado en ejercicio de la función administrativa.

De la revisión el acto administrativo remitido para control, se observa que el señor Gobernador de Cundinamarca profirió dicho acto administrativo en uso de sus atribuciones constitucionales y legales, en especial las conferidas en la Ley 1530 de 2012, el Decreto 1949 de 2012, el Decreto Legislativo 513 de 2020 y Decreto 1082 de 2015. Aunado a ello, mediante dicho acto administrativo se incorporan recursos al Presupuesto independiente del Sistema General de Regalías que le corresponden a la Gobernación de Cundinamarca (expediente electrónico).

4. Que el acto administrativo sea proferido en desarrollo de los decretos legislativos del estado de excepción.

Dentro de los fundamentos del acto administrativo se evidencia que el Decreto objeto de control fue proferido en desarrollo del Decreto No. 513 de 2020, "Por el cual se establecen medidas relacionadas con el ciclo de los proyectos de inversión pública susceptibles de ser financiados con recursos del Sistema General de Regalías, en el marco del Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica". Todo ello, en concordancia con las demás atribuciones administrativas del Gobernador de Cundinamarca, para el cumplimiento de sus funciones y la prestación de servicios a cargo de la Gobernación.

Se advierte que aunque el Decreto No. 324 del 23 de junio de 2020 se profirió con posterioridad a la vigencia de los estados de excepción declarados a través de Decretos Legislativos 417 del 17 de marzo de 2020 y 637 de 6 de mayo de 2020, lo cierto es que desarrolla uno de los Decretos Legislativos proferidos durante la vigencia y con ocasión de los estados de emergencia económica, social y ecológica (D.L. 513 de 2020), por lo que se cumple con los criterios que fijan la competencia de esta Corporación para realizar el CIL. Máxime cuando el Decreto Legislativo 513 de 2020 se encuentra vigente y no ha sido declarado inconstitucional.

Así las cosas, verificado el cumplimiento de los requisitos establecidos en los artículos 136 y 185 de la Ley 1437 de 2011 para efectos de avocar conocimiento del presente asunto, el Despacho,

RESUELVE:

PRIMERO: AVOCAR conocimiento del Decreto No. 324 del 23 de junio de 2020 proferido por el señor Gobernador de Cundinamarca "POR EL CUAL SE INCORPORAN RECURSOS AL CAPÍTULO PRESUPUESTAL INDEPENDIENTE DEL SISTEMA GENERAL DE REGALÍAS, BIENIO 2019-2020 - SECRETARÍA DE SALUD", para efectuar el control inmediato de legalidad de que tratan los artículos 136 y 185 de la Ley 1437 de 2011.

SEGUNDO: Por Secretaría de la Sección realícese el trámite pertinente para la publicación en la sección denominada "Medidas COVID19" de la página web <https://www.ramajudicial.gov.co/web/control-de-legalidad-tribunalesadministrativos/inicio>, de un aviso sobre la existencia del proceso, por el término de diez (10) días, durante los cuales cualquier ciudadano podrá intervenir por escrito para defender o impugnar la legalidad del acto administrativo, de conformidad al numeral 2 del artículo 186 del CPACA.

En el aviso que se publique deberá especificarse que las intervenciones ciudadanas deben ser remitidas al correo electrónico: s03des08tadmincdm@notificacionesrj.gov.co.

TERCERO: NOTIFICAR este auto, a través del medio virtual que en este momento esté a disposición de la Secretaría de la Sección y al señor Gobernador de Cundinamarca, de acuerdo con lo dispuesto en los artículos 185 y 186 del CPACA.

Asimismo, se requiere al señor Gobernador de Cundinamarca para que publique el referido aviso en el sitio web de la entidad territorial, sin efectos procesales.

CUARTO: NOTIFICAR este auto a través de correo electrónico al Ministerio Público, de conformidad con lo dispuesto en los artículos 171 y 185 del CPACA.

QUINTO: Vencido el término de la publicación del aviso, **REMÍTASE** por el medio más expedito, todo el expediente al Ministerio Público para que rinda concepto dentro de los diez (10) días siguientes, al tenor de lo dispuesto en el numeral 5° del artículo 185 de la Ley 1437 de 2011, adjuntando copia del Decreto objeto del control.

NOTIFIQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

Firmado Por:

JOSE ELVER MUÑOZ BARRERA

MAGISTRADO TRIBUNAL O CONSEJO SECCIONAL

TRIBUNAL ADMINISTRATIVO 008 SECCIÓN TERCERA DE CUNDINAMARCA

Este documento fue generado con firma electrónica y cuenta con plena validez jurídica, conforme a lo dispuesto en la Ley 527/99 y el decreto reglamentario 2364/12

Código de verificación:

3a28e67f5d64b9a1585fe535d9cfdd9cf68bac5819e581b7e0acc6b01660afb5

Documento generado en 16/07/2020 09:45:37 AM