SEÑOR

JUEZ CONSTITUCIONAL (REPARTO)

E. S. D.

REF. ACCIÓN DE TUTELA

Accionante: DIANA TERESA MUÑOZ GALINDEZ

Accionado: CENTRO DE MEMORIA HISTORICA-CNMH

COMISION NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL-CNSC.

DIANA TERESA MUÑOZ GALINDEZ, identificada como aparece al pie de mi firma, actuando en nombre propio, llego a su despacho judicial en virtud de la presente ACCIÓN DE TUTELA consagrada en el artículo 86 constitucional, para solicitar el amparo de mis derechos fundamentales al ACCESO A LA CARRERA ADMINISTRATIVA POR MERITOCRACIA (art. 40 numeral 7 y art. 125 constitucional), IGUALDAD (art. 13 constitucional), TRABAJO EN CONDICIONES DIGNAS (art. 25 constitucional), DEBIDO PROCESO (art. 29 constitucional) y CONFIANZA LEGÍTIMA, vulnerados por el CENTRO DE MEMORIA HISTORICA-CNMH ante su omisión. Pido que se vincule igualmente a la COMISIÓN NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL (CNSC).

Lo anterior conforme se pasará a exponer a continuación.

PROCEDENCIA DE LA ACCIÓN DE TUTELA PARA LA PROTECCIÓN DE PERSONAS PARA PROVEER UN CARGO EN LISTA DE ELEGIBLES EN FIRME POR CONCURSO DE MÉRITOS, SEGÚN LA LÍNEA JURISPRUDENCIAL DE LA CORTE CONSTITUCIONAL

De conformidad con la Sentencia T-112A/14 Magistrado Ponente Alberto Rojas Ríos, la acción de tutela en concurso de méritos cuenta con una procedencia excepcional cuando a pesar de existir otro medio de defensa judicial, éste no resulta idóneo para evitar un perjuicio irremediable. La providencia en comento señala:

“En relación con los concursos de méritos para acceder a cargos de carrera, en numerosos pronunciamientos esta Corporación ha reivindicado la pertinencia de la acción de tutela pese a la existencia de la acción de nulidad y restablecimiento del derecho ante la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo, que no ofrece la suficiente solidez para proteger en toda su dimensión los derechos a la igualdad, al trabajo, al debido proceso y al acceso a los cargos públicos. En algunas ocasiones los medios ordinarios no resultan idóneos para lograr la protección de los derechos de las personas que han participado en concursos para acceder a cargos de carrera”

Según lo ha señalado la línea jurisprudencial actual de la CORTE CONSTITUCIONAL (incluso en la reciente Sentencia T-133 de 2016 proferida encontrándose vigente la Ley 1437 de 2011), la Acción de Tutela resulta procedente para la protección de los derechos fundamentales de aquellas personas que nos encontramos en una Lista de Elegibles de Concurso de Méritos que tenga firmeza para proveer un cargo de carrera.

I. HECHOS

1. Participé como concursante en la convocatoria de la Comisión Nacional del Servicio Civil “Entidades de la Rama Ejecutiva del Orden Nacional y Corporaciones Autónomas Regionales 2020”, para el cargo de Profesional Universitario, Código 2044, Grado 11, identificado con el Código OPEC No. 11943, ubicado en la dirección para la construcción de la memoria histórica.

Tabla de puntajes por aspirante según la prueba

Aprobación	Número de evaluación	Número inscripción	Puntaje
Admitido	439488470	362651519	74.87
Admitido	439488474	373438719	73.07
Admitido	439488472	381378678	69.48
Admitido	439488466	361148864	68.58
Admitido	439488464	330201334	66.79
No Admitido	439488468	360561800	56.66
No Admitido	439522520	369039409	No Aplica
No Admitido	439522521	381579423	No Aplica
No Admitido	439522522	380647712	No Aplica
No Admitido	439522523	380791969	No Aplica

Imagen1. Resultado pruebas de conocimiento 74,87.

2. Superé todas las pruebas y etapas del concurso de méritos, es decir, conocimientos básicos, funcionales, comportamentales y antecedentes, por lo cual ocupé el segundo lugar de la lista de elegibles como se comprueba en la Resolución No 12388 del 09 de septiembre de 2022.
3. Mediante respuesta al derecho de petición radicado 202303166000931-2 por parte de la entidad nominadora con comunicación oficial No. 2433, se me informa entre otros que: *“En la planta global del CNMH existen (7) cargos de nivel PROFESIONAL UNIVERSITARIO, código 2044 Grado 11, de los cuales (5) están nombrados en propiedad, (1) se encuentra en provisionalidad y (1) en vacancia definitiva.”*

CARGO	UBICACIÓN DEL EMPLEO	TIPO DE VINCULACION
PROFESIONAL UNIVERSITARIO	DIRECCIÓN PARA LA CONSTRUCCIÓN DE LA MEMORIA HISTÓRICA	NOMBRAMIENTO CARRERA ADMINISTRATIVA
PROFESIONAL UNIVERSITARIO	DIRECCIÓN GENERAL	NOMBRAMIENTO CARRERA ADMINISTRATIVA
PROFESIONAL UNIVERSITARIO	DIRECCIÓN GENERAL	NOMBRAMIENTO CARRERA ADMINISTRATIVA
PROFESIONAL UNIVERSITARIO	DIRECCIÓN ADMINISTRATIVA Y FINANCIERA	PROVISIONAL
PROFESIONAL UNIVERSITARIO	DIRECCIÓN DE ACUERDOS DE LA VERDAD	NOMBRAMIENTO CARRERA ADMINISTRATIVA
PROFESIONAL UNIVERSITARIO	DIRECCIÓN ADMINISTRATIVA Y FINANCIERA	NOMBRAMIENTO CARRERA ADMINISTRATIVA
PROFESIONAL UNIVERSITARIO	DIRECCIÓN PARA LA CONSTRUCCIÓN DE LA MEMORIA HISTÓRICA	VACANCIA DEFINITIVA**

Imagen2. Ubicación y tipo de vinculación de los empleos.

4. Siguiendo el debido procedimiento administrativo que rigen las normas previstas en la Ley relacionadas con los procesos de selección, me permití solicitar a la entidad nominadora realizar el respectivo reporte de novedades del empleo en mención, teniendo en cuenta el concepto 224151 de 2021 del Departamento Administrativo de la Función Pública:

“ARTICULO 6°. **Reporte de Información sobre provisión y uso de listas.** Las entidades deberán reportar a la CNSC por el medio que esta disponga, las novedades que se presenten en relación con los nombramientos, posesiones, derogatorias, revocatorias, renunciadas presentadas y demás situaciones que puedan afectar el orden de provisión y el uso de las listas, para lo cual contarán con un término máximo de cinco (5) días hábiles contados a partir de la ocurrencia de la novedad.

5. Expresa la norma al respecto que, las listas de elegibles en firme conformadas por la Comisión Nacional del Servicio Civil deberán usarse durante su vigencia para proveer las vacantes de los empleos que integraron la Oferta Pública de Empleos de Carrera -OPEC- de la respectiva convocatoria y para cubrir nuevas vacantes que se generen con posterioridad y que sean equivalentes, entendiéndose, con igual denominación, código, grado, asignación básica mensual, propósito, funciones, ubicación geográfica, tal como ocurre en este asunto particular.

Así mismo, la Comisión Nacional del Servicio Civil, expidió el Acuerdo No. 0165 del 12 de marzo de 2020 “*Por el cual se reglamenta la conformación, organización y manejo del Banco Nacional de Listas de Elegibles para el Sistema General de Carrera y Sistemas Específicos y Especiales de Origen Legal en lo que les aplique*”, en el cual establece en el artículo 8, que:

Uso de Lista de Elegibles. Durante su vigencia las listas de elegibles serán utilizadas para proveer definitivamente las vacantes de la respectiva entidad, en los siguientes casos:

- i. Cuando el elegible nombrado no acepte el nombramiento o no se poseione en el cargo o no supere el periodo de prueba.
- ii. Cuando se genere la vacancia definitiva de un empleo provisto mediante la lista de elegibles objetos de un concurso de méritos con ocasión de alguna de las causales de retiro del servicio consagradas en el art. 41 de la Ley 909 de 2004.
- iii. Cuando se generen vacantes del “mismo empleo” o de “cargos equivalentes” en la misma entidad.”

Es de vital importancia aclarar que las Listas de Elegibles conformadas con ocasión de un concurso de méritos, deben usarse para proveer vacantes definitivas de cargos equivalentes no convocados que surjan con posterioridad a la convocatoria. Al respecto, el artículo 31, numeral 4 de la ley 909 de 2004 establece: “Con los resultados de las pruebas la Comisión Nacional del Servicio Civil o la entidad contratada, por delegación de aquella, elaborará en estricto orden de mérito la lista de elegibles que tendrá una vigencia de dos (2) años. Con esta y en estricto orden de mérito **se cubrirán las vacantes para las cuales se efectuó el concurso y las vacantes definitivas de**

cargos equivalentes no convocados, que surjan con posterioridad a la convocatoria del concurso en la misma Entidad. (negrilla fuera del texto original”).

Si bien, la norma en cita surge a partir de la modificación que hizo la Ley 1960 de 2019 al artículo 31 de la ley 909 del 2004, es menester traer a colación el análisis que hace el juzgado segundo administrativo de Pasto, mediante **Sentencia de Tutela** con radicado 52001-33-33-002-2020-00045-00, donde se configuran situaciones de hecho y de derecho equivalentes a las de la suscrita. En el proveído en cita, el juez constitucional tutela los derechos fundamentales al debido proceso, igualdad, trabajo y acceso a cargos públicos de La señora Nury Margot Carlosama López, toda vez que:

“El 27 de junio de 2019 se expidió la ley 1960, que rigió a partir de esa fecha, modificando la ley 909 de 2004 y el decreto ley 1569 de 1998 derogando las demás disposiciones que le sean contrarias”
(...)

“Siendo que la lista del concurso de méritos para proveer las vacantes pertenecientes al Sistema General de Carrera Administrativa de la planta de personal del Instituto Colombiano de Bienestar Familiar, se encuentra vigente, a ella le resulta aplicable la nueva Ley 1960, por lo que el parágrafo del artículo 62 del Acuerdo No. C.N.S.C 20161000001376 del 5 de septiembre de 2016, quedó derogado por la nueva normatividad por ser contrario a lo dispuesto en la nueva ley”
(...)

*“Pese a que el Decreto 1479 de 2017 modificó la planta de personal de carácter permanente del Instituto Colombiano de Bienestar Familiar “Cecilia de la Fuente de Lleras”, y existiendo nuevas vacantes con la misma denominación, código y grado, de carácter permanente en la estructura del Instituto, **las mismas deben proveerse con la lista de elegibles que aún se encuentra vigente en observancia estricta del artículo 6o de la Ley 1960 de 2019 que modificó el numeral 4o del artículo 31 de la Ley 909 de 2004 que regulaba el empleo público, la carrera administrativa y gerencia administrativa.** En consecuencia, con las listas de elegibles vigentes no solamente deben cubrirse las vacantes reportadas en la O.P.E.C. de la Convocatoria 433, sino también **las vacantes definitivas de cargos equivalentes no convocadas, que surgieron con posterioridad a la convocatoria de concurso en la misma entidad.**”*
(Negrilla fuera del texto original).

6. Por otra parte, las relaciones de derecho generadas entre la administración y los administrados deben desarrollarse dentro de un marco de legalidad, especialmente cuando son las entidades públicas quienes ostentan la calidad de garantes respecto del propio acto, el debido proceso, la buena fe y la confianza legítima deben ser pilares de la actuación administrativa, en observancia del artículo 1 Constitucional.

Estos principios básicos del ordenamiento jurídico tienen como objetivo erradicar actuaciones arbitrarias por parte de las autoridades de derecho público, pues pretende como lo dice la Corte Constitucional en Sentencia T-453/18 *“que las actuaciones del Estado y los particulares se ciñan a un considerable nivel de certeza y previsibilidad en lugar de dirigirse por impulsos caprichosos, arbitrarios e intempestivos”*. El principio de confianza legítima funciona entonces como un límite a las actividades de las autoridades, que

pretende hacerle frente a eventuales modificaciones intempestivas en su manera tradicional de proceder.

En virtud de la norma que regula el presente asunto y en observancia de la confianza legítima y buena fe generada por este concurso de méritos, motivado mediante la Resolución No 12388 del 09 de septiembre de 2022 CNSC, cuento con la expectativa de nombramiento y posesión para el cargo de Profesional Universitario, Código 2044, Grado 11, identificado con el Código OPEC No. 11943, ubicado en la dirección para la construcción de la memoria histórica.

Dicha confianza legítima se acentúa con ocasión a la línea jurisprudencial que ha sostenido que, quién se encuentra en lista de elegibles y no ocupó posición meritoria cuenta con la expectativa para ser nombrado si se generan nuevas vacantes. Por lo tanto, y aunque no ocupe posición meritoria número 1 me encuentro en una situación fáctica y jurídica que aún continúa en curso, siéndole totalmente aplicable lo dispuesto en la ley 1960 de 2019 y las generalidades de la autorización del uso de Listas de Elegibles.

Respecto a lo anterior, tanto la Ley 1960 de 2019 como el departamento administrativo de la función pública y la misma CNSC en Criterio Unificado del 16 de enero de 2020 han manifestado que:

“Una vez la entidad haga el reporte del empleo vacante de manera definitiva ante la Comisión Nacional del Servicio Civil conforme a la periodicidad y lineamientos establecidos y esta a su vez autorice la utilización de la lista de elegibles para nombrar en periodo de prueba a la persona que ocupe el segundo puesto en la lista; la entidad contara con los términos establecidos en el Artículo 2.2.6.21 del decreto 1083 de 2015, para realizar el respectivo nombramiento, es decir, deberá ser dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la autorización realizada por la CNSC.”

7. A la fecha no se ha realizado ninguna gestión administrativa respecto del uso de listas de elegibles, el cual se encuentra elevado a categoría Constitucional por tratarse de un derecho fundamental como ha sido expuesto ya jurisprudencialmente por las altas Cortes.
8. Como puede Usted observar señor Juez, encontrándose en firme y vigente la Lista de Elegibles conformada mediante RESOLUCIÓN No. CNSC –12388 del 09 de septiembre de 2022, en la cual ocupo el segundo lugar en el mismo cargo que se encuentra actualmente uno en provisionalidad y otro en vacancia definitiva, esto es en el empleo para Profesional Universitario, Código 2044, Grado 11, identificado con el Código OPEC No. 11943 del CENTRO DE MEMORIA HISTORICA, con el mismo propósito y mismas funciones, me asiste el derecho de ser nombrada en periodo de prueba. En caso contrario resulta lesivo frente a mis derechos fundamentales, contrario a la confianza legítima, al debido proceso y desvirtúa la finalidad del mérito como eje central del acceso a cargos de naturaleza pública y orientados a la carrera administrativa.

II. PRETENSIONES

1. Presentadas la situación fáctica y jurídica, ruego a su señoría amparar mis derechos fundamentales al ACCESO A LA CARRERA ADMINISTRATIVA POR MERITOCRACIA (art. 40 numeral 7 y art. 125 constitucional), IGUALDAD (art. 13 constitucional), TRABAJO EN CONDICIONES DIGNAS (art. 25 constitucional), DEBIDO PROCESO (art. 29 constitucional) y CONFIANZA LEGÍTIMA.
2. En consecuencia, se ordene al CENTRO DE MEMORIA HISTORICA que antes del vencimiento de la lista de elegibles conformada mediante RESOLUCIÓN No. CNSC 12388 del 09 de septiembre de 2022, si aún no lo ha hecho, solicite ante la COMISIÓN NACIONAL DE SERVICIO CIVIL el uso de la referida lista de elegibles, con el fin de proveer la vacante existente como Profesional Universitario, Código 2044, Grado 11, identificado con el Código OPEC No. 11943 del Centro de Memoria.
3. Asimismo, se ordene a la COMISIÓN NACIONAL DE SERVICIO CIVIL que una vez solicitada por parte del CENTRO DE MEMORIA HISTORICA el uso de la lista de elegibles antes mencionada, con la respectiva verificación de esta, emita su autorización y proceda a remitir la lista de elegibles a dicha entidad, antes de su vencimiento.
4. Por último, se ordene al CENTRO DE MEMORIA HISTORICA que, a partir del recibo de la lista de elegibles por parte de la COMISIÓN NACIONAL DE SERVICIO CIVIL y antes de su vencimiento, efectúe los trámites administrativos necesarios para que se lleve a cabo mi nombramiento y posesión en periodo de prueba del cargo Profesional Universitario, Código 2044, Grado 11, identificado con el Código OPEC No. 11943.

III. MEDIDA CAUTELAR

La lista de elegibles tiene una vigencia corta, en el caso particular mi lista de elegibles conformada mediante la RESOLUCIÓN No 12388 del 9 de septiembre de 2022, tiene vigencia hasta el 22 septiembre del 2024 por lo que ruego a su señoría, se suspenda el termino de vencimiento de la referida lista, mientras esta es usada para proveer el cargo de Profesional Universitario, Código 2044, Grado 11. Opec 11943.

IV. PRUEBAS

Documentales que se aportan:

1. RESOLUCIÓN № 12388 del 9 de septiembre de 2022 por la cual se conforma la lista de elegibles.
2. Criterio Unificado "USO DE LISTAS DE ELEGIBLES PARA EMPLEOS EQUIVALENTES" del 22 septiembre 2020 CNSC.
3. Respuesta derecho de petición radicado 202303166000931-2 del Centro de Memoria.
4. Decreto 4941 de 2011, Provisión de los cargos vacantes del Centro de Memoria Histórica (art.2).
5. Resolución 040 del 28 febrero de 2020, página 9, 10, 11 Manual específico de funciones y competencias laborales.

V. MANIFESTACIÓN BAJO LA GRAVEDAD DE JURAMENTO

Bajo la gravedad de juramento manifiesto que no he presentado otras acciones de tutela por los mismos hechos y pretensiones de la presente.

VI. NOTIFICACIONES

Accionante: correo electrónico diantre127@gmail.com, teléfono 3213791480 dirección física Calle 15 7c-11 int.1-303 Mosquera, Cund.

Accionados:

1. CENTRO NACIONAL DE MEMORIA HISTORICA correo electrónico radicacion@cnmh.gov.co, notificaciones@cnmh.gov.co dirección física Carrera 7 # 32 -16. Local: 211 (Centro Comercial San Martin) Bogotá D.C.
2. COMISIÓN NACIONAL DEL SERVICIO CIVIL -CNSC correo electrónico notificacionesjudiciales@cns.gov.co dirección física Carrera 16 No. 96-64, Piso7 Bogotá D.C.

Del señor Juez,

Diana Teresa Muñoz Galíndez

C.C. 1.016.049.825 de Bogotá